

**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 2018

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, 2018. – 198 с.

Настоящий сборник включает научные статьи студентов 2 курса (2 семестр) 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, 2018.

СОДЕРЖАНИЕ

<i>Абдулжелюлов И. А.</i> ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА. ЕГО ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА.....	6
<i>Абдулжелюлова В. С.</i> ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЦ, СОДЕЙСТВУЮЩИХ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ. ИХ ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА.....	10
<i>Анисимов А. А.</i> ПРИНЦИП ДОСТУПНОСТИ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМИ ПРАВАМИ.....	16
<i>Антонова К. С.</i> ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛ ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ) ДЕТЕЙ.....	22
<i>Баскакова Е. О.</i> ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА О ЗАЩИТЕ ПРАВА НА СОБРАНИЯ, МИТИНГИ, ШЕСТВИЯ И ДЕМОНСТРАЦИИ В ПОРЯДКЕ АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	31
<i>Березина М. В.</i> ПРАВО НА ОТМЕНУ СУДЕБНОГО ПОСТАНОВЛЕНИЯ, НЕ ВСТУПИВШЕГО В ЗАКОННУЮ СИЛУ.....	35
<i>Бобрикова М. В.</i> ОСОБЕННОСТИ ПОДГОТОВКИ ОТВЕТЧИКОМ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДЕЛАМ ОБ УВОЛЬНЕНИИ ПО СОКРАЩЕНИЮ ШТАТА.....	39
<i>Борщ Д. А.</i> ОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ ПРОВЕДЕНИЯ ДОСУДЕБНОЙ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ В РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ.....	50
<i>Верещагина Д. Е.</i> ПРОЦЕДУРА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В РАЗДЕЛЬНЫХ ЗАСЕДАНИЯХ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ.....	55
<i>Гаджиев В. С.</i> ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПОРЯДКА ОФОРМЛЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА ЗЕМЛЮ.....	58
<i>Евтеев Н. С.</i> ФОРМЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ТРЕТЕЙСКИХ И ГОСУДАРСТВЕННЫХ СУДОВ.....	64
<i>Ерёменко С.С.</i> РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ЗАЯВЛЕНИЙ О СОВЕРШЕННЫХ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЯХ ИЛИ ОБ ОТКАЗЕ В ИХ СОВЕРШЕНИИ...	73

<i>Зубова Д. С.</i>	
ВСТУПЛЕНИЕ ПРОКУРОРА В ПРОЦЕСС, ИНИЦИИРОВАННЫЙ ДРУГИМИ ЛИЦАМИ, ДЛЯ ДАЧИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ПО ДЕЛУ В ЦЕЛЯХ ЗАЩИТЫ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ.....	84
<i>Кириллова Ю. В.</i>	
ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ О ПИСЬМЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХ В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	91
<i>Киселев Д. С.</i>	
МЕДИАЦИЯ КАК ОСНОВНОЙ ПУТЬ РЕШЕНИЯ КОНФЛИКТНЫХ СИТУАЦИЙ В ДОГОВОРАХ СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА.....	99
<i>Куликова Ю. С.</i>	
ОБСЛЕДОВАНИЯ ЖИЛИЩНО-БЫТОВЫХ УСЛОВИЙ СТОРОН ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА.....	102
<i>Курчашов А. С.</i>	
РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ ПО ДЕЛАМ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ.....	106
<i>Матвеев А. Г.</i>	
ПРОБЛЕМЫ ВВЕДЕНИЯ ОСОБЫХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР С ЦЕЛЬЮ ЗАЩИТЫ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	117
<i>Марийко И.А.</i>	
МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ВНЕДРЕНИЯ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ.....	124
<i>Медведев В.В.</i>	
ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СУДЕБНОЕ ЗАСЕДАНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	127
<i>Мясникова А. А.</i>	
ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА, СВЯЗАННОГО С РАССМОТРЕНИЕМ СПОРА, ВЫТЕКАЮЩЕГО ИЗ ДОГОВОРА ЗАЙМА.....	131
<i>Новожилова Е. А.</i>	
СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКАЯ ЭКСПЕРТИЗА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	136
<i>Петушкова К. М.</i>	
ПОНЯТИЕ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РУКОВОДИТЕЛЯ ОРГАНИЗАЦИИ ПРИ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ).....	141
<i>Попкова Н. М.</i>	
СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ПО АДМИНИСТРАТИВНОМУ ДЕЛУ О ЗАЩИТЕ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПРИ ОТКАЗЕ ЗАКОННЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТ МЕДИЦИНСКОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА.....	144
<i>Райкес А. Б.</i>	
ИСПРАВЛЕНИЕ СУДЕБНОЙ ОШИБКИ, ДОПУЩЕННОЙ В СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛА.....	149

<i>Русова Т. Е.</i> ПОНЯТИЕ ПРИНЦИПА НЕЗАВИСИМОСТИ В СООТВЕТСТВИИ С ПРАВОВЫМИ ПОЗИЦИЯМИ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА.....	153
<i>Сабат Я. Э.</i> ПОДСЛЕДСТВЕННОСТЬ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ.....	158
<i>Смирнов М. Ю.</i> ИЗМЕНЕНИЕ СУБЪЕКТА ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА СОДЕРЖАНИЕ ОБЩЕГО ИМУЩЕСТВА В ПАМЯТНИКАХ – МНОГОКВАРТИРНЫХ ДОМАХ КАК ПЕРСПЕКТИВА СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ.....	163
<i>Трофимова Е. И.</i> СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ В ГРАЖДАНСКОМ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ.....	172
<i>Фадеев А. А.</i> КОМПЕНСАЦИЯ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ПРИ ДИФФАМАЦИИ: ОСНОВАНИЯ И КРИТЕРИИ.....	179
<i>Федоров К. И.</i> ИЗМЕНЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СВЯЗИ С ПРИНЯТИЕМ КОДЕКСА АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	184
<i>Харьков В. М.</i> ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ НЕЗАКОННОГО ОТКАЗА В ПРИЕМЕ НА РАБОТУ.....	189
<i>Цветков С. С.</i> СПЕЦИФИКА АВТОСТРАХОВАНИЯ В РОССИИ НА ПРИМЕРЕ ОБЯЗАТЕЛЬНОГО СТРАХОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ВЛАДЕЛЬЦЕВ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ.....	195

ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА. ЕГО ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

И. А. Абдулжелилов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются проблемные вопросы института законного представительства, а также его общая характеристика.

Ключевые слова: представительство, законное представительство, общая характеристика.

Представительство - это совершение представителем от имени представляемого процессуальных действий в его интересах с целью создания, изменения, прекращения для представляемого прав и обязанностей.

Институт судебного представительства является конституционной гарантией на судебную защиту. В науке данному институту уделяется большое внимание, но несмотря на это на законодательном уровне данный вопрос требует доработки относительно устранения противоречий и недостатков действующего законодательства¹.

Вопросы, касающиеся законного представительства всегда были предметом научных исследований², поскольку в одном своем наименовании данный институт содержит немало противоречий, поскольку оно является достаточно условным, что может допустить ошибочное представление о том, что иные виды судебного представительства не являются законными³.

Законное представительство возникает на основе предписания закона, необходимое для защиты прав и интересов граждан, которые признаны недееспособными, ограничено дееспособными, не обладающих полной дееспособностью.

К особенностям законного представительства можно отнести:

-данный вид представительства возникает независимо от волеизъявления представляемого;

-полномочия представителя определяются законом;

-объем полномочий представителя определяется законом.

Для того, чтобы в полной мере понять различия законного представительства от добровольного договорного необходимо понять

¹ Ильинская И.М., Лесницкая Л.Ф. Судебное представительство в гражданском процессе. - М.: Юридическая литература, 2009. - С. 6.

² Путь к закону (исходные документы, пояснительные записки, материалы конференций, варианты проекта ГПК, новый ГПК) / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2004. С. 96.

³ Розенберг Я.А. Указ. соч. С. 66; Иоффе О.С. Советское гражданское право. М., 1967. С. 204.

сущность данного института судебного представительства, которая состоит в следующем:

- 1) отношения между представителем и представляемым, их взаимное волеизъявление в отношении третьих лиц, с которыми представитель вступает в правоотношения от имени представляемого, не имеют значения;
- 2) круг полномочий представителя установлен законом;
- 3) правовые отношения между представителем и представляемым определены законом;
- 4) оспаривание действий законного представителя возможно только по основаниям, предусмотренным законом;
- 5) данный вид представительство не может быть коммерческим;
- 6) полномочие представителя является безотзывным.

Рассматривая такой вид судебного представительства, как законное представительство, можно выделить следующие его виды:

1. Представительство родителями.
2. Представительство усыновителями
3. Представительство опекунами и попечителями.
4. Представительство гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим.

Представительство консулом.

Представительство капитаном судна судовладельца и грузовладельца на основании назначения его на должность.

Представительство издателем автора.

Представительство ликвидационной комиссией ликвидируемого юридического лица.

Законными представителями, как и все процессуальные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными для которых не требуется специального оформления их полномочий.

Право законного представительства в интересах ребенка имеют оба родителя, отец и мать, если ребенок родился в зарегистрированном браке, или, при его отсутствии, отцовство установлено добровольно или по судебному решению⁴. В случае, если отцовство не установлено, то законным представителем будет выступать только мать. В случае усыновления ребенка оба усыновителя будут законными представителями ребенка. В случае если ребенок усыновлен одним лицом, то его законными представителями будут родитель по происхождению и усыновитель.

Законное представительство опекунов и попечителей возникает на основании административного акта назначения таковыми. Опекуны и попечители выступают в защиту интересов подопечных в любых

⁴ Семейный кодекс Российской Федерации. 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // «Собрание законодательства РФ».

государственных органах, в том числе и в суде⁵.

Опека устанавливается над малолетними и над совершеннолетними лицами, которые были лишены дееспособности лишенными в установленном законом порядке дееспособности, вследствие вследствие психического расстройства.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

В качестве законного представителя лица, признанного безвестно отсутствующим выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего. Законный представитель данного лица определяется органом опеки и попечительства, с которым в свою очередь заключен договор о доверительном управлении имущества лица, которое признано безвестно отсутствующим⁶.

Консул выступает законным представителем граждан своей страны в иностранных судах до того момента, пока гражданин не изберет себе другого представителя (договорного) либо не примет защиту своих прав и интересов на себя.

Представительство капитаном судна судовладельца и грузовладельца на основании назначения его на должность. признается в отношении сделок, необходимых в связи с нуждами судна, груза или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану судна имущества, если на месте нет иных представителей судовладельца или грузовладельца⁷.

Законное представительство издателем автора возникает в том случае, если автор публикует свое произведение анонимно, под псевдонимом, который обеспечивает его законные права и интересы. Данный вид законного представительства прекращается, если автор заявит о своем авторстве⁸.

Законное представительство может возникнуть также и в отношении ликвидируемых организаций, а также предприятий, в отношении которых назначено внешнее управление либо конкурсное производство в связи с рассмотрением дел о несостоятельности (банкротстве) – назначаемое (уполномоченное) законное представительство, к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в том числе ликвидационная комиссия от имени, ликвидируемого юридического лица

5 Гражданский кодекс (Часть 1): Федеральным законом № 51-ФЗ от 30 ноября 2004 года (ред. от 29.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

6 Курс гражданского процесса / Т.В. Сахнова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2014. С.232

7 "Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации" от 30.04.1999 N 81-ФЗ (ред. от 20.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

8 Свечникова И.В. Авторское право: учеб. пособие. М.: Дашков и К°, 2009.

выступает в суде⁹.

Таким образом, институт законного представительства в гражданском процессе это неотъемлемая часть права без которой не возможно было бы осуществлять законные права, обязанности и интересы отдельным категориям граждан в силу своей дееспособности или частичной дееспособности, в силу чего они сами не могут избрать себе законного представителя и поэтому его определяет закон. Следовательно, законное представительство – это представительство, которое основано на прямом указании закона при наличии определённого фактического состава.

Список литературы

1. Ильинская И.М., Лесницкая Л.Ф. Судебное представительство в гражданском процессе. - М.: Юридическая литература, 2009. - С. 6.
2. Путь к закону (исходные документы, пояснительные записки, материалы конференций, варианты проекта ГПК, новый ГПК) / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2004. С. 96.
3. Розенберг Я.А. Указ. соч. С. 66; Иоффе О.С. Советское гражданское право. М., 1967. С. 204.
4. «Семейный кодекс Российской Федерации» от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // «Собрание законодательства РФ».
5. Гражданский кодекс (Часть 1): Федеральным законом № 51-ФЗ от 30 ноября 2004 года (ред. от 29.12.2017)// Собрание законодательства РФ.
6. Курс гражданского процесса / Т.В. Сахнова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2014. С.232
7. "Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации" от 30.04.1999 N 81-ФЗ (ред. от 20.12.2017)// Собрание законодательства РФ.
8. Свечникова И.В. Авторское право: учеб. пособие. М.: Дашков и К°, 2009.
9. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

THE PROBLEMS OF THE INSTITUTE FOR LEGAL REPRESENTATION. ITS GENERAL CHARACTERISTICS

I. A. Abdulzhelilov

Tver State University

The article discusses the problematic issues of the Institute of legal representation, as well as its General characteristics.

Keywords: representation, legal representation, General description.

⁹ "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

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 Abdumadjidovich - bachelor, second year student of 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.

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЦ, СОДЕЙСТВУЮЩИХ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ. ИХ ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

В. С. Абдулжелилова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются проблемные вопросы правового статуса лиц, содействующих осуществлению правосудия, а также их общая характеристика.

Ключевые слова: правовой статус, лица, содействующие осуществлению правосудия, общая характеристика.

Лица, содействующие осуществлению правосудия относятся к важной группе субъектов гражданского процесса, но несмотря на это данная группа субъектов гражданского судопроизводства не нашла должного правового регулирования.

Также законодательно лицам, оказывающие содействие в отправлении правосудия не отводится самостоятельной глава, а также должным образом не обозначен их процессуальный статус.

Лица, содействующие правосудию - вступают в гражданский процесс по инициативе суда, а также лиц, участвующих в деле, с целью исполнения обязанностей по сообщению каких-либо сведений, являющихся важными для разрешения дела, а также для осуществления иных обязанностей в гражданском процессе, необходимых для эффективного разрешения спора и исполнения судом своих функций.

Исчерпывающего перечня таких лиц законодательством не закреплено, и он является открытым, поэтому к ним можно отнести не только свидетелей экспертов, специалистов, переводчиков, педагогических работников, но и других лиц.

К признакам лиц, содействующих осуществлению правосудия можно отнести:

- отсутствие заинтересованности в результате рассмотрения дела;
- невозможность осуществления действий диспозитивного характера;
- их действия в гражданском процессе имеют вспомогательный характер;
- законом для лиц, содействующих правосудию предусмотрена административная ответственность за действия неправильно совершенные в процессе;
- законодательно лица, оказывающие содействие в отправлении правосудия, в большей степени наделяются обязанностями, нежели правами.

Более тщательному регулированию подверглись права и обязанности экспертов и свидетелей.

Экспертом является лицо, которое обладает специальными знаниями в какой-либо отрасли. Судом назначается экспертиза с целью исследования вопросов, которые требуют специальных знаний, несмотря на то, если в составе суда есть лица, которые обладают необходимыми знаниями.

Право лиц, участвующих в деле предложить вопросы, необходимые для постановки перед экспертом, которые в окончательной форме формулируется судом, которые отражаются в определении суда о назначении экспертизы.

Эксперт обязан дать объективное заключение по вопросам изложенным в определении суда.

Эксперт имеет право отказаться от дачи заключения, только по уважительным причинам, которые признаны судом.

Основная процессуальная обязанность эксперта состоит в даче объективного заключения по тем вопросам, которые поставлены на его разрешение, в соответствии с новейшими достижениями науки, техники, ремесла. Также эксперт имеет право для более полного и объективного заключения, участвуя в судебном разбирательстве задавать вопросы участникам процесса, знакомится с материалами дела, но не имеет право самостоятельно заниматься сбором необходимых материалов.

Законом для экспертов предусмотрена ответственность в виде штрафа за дачу заведомо ложного заключения, а также уголовная ответственность административная ответственность за действия неправильно совершенные в процессе¹.

¹ "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 31.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

Свидетель — это лицо, которые владеет какими-либо сведениями, информацией, имеющей значение для рассмотрения дела.

К числу обязанностей свидетеля можно отнести:

- явка по вызову суда;
- сообщение сведений, информации известные ему, которые имеют значение для разрешения дела.

Свидетель имеет право:

-отказаться от дачи свидетельских показаний против самого себя, своего супруга и близких родственников; депутаты законодательных органов, Уполномоченный по правам человека в РФ, относительно сведений, связанных с пополнением своих полномочий;

-на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд.

Законом для свидетелей предусмотрена уголовная ответственность за дачу заведомо ложных показаний.

Переводчик лицо, которое не заинтересовано в результате рассмотрения дела, которое осуществляет перевод, владеет языками необходимыми для осуществления перевода для участия в судебных действиях в случаях, если участники процесса не владеют языком, на котором ведётся судебное разбирательство. Кандидатуру переводчика вправе предложить лица, участвующие в судебном разбирательстве.

Переводчик имеет право для более полного и объективного перевода, участвуя в судебном разбирательстве задавать вопросы участникам процесса для уточнения перевода, знакомится с материалами дела.

Законом для переводчика предусмотрена ответственность в виде штрафа за уклонение от явки, а также за уклонение от исполнения своих обязанностей, а также уголовная ответственность за заведомо неправильный перевод.

Специалист — лицо, содействующее осуществлению правосудия, обладающее специальными знаниями, которое привлекается судом для получения консультаций.

К числу прав специалиста относятся: право на получение разъяснения своих прав и обязанностей; получение вознаграждения, расходов. Обязанности специалиста заключаются в том, что он обязан являться по вызову суда; давать консультации, пояснения, оказывать суду техническую помощь, а также отвечать в суде на поставленные судом вопросы.

Что касается педагогического работника, законодатель ограничился лишь несколькими статьями, из которых можно делать лишь предположительные выводы об указанных субъектах. Складывающаяся в разных регионах судебная практика об участии этих субъектов в гражданских делах не становится широко известной. И даже если иметь в виду практику и процессуальные традиции, требуется более детальное регулирование процессуального положения лиц, содействующих

осуществлению правосудия, в силу особенностей, присущих процессуальным отраслям права и законодательства².

Участие педагога (психолога) по делам с участием несовершеннолетних традиционно рассматривается как дополнительная гарантия прав несовершеннолетних в гражданском процессе, что обусловлено необходимостью учета их возрастных особенностей.

Вопросы, касающиеся правового статуса педагогического работника, в последнее время достаточно часто исследуются в юридической науке, однако они по-прежнему остаются дискуссионными, причинами этому служат пробелы в действующем законодательстве³.

Дискуссионным является вопрос о том, обладает ли педагог (психолог) процессуальным статусом специалиста или он является самостоятельным («иным») участником гражданского судопроизводства. Не вдаваясь в подробности данной дискуссии, отметим: педагог (психолог) наряду с экспертом специалистом, переводчиком в любом случае относится к сведущим лицам, поскольку обладает специальными знаниями.

В гражданском процессе педагог привлекается с целью его участия в допросе несовершеннолетних, т.е. оказания помощи суду в получении правдивых показаний от несовершеннолетнего допрашиваемого путём установления необходимого психологического контакта между лицом, допрашивающим подростка, и подростком, правильной, с точки зрения педагога, постановки вопроса, а также подготовки самого вопроса⁴.

Знания и навыки педагога, психолога или иного лица применяются с целью установления эффективного канала коммуникации между судом и подростком. Поэтому не случайно пишут, что то же самое, может и с большей эффективностью, можно поручить детскому психологу - лицу, обладающему знаниями в области психологии детей и подростков, владеющему навыками общения с ними. Более того, осуществление данных функций психологом целесообразнее, чем педагогом⁵.

Законодательно до сих пор не установлено, кто может выступать в качестве педагогического работника. Не определены цель и задачи участия педагогического работника в гражданском процессе. Участвуя в гражданском судопроизводстве, каждый субъект гражданских процессуальных отношений должен понимать свое назначение и соотносить с ним свои процессуальные действия. Представляется, что педагогический

2 Некоторые проблемы правового регулирования процессуального положения лиц, содействующих осуществлению правосудия по гражданским делам. Федулова С.Н.// "Российский судья", 2013, N 7

3 Тетюев С.В. Участие педагога и психолога в уголовном судопроизводстве // Судья. - М.: АНО Редакция журнала "Судья", 2014, № 10. - С. 29-32

4 Ситдикова Л.Б. Несовершеннолетний как участник гражданского процесса// Арбитражный и гражданский процесс. 2011 №4 С.27-30

5 Васильев В.Л. Юридическая психология. СПб., 2001. С. 518

работник содействует осуществлению правосудия, оказывая помощь для получения сведений, имеющих значение для дела, как специалист в области детской психологии, однако чаще всего педагогические работники, привлеченные к участию в деле, подходят к этому формально. Дело не в недобросовестности педагогов, а в неясности содержания закона. В свете установления нормы о специалистах можно было бы уточнить формулировку, содержащуюся в ГПК, о педагогическом работнике, указав на то, что педагог - специалист, который имеет специальные познания в сфере детской психологии⁶.

В настоящее время Правительство РФ одобрило проект федерального закона «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации», направленный на совершенствование правового регулирования порядка исполнения гражданского судопроизводства с участием несовершеннолетних.

Законопроект, разработанный Министерством юстиции РФ, предусматривает обязательное участие педагога или психолога при производстве всех процессуальных действий с участием несовершеннолетнего, не достигшего 16 лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, сообщается на сайте Правительства РФ.

В соответствии с действующей редакцией Гражданско-процессуального кодекса РФ обязательное участие психолога по делам, затрагивающим интересы несовершеннолетнего, не предусмотрено, а участие педагогического работника предусмотрено лишь при допросе несовершеннолетнего свидетеля⁷.

Одобренный законопроект не только расширяет сферу участия педагогов и психологов в гражданском судопроизводстве, но и определяет особенности производства процессуальных действий с участием несовершеннолетних, права и обязанности законных представителей, а также меры по предотвращению конфликта интересов между законными представителями и представляемыми лицами, однако решения вопроса о правовом статусе педагога данный законопроект не содержит.

Таким образом, гражданское процессуальное законодательство России недостаточно полно регулирует правовое положение лиц, содействующих осуществлению правосудия. На мой взгляд, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации должен содержать отдельную статью, регламентирующую процессуальные положения педагога, также необходимо установить требования к педагогическому работнику, определить задачи, права и обязанности педагогического работника.

6 Некоторые проблемы правового регулирования процессуального положения лиц, содействующих осуществлению правосудия по гражданским делам.

7 "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

Список литературы

1. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 31.12.2017)// Собрание законодательства РФ.
2. Некоторые проблемы правового регулирования процессуального положения лиц, содействующих осуществлению правосудия по гражданским делам. Федулова С.Н.// "Российский судья", 2013, N 7
3. Тетюев С.В. Участие педагога и психолога в уголовном судопроизводстве // Судья. - М.: АНО Редакция журнала "Судья", 2014, № 10. - С. 29-32
4. Ситдикова Л.Б. Несовершеннолетний как участник гражданского процесса// Арбитражный и гражданский процесс. 2011 №4 С.27-30
5. Васильев В.Л. Юридическая психология. СПб., 2001. С. 518.
6. Некоторые проблемы правового регулирования процессуального положения лиц, содействующих осуществлению правосудия по гражданским делам.
7. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017)// Собрание законодательства РФ.
8. "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017)// Собрание законодательства РФ.

THE PROBLEM OF THE LEGAL STATUS OF THE PERSONS ASSISTING IN THE ADMINISTRATION OF JUSTICE. THEIR GENERAL CHARACTERISTICS.

V. S. Abdulzhelilova

Tver State University

The article discusses the problematic issues of the legal status of the persons assisting in the administration of justice, as well as their General characteristics.

Keywords: legal status of a person in the furtherance of justice, General characteristics.

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

ПРИНЦИП ДОСТУПНОСТИ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

А. А. Анисимов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена явлению злоупотребления правом в гражданском судопроизводстве при реализации права на судебную защиту, в частности, приведены и проанализированы практические примеры недобросовестного поведения лиц при определении подведомственности и подсудности споров.

Ключевые слова: злоупотребление правом, гражданское судопроизводство, подведомственность, подсудность, судебная защита.

Согласно положениям ст. 46 Конституции Российской Федерации, каждому гарантируется судебная защита прав и свобод. В подтверждение этого, Конституционный суд Российской Федерации не раз отмечал, что данное право относится основным неотчуждаемым правам и свободам человека и одновременно выступает гарантией всех других прав и свобод, в свою очередь, признаваемое и гарантированное общепризнанным принципам и нормам международного права¹.

В соответствии с указанной правовой позицией данного органа конституционного контроля, право на судебную защиту предусматривает непосредственную возможность обращения любого заинтересованного в этом лица в установленном нормативными правовыми актами гражданского и административного судопроизводства порядке в судебную инстанцию как с целью получения защиты оспариваемых или нарушенных прав, свобод или законных интересов, так и возбуждения по соответствующему заявлению лица гражданского дела в защиту своих прав, свобод и законных интересов.

Реалии современной жизни таковы, что все чаще спорное материальное правоотношение затрагивает права и законные интересы нескольких лиц, поэтому множественность субъектов гражданского правоотношения в случае обращения к суду за судебной защитой «перерастает» в участие нескольких соистцов и/или соответчиков в судебном процессе. В связи с этим представляет определенный интерес некоторые аспекты реализации права на судебную защиту в случае участия в гражданском судопроизводстве нескольких лиц на истцовой и/или ответной стороне.

Основными условиями реализации права на обращение за судебной защитой являются процессуальная правоспособность и

¹ «Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2016)» // "Бюллетень Верховного Суда РФ", № 12, декабрь, 2016.

подведомственность.

Чтобы стать субъектом гражданских процессуальных правоотношений, лицо должно обладать гражданской процессуальной правосубъектностью, составными элементами которой являются гражданская процессуальная правоспособность и гражданская процессуальная дееспособность.

Исходя из позиции Верховного Суда Российской Федерации, под процессуальной правоспособностью понимается способность иметь гражданские процессуальные права и нести гражданские процессуальные обязанности¹. Процессуальной правоспособностью обладают все лица, имеющие право на судебную защиту, она признается за каждым лицом, участвующим в деле. Любое лицо при вступлении в производство в качестве соистца или соответчика признается правоспособным субъектом. Однако чтобы полноценно защищать свои права в суде одной правоспособности недостаточно.

Другим составным элементом процессуальной правосубъектности выступает гражданская процессуальная дееспособность – способность лица своими действиями осуществлять гражданские процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности.

Поскольку соистец и/или соответчик является самостоятельной стороной в процессе, он должен для защиты своих субъективных материальных прав иметь способность осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности. В случае вступления в процесс на стороне истца и/или ответчика соучастников по делу суд обязан удостовериться в дееспособности каждого из них. Если один из соучастников является процессуально недееспособным, то его субъективные права могут защищаться в суде только через представителя.

Гражданское процессуальное представительство является формой оказания правовой помощи одного лица (представителя) другому лицу (представляемому) путем совершения процессуальных действий представителем от своего имени и в интересах представляемого в рамках предоставленных полномочий в связи с разрешением и рассмотрением судом гражданского дела. Согласно ст. 49 ГПК РФ представителем по гражданскому делу могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. На основании ч. 3 ст. 40 ГПК РФ соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников. Таким образом, при реализации права на судебную защиту закон предусматривает для соистцов и/или соответчиков как возможность привлечения лица для оказания правовой помощи «со стороны», так и избрание в качестве такового одного из соучастников. В случае избрания в качестве представителя по делу одного из соучастников, последний,

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2017) // СПС «КонсультантПлюс»

выступая в процессе в защиту прав представляемых, наряду с этим будет защищать и свои законные интересы.

Часть 1 ст. 52 ГПК РФ устанавливает, что права недееспособных граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом. В случае участия в одном судебном разбирательстве представляемого и его законного представителя в качестве соучастников по делу, последним будет осуществляться защита своих прав одновременно с правами недееспособного лица. Например, согласно ст. 64 Семейного кодекса РФ родители представляют интересы своих детей в возрасте до 18 лет в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий, при условии, что между интересами родителей и детей нет противоречий. Так, родители, являющиеся вместе со своим ребенком соответчиками по иску о выселении, выступая в процессе, будут осуществлять защиту своих прав наряду с правами ребенка.

Таким образом, право на судебную защиту недееспособного соучастника будет реализовываться через институт представительства посредством оказания правовой помощи.

Следующим условием реализации права на судебную защиту выступает подведомственность, т.е. относимость споров о праве к компетенции определенного юрисдикционного органа. Часть 1 ст. 47 Конституции РФ устанавливает, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде или тем судьей, к подсудности которого оно отнесено законом.

Подведомственность очерчивает рамки, границы существования права на обращение за судебной защитой. Данный процессуальный институт является неким «распределительным механизмом» споров о праве между судом и другими юрисдикционными органами. Однако при реализации права на судебную защиту необходимо не только определить, что юридическое дело относится к юрисдикции судебных органов, важно установить, в какой конкретно суд должно обратиться заинтересованное лицо, чтобы защитить свои права. Решение этой задачи нужно искать с помощью института подсудности.

По общему правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Однако в случае предъявления иска к нескольким ответчикам подсудность дела определяется по усмотрению истца. Истец имеет право выбрать суд, который будет рассматривать дело, по месту жительства или месту нахождения одного из соответчиков (ч. 1 ст. 31 ГПК РФ). С одной стороны, данная норма, предоставляя истцу возможность выбора наиболее предпочтительного судебного органа, развивает принцип доступности судебной защиты: истец имеет право обратиться в тот суд, который наиболее удобен, доступен для ведения судебного разбирательства.

Вместе с тем, учитывая право выбора судебного органа по месту

нахождения одного из соответчиков, возможно злоупотребление данным процессуальным правом со стороны истца. Последний, заявляя исковые требования в отношении нескольких ответчиков, может преднамеренно называть лицо в качестве соответчика с одной лишь целью – воспользовавшись правилом альтернативной подсудности, подать иск в «нужный» суд.

В ответ на подобные злоупотребления ответчики вправе заявить ходатайство о передаче дела по подсудности¹. ГПК РФ содержит правило, согласно которому суд передает дело на рассмотрение другого суда, если при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности (п. 3 ч. 2 ст. 33 ГПК РФ). Правило о передаче дела по подсудности применяется при условии неподсудности дела суду на стадии возбуждения дела. Формально истец при предъявлении искового заявления по правилам альтернативной подсудности действует в рамках закона. Однако если ответчик докажет, что привлечение в процесс других соответчиков не повлияет на рассмотрение исковых требований по существу, поскольку, например, соответчики не являются участниками материального правоотношения из которого возник спор, то возможно заявление ходатайства о передаче дела со ссылкой на п. 3 ч. 2 ст. 33 ГПК РФ. Как отмечает проф. В.В. Ярков лучшим моментом для заявления о передаче дела в надлежащий суд в данной ситуации является стадия предварительного судебного заседания. Подача заявления ответчиком на более поздних стадиях может свидетельствовать о фактическом признании ответчиком возможности рассмотрения дела судом, в который был подан иск, и молчаливом согласии на компетенцию данного суда.

Запрет подобного недобросовестного поведения истца затрагивался и в других научных работах. Так, В.О. Аболонин, исследуя вопросы злоупотребления правом на иск в гражданском процессе Германии, указывал, что в немецком судопроизводстве одним из препятствий для злоупотребления процессуальными правами при обращении в суд является предусмотренное законодателем правило об обязательном наличии у истца правового интереса в получении судебной защиты².

Нужно отметить, что в науке гражданского процессуального права в течение продолжительного периода времени идет спор о том, является ли юридический интерес предпосылкой к возбуждению процесса. Одни ученые отрицали значение заинтересованности для реализации права на судебную защиту, полагая, что своим обращением к суду с требованием о разрешении спора лицо демонстрирует свою заинтересованность в получении судебной защиты. Другие, наоборот, отмечали, что юридический

¹ Султанов А.Р. Проблема противостояния процессуальным злоупотреблениям в вопросах подсудности // Вестник гражданского процесса. 2014. № 6. С. 30.

² Аболонин В.О. Злоупотребление правом на иск в гражданском процессе Германии: дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008. С. 208.

интерес есть самостоятельная предпосылка права на судебную защиту.

Суд при возбуждении судопроизводства должен убедиться, что лицо действительно заинтересовано в получении судебной защиты. Нередко в суд обращаются не для того, чтобы защитить свои права и законные интересы, а по другим причинам: сутяжничество, преднамеренное привлечение лица в судебное разбирательство, «оттягивание» исполнения обязанностей по договору и др. Чтобы «отсеять» такие искусственные судебные разбирательства, необходимо выяснять наличие действительного юридического интереса у истца в получении судебной защиты. Существование данного интереса должно быть и в случае привлечения соответчиков по делу. Суду надлежит удостовериться в том, что истец, вступая в охранительные правоотношения с судом, стремится получить судебную защиту от каждого из лиц, названных в качестве соответчиков и что каждый из лиц, названных в качестве соответчиков, предполагается субъектом, нарушающим законные интересы истца. В противном случае, истец, злоупотребляя своими процессуальными правами, сможет привлекать в процесс ненадлежащих соответчиков и, пользуясь правом выбора суда в случае участия нескольких лиц на ответной стороне, подавать иск в суд, выбранный по своему усмотрению.

Сторонниками концепции юридического интереса отмечалось, что в случае отсутствия материально-правового интереса на стадии возбуждения гражданского дела в суде в принятии заявления должно быть отказано¹. Полагаем, что в случае указания в исковом заявлении соучастника на ответной стороне, в отношении которого у истца отсутствует интерес в получении судебной защиты, суд должен отказать в привлечении такого субъекта в качестве соответчика по данному делу.

В заключение хотелось бы отметить, хотя Конституция РФ и закрепляет право каждого на судебную защиту, в случае реализации данного конституционного права лицо обязано соблюдать определенные правила, устанавливающие порядок обращения в органы судебной власти. Так, Конституционный Суд РФ указал, что заинтересованные лица вправе обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса лишь в установленном порядке². Таким образом, реализация права на судебную защиту должна протекать по нормам закона, игнорирование либо нарушение которых недопустимо.

¹ Опалев Р. Материально-правовой интерес как условие возбуждения гражданского дела в суде. // "Арбитражный и гражданский процесс", 2006, N 2. С. 8.

² Определение Конституционного Суда РФ от 13.06.2006 N 274-О "По жалобам граждан Ахалбедашвили Мамуки Гурамовича и Молдованова Константина Викторовича на нарушение их конституционных прав подпунктом 10 пункта 1 статьи 333.19 Налогового кодекса Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс»

Список литературы

1. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2016) // "Бюллетень Верховного Суда РФ", № 12, декабрь, 2016.
2. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2017) // СПС «КонсультантПлюс».
3. Султанов А.Р. Проблема противостояния процессуальным злоупотреблениям в вопросах подсудности // Вестник гражданского процесса. 2014. N 6. 55 с.
4. Аболонин В.О. Злоупотребление правом на иск в гражданском процессе Германии. Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008. 240 с.
5. Опалев Р. Материально-правовой интерес как условие возбуждения гражданского дела в суде. // "Арбитражный и гражданский процесс", 2006, N 2.
6. Определение Конституционного Суда РФ от 13.06.2006 N 274-О "По жалобам граждан Ахалбедашвили Мамуки Гурамовича и Молдованова Константина Викторовича на нарушение их конституционных прав подпунктом 10 пункта 1 статьи 333.19 Налогового кодекса Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс».

PRINCIPLE OF AVAILABILITY OF JUDICIAL PROTECTION AND POSSIBLE ABUSE OF PROCEDURAL RIGHTS

A. A. Anisimov

FGBOU VO "Tver State University"

The article is devoted to the phenomenon of abuse of law in civil proceedings in the exercise of the right to judicial protection, in particular, practical examples of unfair behavior of persons in determining the jurisdiction and jurisdiction of disputes are presented and analyzed.

Keywords: *abuse of law, civil proceedings, subordination, jurisdiction, judicial protection.*

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

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛ ОБ УСЫНОВЛЕНИИ (УДОЧЕРЕНИИ) ДЕТЕЙ

К. С. Антонова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Статья посвящена анализу процессуальных особенностей возбуждения дел об усыновлении (удочерении) детей. Выявляются проблемы и вносятся предложения по совершенствованию действующего законодательства.

Ключевые слова: усыновление (удочерение), возбуждение дел об усыновлении, дети, суд.

Статистические данные Верховного суда Российской Федерации свидетельствуют о том, что количество судебных дел об усыновлении детей российскими гражданами на протяжении последних лет остаются стабильно высокими. По этим данным в 2016 году районными судами рассмотрено 12844 дела с вынесением решения, из которых 12725 дел, с удовлетворенными требованиями. Однако наблюдается значительный спад в международном усыновлении российских детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации постоянно проживающих за ее пределами. Так в 2016 году областными и равными им судами было рассмотрено 450 дел о международном усыновлении российских детей, что на 35,4% меньше, чем в 2015 году и на 54,3% меньше чем в 2014 году, а по сравнению с 2013 годом на 65,3% меньше¹.

В законодательстве Российской Федерации (далее РФ) говорится о том, что усыновление (удочерение) ребенка (далее усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Отметим, что усыновление происходит не только в интересах детей, но и в интересах усыновителей предоставляя им возможность удовлетворить потребность в отцовстве и материнстве².

Однако в законодательстве не содержится самого определения усыновления. Анализируя определения данные в Большом энциклопедическом словаре «усыновление - принятие на воспитание детей лишившихся попечения родителей, с установлением между усыновленным и усыновителем правовых (личных и имущественных) отношений,

¹ "Обзор практики рассмотрения в 2016 году областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2017) // СПС КонсультантПлюс

² Семейное право России: учебник / Л.М. Пчелинцева. – 6-е изд. перераб. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2012. С. 507.

существующих между родителями и детьми.¹», Большом юридическом энциклопедическом словаре «усыновление - это юридический акт, в результате которого между усыновителем и усыновленным устанавливаются такие же правовые отношения, как между кровными родителями и детьми²», юридическом словаре «усыновление детей – один из институтов семейного права, юридический акт, в силу которого между усыновленным ребенком и его усыновителем устанавливаются (личные и имущественные отношения) аналогичные отношениям между родителями и детьми³», а также законодательство Российской Федерации можно прийти к выводу, что усыновление – это институт семейного права, юридический акт в котором осуществляется правоотношение принятия несовершеннолетних детей, лишённых попечения родителей (или одного родителя), в семью на воспитание с учетом интересов и с установлением между ними правовых (личных и имущественных) отношений, идентичных отношениям, между детьми и родителями, возникших на основании решения суда.

В настоящее время в Российской Федерации, как и во многих странах мира, несовершеннолетние дети могут быть усыновлены только в судебном порядке. С самого начала его принятия это было позитивно воспринято обществом, что напрямую связано с независимостью суда и подчинением его закону, а также соответствием принципам и нормам международного права.

Учет детей, подлежащих усыновлению, ведется в специализированном банке данных, к примеру, банк данных «Дети сироты России»⁴ или «Усыновление в России»⁵. Данные этих банков обновляются с большим опозданием, а дети, оставшиеся без попечения родителей долгое время находятся в больницах, домах ребенка, а иногда и в ненадлежащих условиях⁶. Такое нарушение затрудняет процесс усыновления несовершеннолетних детей.

На усыновление могут быть переданы такие дети как:

- дети-сироты (оба или один родитель, которых умерли или погибли);
- дети, родители которых дали согласие на усыновление их ребёнка;
- дети, родители которых неизвестны (дети были найдены или подкинуты);
- дети, родители которых признаны судом:

¹ Большой энциклопедический словарь. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: «Большая Российская энциклопедия»; СПб: «Норинт», 1999. С. 1258

² Барихин А.Б. Большой юридический энциклопедический словарь.- М.: Книжный мир, 2006. С. 663.

³ Большой юридический словарь. 3-е изд., доп. и перераб. / Под ред. проф. А.Я. Сухарева. – М.: ИНФРА-М, 2006. –VI. С. 791

⁴ <https://siroty.su/>

⁵ <http://www.usynovite.ru/>

⁶ И. Невинная. Усыновлением по правилам // Российская Газета.- 2000.- №13.- с.4

- безвестно отсутствующими;
- недееспособными;
- лишёнными родительских прав;
- по неуважительным причинам более шести месяцев, не проживающих с детьми и не занимающихся их воспитанием;

- а также пасынки и падчерицы, проживающие в семьях, где один из родителей является родным, а второй заменяет ему отца или мать.

Дети, достигшие совершеннолетия (восемнадцати лет) усыновлению не подлежат.

Так же не могут быть усыновлены разными родителями дети, являющиеся кровными братьями/сестрами, кроме случаев, когда раздельное усыновление будет отвечать интересам детей. Раздельное усыновление кровных братьев и сестер может допускаться судом, когда дети не знают о своем родстве, находят в разных воспитательных или лечебных учреждениях, или усыновляемый ребенок имеет тяжелое заболевание и дальнейшее его лечения предполагает больших денежных затрат или выезд из страны.

Например, в Челябинском областном суде в деле об усыновлении ребенка гражданином Италии было установлено, что усыновляемый ребенок имеет совершеннолетнего брата и трех несовершеннолетних сестер, которые воспитываются в разных семьях и заведениях. Судом было установлено, что связь между ними отсутствует. Принимать в свои семьи ребенка, имеющиеся родственники, отказалась и дала письменное согласие на усыновление их брата любым лицом¹.

В соответствии с законодательством Российской Федерации никто не может быть принужден к усыновлению, а произведено оно может быть только по просьбе желающего усыновить ребенка.

Усыновителями могут быть совершеннолетние граждане любого пола, за исключением случаев, когда они:

- один или оба супруга признаны судом недееспособным или ограничено дееспособным;

- имеют заболевания в соответствии с их перечнем в постановлении Правительства РФ №542 «Об утверждении перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью»: туберкулез всех форм локализации 1,2,4 групп; внутренних органов, нервной системы, опорно-двигательного аппарата, в стадии декомпенсации; все виды злокачественных онкологических заболеваний; наркомания, токсикомания,

¹ Обзор практики рассмотрения в 2016 году областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2017) // СПС КонсультантПлюс

алкоголизм; инфекционные заболевания; психические заболевания; а также все заболевания, приведшие к инвалидности I и II группы.

- лишены родительских прав или ограничены судом в родительских правах;
- отстранены от выполнения опеки (попечительства) за ненадлежащее выполнение обязанностей;
- являются бывшими усыновителями, если усыновление было отменено судом по их вине;
- не могут осуществлять родительские права по состоянию здоровья в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 1 мая 1996 года №542;
- не имеют соответствующего дохода, для обеспечения прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители;
- не имеют постоянного места жительства;
- проживают в помещениях, не соответствующих санитарным и техническим нормам;
- имеют судимость за умышленное преступление против жизни и здоровья граждан.

Дополнительные ограничения для усыновителей:

- лица не могут усыновить одного и того же ребенка, если официально не состоят между собой в зарегистрированном браке;
- разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в зарегистрированном браке и усыновляемым ребенком, должна быть не менее шестнадцати лет. Разница в возрасте не учитывается судом в случаях усыновления ребенка мачехой или отчимом;
- в случаях, когда ребенок усыновляется только одним из супругов, требуется согласие другого супруга.

Лица, желающие усыновить ребенка должны обратиться в суд с заявлением об усыновлении. Глава 29 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее ГПК РФ) относит дела об усыновлении к делам особого производства. Из этого следует, что заявление об усыновлении не может быть рассмотрено одновременно с заявлением о защите имущественных прав ребенка, так как при возникновении спора о праве, рассмотрение таких дел проходит в порядке искового производства.

Заявление об усыновлении подается в определенный суд в зависимости от подсудности. Статье 269 ГПК РФ выделяет территориальную (зависит от места жительства или нахождения усыновляемого ребенка) подсудность и родовую (зависит от гражданства и места жительства заявителя) подсудность дел об усыновлении детей.

В соответствии с п.1 ст. 269 ГПК РФ граждане Российской Федерации, желающие усыновить ребенка, подают заявление об усыновлении в

районный суд по месту своего жительства или по месту жительства ребенка.

Место жительства (нахождения) детей, не достигших возраста 14 лет, определяется местом жительства его родителей. Дети, оставшиеся без попечения родителей, могут проживать в семьях опекуна, попечителя, приемных родителей, в учреждениях для детей сирот или детей оставшихся без попечения родителей. Так, при проживании несовершеннолетнего в детском доме, заявление об усыновлении ребенка подается в суд по месту нахождения детского дома, а в случаях если ребенок оставлен в родильном доме, то заявления подается по месту нахождения родильного дома.

А согласно п. 2 ст. 269 ГПК РФ Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами территории Российской Федерации, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, подают заявление об усыновлении соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

В соответствии со статьей 270 ГПК РФ в заявлении об усыновлении должно быть указано:

- наименование суда (в который подается заявление);
- фамилия, имя, отчество усыновителей (усыновителя), место их жительства, номер телефона, электронная почта, факс;
- фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства или место нахождения, сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличие у него братьев и сестер;
- обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка.

К таким обстоятельствам относится утрата ребенком родительского попечения, это подтверждается документами (свидетельство о смерти родителя (родителей), копия решения суда о лишения родительских прав, признание родителей недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими, акт, подтверждающий, что ребенок подкинут, найден во время ЧС и др.)

В обстоятельствах могут быть указано наличие у усыновителей возможностей создать усыновляемому ребенку условий для всестороннего воспитания и развития;

- просьба об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), о записи усыновителей (усыновителя) родителями (родителем) в записи акта о рождении¹.

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017). // Консультант Плюс. Законодательство.

Изменение фамилии имени и отчества усыновляемого ребенка достигшего возможно десяти лет, возможно только с его личного согласия.

- перечень прилагаемых документов;
- а также иные сведения имеющие значения для рассмотрения дела;
- заявление об усыновлении подписывается заявителем с указанием даты его подачи.

Одновременно с подачей заявления об усыновлении к нему должны быть приложены документы в соответствии со статьей 271 ГПК РФ необходимые для обоснования возможности полноценного воспитания и развития усыновляемого ребенка. В составе прилагаемых документов должны быть:

1) копия свидетельства о рождении усыновителя – при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке.

Документ необходим для определения разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком;

2) копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) - при усыновлении ребенка лицами, состоящими в браке;

3) при усыновлении ребенка одним из супругов - согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года. При невозможности приобщить к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты;

Следует отметить, что согласно п. п. 3 п.1 ст. 271 не содержит требований о нотариальном заверенном согласии другого супруга.

4) медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя);

5) справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;

б) документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение.

В судебной практике отсутствие у усыновителей минимального дохода, а также права пользоваться жилым помещением или собственного жилого помещения, является основанием отказа в удовлетворении заявления, кроме тех случаев, когда усыновителями являются отчим или мачеха;

7) документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители;

Однако не во всех случаях усыновления требуется постановка на учет, так « судебной коллегией по гражданским делам Верховного суда РФ в определении от 30 сентября 2008 года №80-Г08-13 по делу об установлении усыновления М. (1995 года рождения) гражданкой РФ П., постоянно проживающей в Испании, было разъяснено, что в случае усыновления гражданином РФ ребенка – гражданина РФ, оставшегося без попечения родителей и являющегося его родственниками, постановка на учет в

качестве кандидата в усыновители не требуется¹». Это было обосновано тем, что документ о постановке на учет требуется для получения доступа к региональному и федеральному банку данных о детях. Так как гражданка П. является родственником несовершеннолетней М. и располагает информацией о ней, то ее постановка на учет не требуется.

8) документ о прохождении в установленном порядке подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, за исключением случаев подачи заявления об усыновлении ребенка отчимом или мачехой, близкими родственниками ребенка, лицами, которые являются или являлись усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено, и лицами, которые являются или являлись опекунами, попечителями детей и которые не были отстранены от исполнения возложенных на них обязанностей.

Следует отдельно отметить, что статья 271 ГПК РФ в п.1.1. предусматривает необходимый список документов для усыновления ребенка мачехой или отчимом, а именно документы, предусмотренные пунктами 2-4 и 6 ч. 1 статьи 271 ГПК РФ.

«К заявлению граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, прилагаются документы, указанные в части первой настоящей статьи, а также заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства - государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории этого государства»².

«К заявлению граждан Российской Федерации об усыновлении ребенка, являющегося иностранным гражданином, прилагаются документы, указанные в части первой настоящей статьи, а также согласие законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является, и, если это требуется в соответствии с нормами права такого государства и (или) международным договором Российской Федерации, согласие самого ребенка на усыновление»³.

П. 4 ст. 271 ГПК РФ закрепляет, документы усыновителей - иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке. После легализации они должны быть переведены на русский язык, а перевод должен быть заверен нотариально.

¹ Семья / Павел Астахов. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Эксмо, 2011. С.209.

² ГПК РФ Статья 271. Документы, прилагаемые к заявлению об усыновлении // СПС КонсультантПлюс

³ Там же

Согласно части 5 статьи 271 ГПК РФ все документы, прилагаемые к заявлению об усыновлении, должны быть представлены в двух экземплярах.

При принятии документов к рассмотрению, необходимо учитывать, что все документы, прилагаемые к заявлению действительны только в течение года, а справка об отсутствии судимости и медицинское заключение действительно только в течение трех месяцев со дня их выдачи.

В соответствии с п.п.14 п. 1 статьи 333.36 части второй Налогового кодекса Российской Федерации усыновители освобождены от уплаты государственной пошлины за заявление об усыновлении.

Заявление об усыновлении остается без движения, если оно подано в суд с нарушением требований ст. 131, 132, 270-271 ГПК РФ, а заявителю предоставляется разумный срок для исправления недостатков заявления об усыновлении.

В соответствии с правилами гражданского судопроизводства (ст. 133 ГПК) судья обязан рассмотреть вопрос о принятии заявления об усыновлении к производству суда в течение пяти дней со дня его поступления и вынести определение, на основании которого будет возбуждено гражданское дело в суде первой инстанции.

Также суд на этапе возбуждения дела об усыновления должен в соответствии со статьей 134 ГПК РФ проверить наличие или отсутствие оснований для отказа в принятии заявления или его возвращении в случаях когда: заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства по делам об усыновлении; заявление предъявлено в интересах другого лица; не предоставлены все необходимые документы; имеется вступившее в законную силу решение суда по заявлению с теми же заявителями и с теми же доказательствами.

На основании ст. 136 ГПК РФ заявителям предоставляется разумный срок (не менее одного месяца) для устранения выявленных недостатков.

«Так, с учетом данных норм Волгоградским областным судом было оставлено без движения заявление граждан Италии об удочерении несовершеннолетней до представления супругами документа компетентного органа США об отсутствии у заявителя, родившегося в США, гражданства этого государства. После представления в суд надлежащим образом оформленных документов об утрате гражданства США в связи с отказом заявителя от этого гражданства заявление было принято к производству суда, рассмотрено и удовлетворено¹».

Если нет нарушений при подаче заявлений об усыновлении или такие

¹ "Обзор практики рассмотрения в 2016 году областными и равными им судами дел об усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2017) // СПС КонсультантПлюс

нарушении были устранены в установленный срок, оно принимается судьей и возбуждается производство по делу об усыновлении

В заключение необходимо отметить, что стадия возбуждения и подготовки дела к судебному разбирательству является одной из важных, от которого будет зависеть правильное и своевременное разрешение судом дела об усыновлении.

Выводы первой главы:

1. В законодательстве Российской Федерации отсутствует определение усыновления, в связи с чем на основании проанализированной литературы, нами была дана попытка дать определение.

Усыновление – это институт семейного права, юридический акт в котором осуществляется правоотношение принятия несовершеннолетних детей, лишённых попечения родителей (или одного родителя), в семью на воспитание с учетом интересов и с установлением между ними правовых (личных и имущественных) отношений, идентичных отношениям, между детьми и родителями, возникших на основании решения суда.

2. Необходимо внести в статью 271 ГПК РФ дополнения в п. 1 «п. 9 Справка о наличии (отсутствии) судимости (в том числе погашенной и снятой) и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования».

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 procedural features of initiation of cases of adoption of children. Problems are identified and suggestions are made to improve the current legislation.

Keywords: *adoption, the excitement of affairs about adoption, children, court.*

Об авторе

АНТОНОВА Кристина 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: antonowa.kr@yandex.ru

ANTONOVA Kristina Sergeevna - bachelor's degree, 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, Zhel-yabova street, 33), e-mail: antonowa.kr@yandex.ru

ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА О ЗАЩИТЕ ПРАВА НА СОБРАНИЯ, МИТИНГИ, ШЕСТВИЯ И ДЕМОНСТРАЦИИ В ПОРЯДКЕ АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Е. О. Баскакова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Рассматривается порядок возбуждения дела о защите права на собрания, митинги, шествия и демонстрации в административном судопроизводстве.

Ключевые слова: право на свободу собраний, право на митинги, право на шествия, право на демонстрации, порядок возбуждения дела, глава 22 КАС РФ.

Создание демократического государства с толерантным и плюралистическим обществом, где каждый гражданин вправе придерживаться и отстаивать свои убеждения, предполагает наличие эффективного механизма реализации права на свободу мирных собраний. Право граждан собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирования закреплены Конституцией Российской Федерации в статье 31. Данное право позволяет гражданам свободно высказываться, а также служит одной из основ общества. Свобода мирных собраний гарантирована рядом общих международных положений по правам человека. В случае со свободой мирных собраний эти положения включают в себя статью 20 Всеобщей декларации прав человека 1948 года, статью 21 Международного пакта о гражданских и политических правах, тем не менее, по примеру статьи 22 Международного пакта о гражданских и политических правах, в статье допускаются ограничения на осуществление этих прав членами вооруженных сил или правоохранительных органов. Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод в статье 11 закрепляет право каждого на свободу мирных собраний.

В соответствии с Федеральным законом от 19.06.2004 № 54-ФЗ «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях» собрания, митинги, шествия и демонстрации являются одной из форм публичного мероприятия. Публичное мероприятие доступно каждому, проводится открыто и мирно по инициативе граждан, политических партий, общественных и религиозных объединений для выражения мнения по различным вопросам, связанным с политической, экономической, социальной и культурной сферой общества, а также с целью информирования избирателей о деятельности при встрече депутата законодательного (представительного) органа государственной власти,

депутата представительного органа муниципального образования с избирателями.

Абсолютного права нет, поскольку любое право должно и может быть ограничено, иметь свои пределы. Так, право на свободу собраний, митингов, шествий и демонстраций ограничено, прежде всего, правом собираться мирно. Защита права на свободу собраний, митингов, шествий и демонстраций возможна путем судебной защиты. В соответствии со статьей 19 Федерального закона №54 «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях» решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, нарушающие право граждан на проведение публичного мероприятия, могут быть обжалованы в суд в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Предъявление административного искового заявления в судебный орган на нарушения права на свободу собраний, митингов, демонстраций и шествий урегулирован главой 22 Кодекса об административном судопроизводстве в РФ. Административное судопроизводство, возбуждение административного дела, возможно при наличии повода и основания. В суд должно поступить заявление от «пострадавшей» стороны о нарушении предполагаемого им права, в свою очередь, судья осведомляется об этом и в течение 3-х дней должен вынести соответствующее решение о принятии либо в отказе принятия административного искового заявления. Разрешение дела, связанное с решением, действием (бездействием) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, нарушающие право граждан на проведение публичного мероприятия рассматривается районным судом в качестве суда первой инстанции.

Заявление подается гражданином, организацией, иным лицом в суд на оспаривание решения, действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединение, должностных лиц. Лицо должно полагать, что решение, действие было принято неправомерно и ущемляет его право на свободу собраний, митингов, шествий и демонстраций. Заявление подается в течение 3 месяцев с момента, когда стало известно о нарушенном праве, между тем, административное исковое заявление об оспаривании решений, действий органов исполнительной власти Российской Федерации или органов местного самоуправления, по вопросам, связанным с согласованием места и времени проведения публичного мероприятия (собрания, митинга, демонстрации, шествия), а также с вынесенным этими органами предупреждением в отношении целей такого публичного мероприятия и формы его проведения, может быть подано в суд в течение десяти дней со

дня, когда гражданину, организации, иному лицу стало известно о нарушении их прав, свобод и законных интересов. Нарушение срока не является препятствием к рассмотрению административного искового заявления, уважительные причины нарушения срока выясняются на предварительном судебном заседании или непосредственно в судебном заседании.

В соответствии со ст. 22, 24 Кодекса административного судопроизводства РФ административное исковое заявление может подаваться как по месту нахождения административного ответчика, так и по месту нахождения административного истца.

Форма и содержание административного искового заявления должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст.125 Кодекса административного судопроизводства РФ. Так, заявление подается письменно и подписывается заявителем с проставлением даты подачи. Обязательным при подаче заявления является указание наименования суда; полного наименования сторон с указанием их места нахождения и их информационными (идентифицирующими) данными; а также список прилагаемых документов. Кроме того, согласно ст.220 Кодекса административного судопроизводства РФ в административном заявлении применительно к данной категории дела должны быть указаны сведения о лице, органе, которые приняли решение, являющееся, по мнению заявителя, неправомерным; сведения о решении с указанием даты, места и пр. известных данных его принятия; формулирование истцом, в чем заключается его нарушенное право. Просительная часть заявления должна иметь четкое требование о признании действия, решения незаконным. Обстоятельства, подтверждающие незаконность действий административного ответчика, должны быть приложены к административному исковому заявлению.

При соблюдении вышеназванных требований к форме и содержанию административного искового заявления судья выносить определение о принятии административного искового заявления к производству суда.

Необходимо отметить, что срок для подачи искового заявления, порой, не может являться рациональным, поскольку для соблюдения формы и содержания, в т.ч. сбора прилагаемых документов, на которых истец обосновывает свое нарушенное право, является маленьким.

Обжалование решений или действий (бездействия) органов государственной власти и местного самоуправления, должностных лиц или общественных объединений, которые нарушили право гражданина на проведение публичного мероприятия могут быть обжалованы согласно ст.19 ФЗ «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях» в судебном порядке. Однако закон не оговаривает возможность урегулирования спора в досудебном порядке, что могло бы

позволить сторонам на первоначальном этапе при наличии сложившихся разногласиях урегулировать спор.

Список литературы

I. Нормативный материал

1. "Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации" 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // «Российская газета», 28.02.2015, N 3, ст. 236;

2. Федеральный закон от 19.06.2004 № 54-ФЗ «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях» // «Собрание законодательства Российской Федерации», 2004, N 48, ст. 1;

II. Учебный материал:

3. "Административное судопроизводство. Часть II. Особенности рассмотрения, обжалование, пересмотр и исполнение судебных актов" (выпуск 12) / под ред. В.А. Гуреева // "Редакция "Российской газеты", 2016;

III. Специальная литература:

4. "Комментарий к Кодексу административного судопроизводства Российской Федерации" (постатейный, научно-практический) / под ред. В.В. Яркова/ "Статут", 2016;

5. "Комментарий к Федеральному закону от 19 июня 2004 г. N 54-ФЗ "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях" (постатейный) / Бельянская А.Б., Беляев М.А., Воробьев Н.И., Кожевников О.А., Шашкова О.В. //Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2016.

THE RIGHT TO FREEDOM OF ASSEMBLY AND ASSOCIATION UNDER THE EUROPEAN CONVENTION FOR THE PROTECTION OF THE RIGHTS AND FREEDOMS OF MAN

E. O. Baskakova

The order of initiation of proceedings on the protection of the right of Assembly, rallies, marches and demonstrations in administrative proceedings.

Key words: right to freedom of Assembly, right to protest, the right to processions, right to demonstrate, the order of filing, Chapter 22 APC

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

ПРАВО НА ОТМЕНУ СУДЕБНОГО ПОСТАНОВЛЕНИЯ, НЕ ВСТУПИВШЕГО В ЗАКОННУЮ СИЛУ

М. В. Березина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье исследуется вопрос о праве на отмену судебного постановления в апелляционной инстанции, анализируются основания для отмены решения суда первой инстанции в апелляционном порядке.

Ключевые слова: апелляция, основания отмены решений суда, апелляционная инстанция.

Право на отмену судебного решения суда первой инстанции у апелляционной инстанции появляется ввиду наличия оснований для его отмены. Апелляционная инстанция не вправе отменить решение, постановленное в суде первой инстанции, если на то нет объективных оснований. Правильное по существу решение суда не может быть отменено только по формальным соображениям. Таким образом, необходимо проанализировать те самые основания для отмены решений суда первой инстанции.

Итак, основания к отмене – это закрепленные в законе обстоятельства, при наличии которых апелляционная инстанция обязана отменить решение суда первой инстанции, вынесенное по существу дела. Выявление оснований для отмены является важнейшей задачей суда апелляционной инстанции, поскольку ее работа направлена на проверку законности и обоснованности вынесенных решений, а также на устранение допущенных судом первой инстанции нарушений.

В законе прямо определены основания, при которых судебное решение подлежит отмене:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;
- несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;
- нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Как видно из приведенных в ч. 1 ст. 330 ГПК РФ оснований для отмены судебных решений, можно сделать вывод о том, что решение должно быть законным и обоснованным, а несоответствие решения данным требованиям говорит о допущенной судебной ошибке, которая должна быть исправлена в суде апелляционной инстанции. Как правило, три первых основания для отмены судебного решения свидетельствуют о его необоснованности, а

последнее – о его незаконности¹. Однако Треушников М.К., в свою очередь, отмечает, что вряд ли можно провести четкую грань, поскольку необоснованное решение также будет являться и незаконным.

Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, означает, что суд первой инстанции применил при рассмотрении и разрешении дела по существу правильную норму материального права, однако не выяснил всех фактов, обусловленных гипотезой этой нормы, наличие или отсутствие которых влияет на правильное разрешение дела.

Недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела, является нарушением правил оценки доказательств, установленных в ГПК РФ. При проверке решения, апелляционная инстанция должна выяснить, подтверждены ли имеющие значение для дела обстоятельства доказательствами, не являются ли данные доказательства недопустимыми, неотносимыми, полученными с нарушением предусмотренного законом порядка.

Несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела также говорит о необоснованности решения. Данное нарушение возникает тогда, когда судом установлены определенные обстоятельства, но на их основе он делает неправильные выводы о действительных взаимоотношениях сторон.

Относительно незаконности решений, то в нормах ГПК РФ толкуется неправильное применение норм материального и процессуального права. Так, ч. 2 ст. 330 ГПК РФ указываются основания для отмены с учетом неправильного применения норм материального права:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению, что означает разрешение судом дела без учета правовой нормы, регуливающей спорное правоотношение;
- 2) применение закона, не подлежащего применению, что означает неправильную юридическую квалификацию;
- 3) неправильное истолкование закона, что означает правильное применение судом правовой нормы, но неверное (ошибочное) понимание ее смысла и содержания, что не позволяет прийти к верному выводу о правах и обязанностях сторон.

Ч. 4 ст. 330 ГПК РФ указывает на нарушение норм процессуального права, влекущие отмену судебного решения первой инстанции:

- 1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- 3) нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;

¹ Гражданский процесс: Учебник (5-е издание, переработанное и дополненное) / Под ред. М.К. Треушникова. — М.: Статут, 2014. С. 311-313.

4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

6) отсутствие в деле протокола судебного заседания;

7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

Необходимо отметить, что основания для отмены решения суда с нарушением норм процессуального права составляют две группы: это безусловные и условные основания. Основания, перечисленные выше, относятся к безусловным основаниям для отмены судебного решения. К условным же основаниям относятся нарушения, которые обусловлены каждым конкретным случаем нарушения норм процессуального права, если данные нарушения привели или могли привести к принятию неправильного решения. Стоит отметить, что условные нарушения норм процессуального права не всегда ведут к отмене судебного решения. Суд апелляционной инстанции определяет степень влияния данного нарушения на правильность принятого решения судом первой инстанции. В случае если апелляционная инстанция придет к выводу о том, что нарушение норм процессуального права привело суд первой инстанции к неправильным выводам и, соответственно, к вынесению неправильного решения, то данное решение будет подлежать отмене. Кроме того, незначительные процессуальные нарушения, которые при любых обстоятельствах не могли повлиять на правильность выводов суда первой инстанции, не влекут за собой отмены судебного решения¹.

Таким образом, по итогам анализа оснований для отмены судебных решений, постановленных судом первой инстанции, можно сделать вывод о том, что апелляционная инстанция наделена правом на отмену решений суда первой инстанции по широкому кругу оснований, включающих в себя нарушение норм как материального права, так и процессуального права, которые в свою очередь подразделяются на безусловные основания для отмены и обусловленные отдельными конкретными случаями. По мнению М.С. Строгович, «судебные ошибки – это всегда нарушение законности²», которая, в свою очередь, должна обеспечиваться эффективностью их устранения в суде апелляционной инстанции. Отмена судебных решений в апелляционной инстанции является одним из наиболее эффективных способов устранения судебных ошибок, поскольку они возникают в результате нарушения правил гражданского судопроизводства, определенных гражданским процессуальным правом.

¹ Жукова О.В. К вопросу об основаниях отмены судебных решений в суде апелляционной инстанции // Вестник ТвГУ. Серия «Право». 2015. № 4. С. 24-27.

² Строгович М.С. Проблемы судебной этики. М., 1974. С. 88.

Список литературы

1. Гражданский процесс: Учебник (5-е издание, переработанное и дополненное) / Под ред. М.К. Треушникова. — М.: Статут, 2014.
2. Афанасьев С.Ф. К проблеме существенных процессуальных ошибок или безусловных оснований к отмене судебных решений по гражданским делам // Вестник гражданского процесса. 2015. № 3. С. 40-62.
3. Жукова О.В. К вопросу об основаниях отмены судебных решений в суде апелляционной инстанции // Вестник ТвГУ. Серия «Право». 2015. № 4. С. 24-27.
4. Золотухин А.Д. Процессуальные основания для отмены или изменения решения суда, не вступивших в законную силу, как процессуальная форма судебных ошибок в гражданском судопроизводстве // Вестник ТГУ. Серия «Гуманитарные науки. Гражданское общество и государство». 2015. № 4. С. 85-91.
5. Строгович М.С. Проблемы судебной этики. М., 1974.

RIGHT FOR CANCELLATION OF THE JUDICIAL RESOLUTION, NOT TAKEN LEGAL EFFECT

M.V. Berezina

Tver State University

In article the question of the right for cancellation of the judicial resolution in the court of appeal is investigated, the bases for cancellation of the judgment of the first instance in an appeal order are analyzed.

Key words: appeal, bases of cancellation of the judgments, court of appeal.

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

ОСОБЕННОСТИ ПОДГОТОВКИ ОТВЕТЧИКОМ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДЕЛАМ ОБ УВОЛЬНЕНИИ ПО СОКРАЩЕНИЮ ШТАТА

М. В. Бобрикова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Право работодателя на сокращение численности или штата работников закреплено трудовым законодательством Российской Федерации. Работник обращается в суд в случае, если считает, что увольнение по сокращению штата было незаконным. Ответчиком по делам такого типа выступает работодатель. Вопрос об обстоятельствах, имеющих значение для дела, и о том, какая из сторон должна доказать то или иное обстоятельство, решается, как правило, в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Одной из задач этой стадии процесса является также определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений. При увольнении по инициативе работодателя, обязанность доказать наличие законного основания увольнения и соблюдение установленного порядка увольнения возлагается на работодателя. Рассмотрены особенности подготовки ответчиком доказательств по делам об увольнении по сокращению штата. Представлен анализ причин, ведущих за собой признания процедуры такого увольнения незаконной и подлежащей отмене.

***Ключевые слова:** работник, работодатель, трудовые правоотношения, стороны трудовых правоотношений, судебная защита, трудовой спор, иск о восстановлении на работе, незаконное увольнение, сокращение штата, предварительное судебное заседание, доказательства, доказывание, трудовое законодательство.*

Право работодателя на сокращение численности или штата работников – неотъемлемый элемент его правового статуса, но при реализации такого права необходимо соблюдать жестко регламентированный правовой механизм для того, чтобы не нарушить права работника.

Расторжению трудового договора по инициативе работодателя в случае сокращения численности или штата работников организации посвящен п.2 ст. 81 ТК РФ¹.

Согласно статистике судебного департамента Верховного суда за 2015 год из 4262 исков, поданных по причине увольнения по инициативе работодателя было удовлетворено 1857 исков, что составляет 43,6%.

Основной задачей суда при рассмотрении дел по сокращению штата является выяснение правомерности обстоятельств, послуживших причиной такого увольнения, а также его законность, так как суд защищает права не только истца, но и ответчика.

Обращение в суд по делам об увольнении по сокращению штата –

¹ "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 31.12.2017) ст. 81/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

инициатива работника, который считает, что де-юре его права нарушены, соответственно работодателю необходимо доказать правомерность своих действий. Сформулированные требования подаются работником в виде искового заявления непосредственно в орган судебной власти, где будут рассмотрены, с принятием соответствующего решения.

В стадии подготовки к судебному разбирательству определяются обстоятельства, имеющие значение для дела, а также какая из сторон должна доказать определенное обстоятельство. Определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений – одна из задач вышеуказанной стадии процесса. Судья, проводя подготовку дела к судебному разбирательству, указывает сторонам, какие доказательства они могут представить исходя из круга обстоятельств, имеющих значение для разрешения дела, и того, какую позицию занимают стороны относительно существования этих обстоятельств, а также требований относимости и допустимости доказательств, их достаточности и взаимосвязи с иными доказательствами. Предварительно выясняется, каким доказательственным материалом располагают стороны, подтверждающим их утверждения об обстоятельствах дела. В отношении истца-работника эта информация может содержаться в его исковом заявлении, а также в ходатайствах, в частности, об истребовании конкретных письменных доказательств, о вызове свидетелей, специалиста. Что касается ответчика-работодателя, то чаще всего сведения об имеющихся в его распоряжении доказательствах можно получить при личной беседе с его представителем, руководителем. В необходимых случаях ответчику предлагается изложить свою позицию по предъявленному иску в письменном объяснении с указанием доказательств, положенных им в основу возражений. Объем средств доказывания, собранных при подготовке дела о восстановлении на работе к судебному разбирательству, по возможности, должен содержать сведения, совокупность которых позволяла бы в той или иной степени отражать содержание и характер конкретных трудовых правоотношений между работником-истцом и работодателем-ответчиком; причины, приведшие к расторжению трудового договора, в чем заключается трудовой конфликт сторон; по каким обстоятельствам, имеющим значение для дела, у них нет разногласий; в чем выражается различие в позициях относительно правомерности увольнения как в правовом, так и в фактическом плане; насколько эти разночтения существенны и непримиримы; каков размер имущественных требований работника и на каких данных основан его расчет.

Для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела необходимо провести действия по его подготовке к судебному разбирательству, а также провести предварительное судебное заседание. Целью данного предварительного судебного заседания является определение обстоятельств, имеющих значение для правильного

рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу.

О времени и месте судебного заседания суд извещает стороны, направив им судебные уведомления, а также копии определения о подготовке дела к судебному разбирательству и о назначении предварительного судебного заседания. Также лицам, участвующим в деле, направляется копия искового заявления, копия доказательств, обосновывающих основания иска.

Работодатель к дню рассмотрения дела предоставляет письменные объяснения по делу, и в случае, если у него имеются возражения против заявленного требования, доказательства своих возражений.

В судебное заседание истцом предоставляются подлинники документов, приложенных к исковому заявлению¹.

Ответчик обязан представить в судебное заседание следующее документы, а также их надлежащим образом заверенные копии: учредительные документы; приказы о приеме на работу и увольнении истца с должности; трудовой договор, заключенный с истцом; документы, подтверждающие законность, обоснованность и соблюдение порядка и срока увольнения истца; штатное расписание до и после сокращения численности штата; справку о средней заработной плате с расчетом за 12 месяцев; расчет при увольнении и сведения о размере выплаченного выходного пособия; копию приказа «О штатном расписании»; сведения о наличии вакантных должностей организации по состоянию на запрашиваемый период с приложением копий должностных инструкций по рассматриваемым должностям; копии необходимых должностных инструкций.

Отличные требования существуют при рассмотрении дела о восстановлении в должности государственных служащих, уволенных при сокращении штата либо численности сотрудников. В соответствии с пунктом 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 2 от 17 марта 2004 года "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" при рассмотрении дел о восстановлении в должности гражданских служащих, уволенных в связи с ликвидацией государственного органа или сокращением должностей гражданской службы, следует руководствоваться положениями статей 31, 33 и 38 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации"².

На ответчике лежит обязанность доказать обстоятельства, свидетельствующие о том, что им был соблюден порядок увольнения с учетом положений, закрепленных в ч.1 ст.31 Федерального закона "О государственной гражданской службе Российской Федерации", в частности, ответчик обязан

¹ Решение № 2-978/2016 от 20 февраля 2016 г. по делу № Дело № 2-978/2016

² 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"

представить доказательства, подтверждающие, что после предупреждения о высвобождении государственному служащему предлагались вакантные должности в этом государственном органе, а при их отсутствии - хотя бы одна вакантная должность в другом государственном органе, и он отказался от предложенной работы либо отказался от прохождения переподготовки (переквалификации) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и субъектов Российской Федерации о государственной службе¹.

При этом под предложением вакантной должности понимается исходящее от уполномоченного должностного лица государственного органа предложение о назначении на государственную должность государственной службы, в том числе нижестоящую, обязанности по которой государственный служащий может выполнять с учетом его профессии, квалификации и ранее занимаемой должности.

Доказательствами по делу данной категории, в частности, могут явиться: копии актов о назначении государственного служащего на государственную должность государственной службы и его увольнении с этой должности, копия акта о ликвидации государственного органа либо сокращения его штата (численности), копия предупреждения о высвобождении государственного служащего, копия акта (справки) о предложении вакантной должности, штатные расписания подразделения государственного органа, в котором государственный служащий занимал должность, на день предупреждения государственного служащего об увольнении и на день увольнения, справка о денежном содержании (вознаграждении) государственного служащего (п. 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. N 2)².

На работодателя возлагается обязанность доказать следующие юридически значимые доказательства: факт прекращения трудовых отношений; основания прекращения трудовых отношений; факт сокращения численности или штата работников; факт того, что истец не имел преимущественного права на оставление на работе; факт того, что истец был предупрежден персонально и под роспись не менее чем за два месяца о предстоящем увольнении; факт невозможности перевода работника на другую работу (подходящую по состоянию здоровья работнику), как соответствующую квалификации работника, так и нижеоплачиваемую работу или нижестоящую вакантную должность; законность увольнения; соблюдение порядка и срока увольнения; размер средней заработной платы истца³.

¹ Федеральный закон от 27.07.2004 N 79-ФЗ (ред. от 28.12.2017) "О государственной гражданской службе Российской Федерации"

² 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"

³ В.И. Миронов. Правовое заключение на предоставленные материалы гражданского дела об увольнении работника по п.2 ст. 81 ТК РФ (сокращение штата работников

Ответчик-работодатель обязан доказать законность и обоснованность увольнения работника, а также соблюдение порядка и срока увольнения истца, факт правильного начисления и выплат работнику всех причитающихся сумм.

В соответствии со ст. 56 ГПК РФ каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые ссылается как на основание своих требований и возражений¹. Суд по ходатайству сторон оказывает им содействие в собирании доказательств.

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. В ходатайстве об истребовании доказательств должно быть обозначено доказательство, а также указано какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место нахождения доказательства².

Непредставление сторонами в суд необходимых доказательств, если они были извещены судом о необходимости представления этих доказательств, а также их неявка в судебное заседание и не представление письменных возражений по поводу предъявленного иска в соответствии со ст. 150 ч. 2 ГПК РФ не препятствует рассмотрению судом дела по имеющимся доказательствам³.

Согласно ст. 68 ГПК РФ, если сторона, обязанная доказывать свои требования или возражения, удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны⁴.

В случае непредставления письменных объяснений и доказательств к сроку разбирательства дела, либо неявки их в судебное заседание, дело может быть рассмотрено без их участия по имеющимся в деле доказательствам, в том числе по заочному производству, в соответствии со ст. ст. 155 ч. ч. 3, 4, 167, 223-224 ГПК РФ. В случае систематического противодействия стороны своевременной подготовке дела к судебному разбирательству судья может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени по правилам,

организации) // Трудовое право. -2008. - № 2. – С. 4 - 5

¹ "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) ст. 56

² Решение № 2-978/2016 от 20 февраля 2016 г. по делу № Дело № 2-978/2016

³ Там же, ст. 159 ч.2

⁴ Там же, ст.68

предусмотренным ст. 99 ГПК РФ¹.

Все средства доказывания, предусмотренные ГПК РФ, могут быть использованы при рассмотрении дел, связанных с трудовыми спорами об увольнении по сокращению штата. Наиболее часто используются письменные доказательства, объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания; реже, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, могут быть использованы вещественные доказательства, аудио-, видеозаписи, заключения экспертов и многие другие². Работодателем в суд могут быть представлены письменные и иные доказательства об уменьшении бюджетного финансирования и плана работы (для бюджетных организаций), снижении объема продукции, товаров или услуг, выпускаемых (оказываемых) организацией, индивидуальным предпринимателем, уменьшении сбыта товаров и пр.

Фактически, в данном плане работодатель имеет весомое преимущество перед работником, поскольку у него есть прямой доступ к необходимым доказательствам. К примеру, в соответствии со ст. 71 гл. 6 ГПК РФ, письменные доказательства принимаются в суд только в подлинниках или в форме надлежащим образом заверенных копий³. Помимо того, что работодатель предоставляет подлинники документов, он может в случае необходимости самостоятельно заверить копию, так как имеет печать.

Работодатель несет ответственность за содержание копий документов, так как в случае предоставления копий документа, различных по своему содержанию, либо предоставления таких копий в электронном виде, суд может потребовать предоставления подлинников этих документов.

При увольнении по инициативе работодателя, обязанность доказать наличие законного основания увольнения и соблюдение установленного порядка увольнения возлагается на работодателя.

Принимая решение об увольнении определенного сотрудника при сокращении штата работодатель помимо четкого следования установленной процедуре возлагает на себя определенные правовые обязанности. Недопустимо злоупотребление правом на сокращение численности сотрудников, противоречащее основным целям работодателя, например, своеобразное "избавление от неудобного работника". «Правовое заключение на предоставленные материалы гражданского дела об увольнении работника по п.2 ст. 81 ТК РФ (сокращение штата работников организации)» В.И. Миронова содержит вывод о том, что "работодателем должно быть доказано действительное сокращение штата работников организации".

Спорный вопрос в соблюдении регламентированного механизма

¹ Там же, ст. ст. 155 ч. ч. 3, 4, 167, 223-224, ст. 99.

² "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 03.07.2016) ст.55.

³ "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) ст.71.

сокращения штата работников - соответствие де-юре ст. 179 ТК РФ реалиям де-факто. Так, работодатель обязан оставлять на вакантных должностях работников с более высокой производительностью труда и квалификацией, что соответствует принципу преимущественного права на оставление на работе при сокращении численности или штата работников.

С позиции судов, "необходимым условием для возможности сравнительной оценки производительности труда и квалификации работников является то, что они должны занимать одинаковые должности, либо степень схожести их работ должна быть близка для того, чтобы работодатель мог сравнить деловые качества этих сотрудников". Иначе имеющиеся должности предлагаются работодателем самостоятельно, без учета норм ст. 179 ТК РФ.

Фактически же, часто сокращаются должности, не представляющие возможности для сравнительного анализа. Поэтому многие авторы не согласны с позицией судов, так например, В. Архипов в "Судебной практике по разрешению трудовых споров при сокращении (ч.2)" отмечает, что в нормах трудового законодательства не содержится ограничений для общего правила ст. 179 ТК РФ, например, исключительно при сокращении сходных должностей¹.

Таким образом, работодатель имеет право сокращать исключительно штатные единицы, не вписывающиеся в оптимизированную хозяйственную деятельность организации. Данному принципу работодатель следует на протяжении всей процедуры сокращения штата, не допускать рассмотрения конкретных людей, например, если их личные качества не устраивают работодателя.

Основная форма внешнего выражения сокращения штата сотрудников - реконструкция штатного расписания путем исключения из него определенных должностей, а в особых случаях даже структурных подразделений организации. Такое штатное расписание будет являться одним из наиболее весомых доказательств правомерности увольнения по сокращению штата в соответствии с п.2 ст.81 ТК РФ, а в случае его отсутствия возможно применить зарплатные ведомости. Верховный Суд Российской Федерации неоднократно обращал внимание судов общей юрисдикции, что при рассмотрении дел о сокращении следует, прежде всего, провести тщательную проверку того, происходило ли реальное сокращение штата или численности работников. Если в суде не будет доказан факт реального сокращения рабочих мест, увольнение по данному основанию не может быть признано законным².

¹ В. Архипов. Судебная практика по разрешению трудовых споров при сокращении (ч.2) // Журнал Кадровик. Трудовое право для кадровика, 2007, с. 12

² 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/>

При соответствующем выполнении данного правила работнику невозможно будет представить доказательство того, что ранее занимаемая им должность была не сокращена, а, к примеру, переименована, и выполняемые им объем и характер работ остались неизменными в хозяйственной деятельности организации. В противном случае у суда есть все основания принять позицию истца и сделать вывод о том, что сокращение штата было фиктивным.

Следующий спорный для работодателя вопрос рассмотрен А.Е. Ершовой, который заключается в правильном толковании нормы ст. 81 ТК РФ: увольнение по сокращению штата допускается только в случае, "если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу". С одной стороны, многие авторы отвечают на этот вопрос исходя из позиции того, что вакансии необходимо предоставлять лишь в том подразделении, где работает сотрудник. Однако, верное толкование регламентировано ст. 55 ГК РФ: "Стороной трудового договора во всех случаях является юридическое лицо, а не его подразделение". Исходя из этого, работодатель обязан доказать предоставление возможности для перехода сотрудника на иную должность на предприятии. При этом, возникающие проблемы в связи с возможным переводом работника в другое подразделение решаются работодателем посредством внутренних нормативных договоров с соблюдением требований законодательства¹.

Любые предложения вакантных мест работнику предоставляются работодателем исключительно под расписку, персонально и не менее, чем за два месяца до увольнения. Исключения составляют сезонные работники и работники, трудовой договор с которыми заключен на срок менее двух месяцев. В первом случае предупреждение производится в срок не менее семи календарных дней, во втором ст. 292 ТК РФ предоставляется три календарных дня. В случае отказа работника от ознакомления с уведомлением об увольнении, составляется акт о таком отказе.

При рассмотрении в судах трудовых споров об увольнении по сокращению штата возникает вопрос, имеют ли какие-либо доказательства преимущество при увольнении. Все доказательства анализируются судом в их совокупности поскольку, на основании ст. 60 ГПК РФ "более высокая производительность труда или квалификация работников могут быть подтверждены любыми прямыми или косвенными письменными, вещественными и другими доказательствами, не имеющими установленного законом приоритета друг перед другом". На практике часто встречается ситуация, когда работодатель отказывается, либо не имеет возможности доказывать преимущество по вышеуказанным характеристикам одного работника перед другим. В таком случае,

¹ Ершова Е.А. Трудовое право в России // М.: Статут, 2015. – 710 с.

производительность труда и квалификация сотрудников приравнивается и действует норма п.2 ст. 179 ТК РФ¹.

Особый случай возникает при наличии в организации представительного органа профсоюзной организации, который необходимо уведомить в соответствии со ст. 82 ТК РФ не позднее чем за два месяца до начала проведения соответствующей процедуры увольнения по сокращению штата, в случае массового увольнения работников - в срок три месяца. Такое уведомление также составляется в письменной форме и служит доказательством.

Главным доказательством, подтверждающим факт сокращения штатов в организации, является штатное расписание.

Другое доказательство соблюдения процедуры – наличие надлежаще оформленного предупреждения работников.

В случае отсутствия доказательств того, что работодателем предлагалась имеющаяся в организации работа, отвечающая указанным в статье требованиям, суд признает данное увольнение незаконным.

Не следует забывать также о том, что содержание протокола судебного заседания охватывает всю процессуальную деятельность суда, закрепляет устные доказательства – объяснения ответчика.

Увольнение по инициативе работодателя составляет основную часть дел о восстановлении на работе, рассматриваемых судами.

П. 23 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» разъясняет то, что бремя доказывания при сокращении численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя лежит на работодателе, постольку он обязан с помощью достоверных доказательств подтвердить объективную необходимость расторжения трудового договора по п. 2 ст. 81 ТК РФ².

В стадии подготовки к судебному разбирательству определяются обстоятельства, имеющие значение для дела, а также какая из сторон должна доказать определенное обстоятельство. Определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений – одна из задач вышеуказанной стадии процесса.

Вопрос о достаточности доказательств является одним из основных при определении возможности окончания подготовки дела с назначением его к судебному разбирательству. Немаловажная роль в решении этого вопроса

¹ "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) ст.60.

² 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/>

принадлежит предварительному судебному заседанию.

На работодателя возлагается обязанность доказать следующие юридически значимые доказательства: факт прекращения трудовых отношений; основания прекращения трудовых отношений; факт сокращения численности или штата работников; факт того, что истец не имел преимущественного права на оставление на работе; факт того, что истец был предупрежден персонально и под роспись не менее чем за два месяца о предстоящем увольнении; факт невозможности перевода работника на другую работу (подходящую по состоянию здоровья работнику), как соответствующую квалификации работника, так и нижеоплачиваемую работу или нижестоящую вакантную должность; законность увольнения; соблюдение порядка и срока увольнения; размер средней заработной платы истца.

Таким образом, доказательства со стороны работодателя как ответчика могут быть следующими: Приказ о сокращении численности или штата работников; список сокращенных должностей и сотрудников с учетом права преимущественного оставления на работе; Уведомление о предстоящем сокращении первичной профсоюзной организации (при ее наличии) и службы занятости (если сокращение носит массовый характер); Уведомление работника о предстоящем увольнении (абз. 2 ст. 180, абз. 2 ст. 292, абз. 2 ст. 296 ТК РФ); Предложение сотруднику занять другую вакансию (п. 3 ст. 81, абз. 1 ст. 180 ТК РФ); Выплата увольняемым работникам выходного пособия и всех компенсаций, предусмотренных трудовым законодательством (ст. 178, абз. 3 ст. 180, ст. 140 ТК РФ); Документальное оформление увольнения по сокращению численности или штата работников (абз. 2 п. 1 ст. 81 ТК РФ) в соответствии с требованиями трудового законодательства.

Неточные формулировки, нарушения порядка документального оформления процедуры увольнения по сокращению штата, повлекут за собой признания процедуры такого увольнения незаконной и подлежащей отмене.

Список литературы

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))/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)/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

3. Федеральный закон от 27.07.2004 N 79-ФЗ (ред. от 28.12.2017) "О государственной гражданской службе Российской Федерации"/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. Решение № 2-978/2016 от 20 февраля 2016 г. по делу № Дело № 2-978/2016

6. В. Архипов. Судебная практика по разрешению трудовых споров при сокращении (ч.2) // Журнал Кадровик. Трудовое право для кадровика, 2007, с. 12

7. В.И. Миронов. Правовое заключение на предоставленные материалы гражданского дела об увольнении работника по п.2 ст. 81 ТК РФ (сокращение штата работников организации) // Трудовое право. -2008. - № 2. С. 4 – 5

8. Е.А. Ершова. Трудовое право в России // М.: Статут, 2015. – 710 с.

FEATURES OF THE PREPARATION BY THE DEFENDANT OF EVIDENCE IN CASES OF DISMISSAL FOR DOWNSIZING

M.V. Bobrikova

Tver State University

The employer's right to reduce the number or staff of employees is enshrined in the labour legislation of the Russian Federation. The employee goes to court if he believes that the dismissal to reduce the staff was illegal. The defendant in this type of case is the employer. The question of the circumstances relevant to the case and which of the parties must prove a given circumstance is generally decided at the pre-trial stage of the case. One of the objectives of this stage of the process is also to identify the evidence that each party must present in support of its allegations. Upon dismissal on the initiative of the employer, the obligation to prove the existence of a legal grounds for dismissal and compliance with the established procedure for dismissal is assigned to the employer. Features of preparation by the Respondent of proofs on cases of dismissal on staff reduction are considered. The analysis of the reasons leading to recognition of procedure of such dismissal illegal and subject to cancellation is presented.

Key words: *employee, employer, labour relations, parties labour relations, litigation defense, labor dispute, a claim for reinstatement, unfair dismissal, downsizing, preliminary hearing, evidence, proof, labour legislation*

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

Бобрикова М.В. Особенности подготовки ответчиком доказательств по делам об увольнении по сокращению штата

ОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ ПРОВЕДЕНИЯ ДОСУДЕБНОЙ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ В РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Д. А. Борщ

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена проблеме законодательного регулирования обязательности досудебной процедуры медиации, применяемой сторонами до обращения в суд. Проанализирована социальная и экономическая сущность этого института в России и зарубежных странах.

Ключевые слова: досудебная медиация, обязательность, гражданский процесс, стороны, зарубежные страны.

Для проведения процедуры медиации стороны должны заключить соглашение. Законодательно определено, что основанием применения процедуры медиации может служить как любое соглашение сторон, так и выделяемое законодателем соглашение о применении процедуры медиации.

Согласно п. 1 ст. 4 ФЗ «О процедуре медиации» если стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации и в течение оговоренного срока для ее проведения обязались не обращаться в суд или третейский суд для разрешения спора, который возник или может возникнуть между сторонами, суд или третейский суд признает силу этого обязательства».

На основании приведенной правовой нормы суд вправе оставить исковое заявление без движения ввиду несоблюдения досудебного порядка урегулирования спора.

Гражданским процессуальным кодексом РФ предусмотрены последствия несоблюдения досудебного порядка урегулирования споров, обязательного для сторон, в виде возвращения судом искового заявления (пп. 1 п. 1 ст. 135 ГПК РФ), а в том случае, если невыполнение обязательного досудебного порядка выявлено уже после принятия заявления и возбуждения производства по делу - в виде оставления искового заявления без рассмотрения (абз. 2 ст. 222 ГПК РФ). В любом случае, после выполнения требований о соблюдении досудебного порядка урегулирования спора истец вправе вновь обратиться в суд с тождественным иском.

Таким образом, заключение соглашения о применении процедуры медиации есть юридический факт, влекущий последствия процессуального характера.

С одной стороны, представляется, что заключенное сторонами соглашение о применении процедуры медиации временно исключает конкретный спор из юрисдикции суда, что обеспечивает соблюдение прав добросовестной стороны, намеренной предпринять попытку мирно урегулировать спор.

Однако существование соглашения о проведении процедуры медиации не ограничивает заинтересованную в судебной защите сторону конфликта, так как в ст. 7 ФЗ «О процедуре медиации» установлено: наличие соглашения о применении процедуры медиации, непосредственное проведение этой процедуры не является препятствием для обращения в суд.

Аргументирована позиция Т.В. Сахновой: "Судебные и несудебные процедуры не должны рассматриваться исключительно как альтернативные... а, сохраняя самостоятельность, вполне способны взаимодействовать и сосуществовать в едином правовом пространстве"¹. По этому поводу в литературе высказано предложение о проведении процедуры медиации одновременно с судебным разбирательством, что скажется на сроке рассмотрения дела в судебном порядке. Результатом успешного проведения процедуры медиации может стать решение истца отказаться от исковых требований или решение ответчика признать их.

Таким образом, если стороны договорились о применении процедуры медиации, но одна из них решила обратиться в суд, то суд должен принять ее заявление при условии соблюдения процессуального порядка обращения. Учесть силу взятого сторонами на себя обязательства о проведении процедуры медиации (ст. 4 ФЗ «О процедуре медиации») суд может, только предложив сторонам добровольно обратиться к этой процедуре.

В юридической литературе широко обсуждается возможность закрепления в российском законодательстве обязательной досудебной процедуры медиации, без соблюдения которой суд возвращал бы исковое заявление. По мнению Е.И. Носыревой, данный подход не будет вполне эффективен, ввиду того, что подобные меры приведут только к дополнительным затратам для сторон, создав лишний бюрократический барьер, препятствующий своевременной защите нарушенных прав и интересов².

Вместе с тем практика проведения медиации в досудебном порядке в зарубежных странах показывает эффективность и целесообразность придания медиативной оговорке обязательного характера, что обеспечивается возможностью суда обязать стороны исполнить ее, а также установлением некоторых последствий неисполнения сторонами медиативных оговорок, в том числе: возможность применения судебных штрафов, возложение судебных расходов на уклоняющуюся от исполнения

¹ Сахнова Т.В. Судебные и несудебные процедуры: континентальный опыт // Медиация в условиях кризиса: теоретический и практический аспекты: Материалы региональной научно-практической конференции (г. Красноярск, 26 марта 2010 г.). Красноярск, 2010. С. 65.

² Развитие медиации в России: теория, практика, образование / Под ред. Е.И. Носыревой, Д.Г. Фильченко. – М., 2016

медиативной оговорки сторону¹.

В Германии при разрешении семейных споров суд вправе направить стороны в обязательном порядке на консультацию с медиатором для установления возможности проведения медиации (раздел 135 Кодекса о процедуре рассмотрения дела в отношении семейных вопросов и вопросов, в отношении которых отсутствует спор). Кроме того, в соответствии с разделом 253 (3) ГПК стороны спора обязаны сообщать, была ли ими предпринята попытка разрешить конфликт посредством одной из альтернативных процедур урегулирования споров.

Медиативная оговорка в контракте сторон является препятствием для подачи искового заявления в суд, пока стороны не попытаются урегулировать спор посредством медиации. Таким образом, если сторона отказывается от проведения процедуры медиации, она не имеет права подать исковое заявление в суд.

Отметим, что в соответствии со ст. 15 Закона «О введении в действие ГПК Германии», отдельные федеральные земли вводили по некоторым категориям дел обязательность применения досудебных процедур урегулирования споров².

Медиация стала обязательна в ряде земель для широкого перечня дел, например, в имущественных спорах с ценой иска не более 750 евро и в спорах соседей. Заметим, что применение с 2000 года обязательной примирительной процедуры не привело к снижению числа рассматриваемых судами дел. В ФРГ при внедрении этого механизма в течение последних десяти лет констатируется стремление сторон «всячески обойти обязательность участия в примирительной процедуре»³.

В Австрийском законодательстве предусматривается, что процедура медиации не может быть назначена судом без волеизъявления сторон (Решение Австрийского Верховного Суда OGH, 15.07.1997, 1 Ob 161/97a).

Однако существуют исключения: согласно ст. 15a Закона «О профессиональном обучении» в обязательном порядке проводится процедура медиации, когда лицо, проводящее обучение, намерено расторгнуть договор с обучающимся. В данном случае инициатор прекращения образовательных правоотношений обязан предпринять попытку разрешить конфликт посредством процедуры медиации; медиация может не проводиться, если от ее применения отказывается обучаемый.

Кроме того, медиация является одним из способов обязательного досудебного урегулирования конфликтов между соседями (ст. III Закона о

¹ Бюллетень Федерального института медиации. 2014 год / Науч. ред. Ц.А. Шамликашвили: В 2 т. М.: Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования, 2015. Т. 1. С. 5 - 22, 53, 86, 153 - 182, 221 - 229, 310.

² URL: <http://fedim.ru/mediatsiya-v-mire/evropa/germaniya/>

³ Аболонин В.О. Комментарий к Закону Германии "О поддержке медиации и других форм внесудебного урегулирования конфликтов", УГЮА, 2013 г

внесении изменений в гражданское право 2004 г.).

Согласно действующему законодательству Австрии существование медиативной оговорки не может препятствовать рассмотрению дела судом; таким образом, обязательной силы она не имеет¹.

В Австрии соглашение, к которому стороны пришли в результате проведения процедуры медиации в рамках судопроизводства, может быть признано судом; результат досудебного урегулирования конфликта посредством медиации судебного признания не получает.

Подводя итог сравнительного анализа процедуры медиации как способа досудебного урегулирования споров в России, Германии и Австрии, предлагаем внести в российское законодательство изменения, направленные на внесение ясности при комплексном толковании норм ФЗ «О процедуре медиации» и процессуального законодательства, на установление единообразия судебной практики, а именно однозначно определить, что наличие медиативной оговорки или соглашения о применении процедуры медиации являются препятствием для обращения в суд в силу добровольно взятых на себя сторонами обязательств.

Одним из основных принципов медиации является добровольность сторон, которые нельзя принудить к проведению процедуры медиации. Недопустимо отождествлять данную процедуру с обязательным досудебным порядком; этому будут сопутствовать такие риски, как попытки обойти требования о соблюдении обязательности досудебной процедуры медиации, нарушение конституционного права на судебную защиту.

Таким образом, полагаем, что недопустимо внедрять обязательный порядок урегулирования споров в досудебном порядке посредством процедуры медиации, так как это противоречит и принципам самой процедуры, и процессуальному законодательству. В то же время, полагаем более детально регламентировать действия суда в случае, если стороны до обращения в суд договорились о применении медиации. У суда при проверке соблюдения досудебного порядка урегулирования спора не должно возникать вопросов, касающихся содержания медиативных сессий, поведения сторон в ходе процедуры медиации, за исключением действий сторон, которые подтверждают факт и добросовестность соблюдения ими досудебного порядка урегулирования спора (требований медиативной оговорки).

Список литературы

1. Сахнова Т.В. Судебные и несудебные процедуры: континентальный опыт // Медиация в условиях кризиса: теоретический и практический аспекты: Материалы региональной научно-практической конференции (г. Красноярск, 26 марта 2010 г.). Красноярск, 2010. С. 65.

¹ URL: <http://fedim.ru/mediatsiya-v-mire/evropa/avstriya/>

2. Развитие медиации в России: теория, практика, образование / Под ред. Е.И. Носыревой, Д.Г. Фильченко. – М., 2016.
3. Бюллетень Федерального института медиации. 2014 год / Науч. ред. Ц.А. Шамликашвили: В 2 т. М.: Межрегиональный центр управленческого и политического консультирования, 2015. Т. 1. 425 с.
4. Аболонин В.О. Комментарий к Закону Германии "О поддержке медиации и других форм внесудебного урегулирования конфликтов", УГЮА, 2013 г
5. Салимзянова Р.Р., Сабирова Л.Л. Понятие и сущность медиации. Вестник экономики, права и социологии, 2012, № 1. 320 с.
6. Давыденко Д.Л. Европейский союз закладывает основы развития примирительных процедур. М.: Закон, 2013. № 12.
7. Антипов А.Н. Медиация: проблемы становления и развития. М.: Российский судья, 2014, № 10.
8. Дугарон Е.Ц. Правовое регулирование и практика медиации в России // Право и жизнь, 2015 г. 380 с.
9. Аболонин В.О. Судебная медиация: Теория - практика – перспективы. Книга 6. М.: Юрайт, 2014. 382 с.

OBLIGATION OF THE PRESIDENT PROCEDURE OF MEDIA IN RUSSIA AND FOREIGN COUNTRIES

D. A. Borsch

Tver State University

The article is devoted to the problem of legislative regulation of the obligatory pre-trial mediation procedure applied by the parties before applying to the court. The social and economic nature of this institution in Russia and foreign countries is analyzed.

Keywords: pre-judicial mediation, compulsory, civil process, parties, foreign countries.

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.

ПРОЦЕДУРА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В РАЗДЕЛЬНЫХ ЗАСЕДАНИЯХ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Д. Е. Верещагина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Ключевые слова: арбитражный процесс, виндикационный иск, исковые требования, раздельные заседания, ответственность ответчика.

В статье рассматривается процедура рассмотрения спора в раздельных заседаниях, установленная статьей 160 АПК РФ, если в одном заявлении соединены требование об установлении оснований ответственности ответчика и связанное с ним требование о применении мер ответственности. По мнению автора, может быть выработана такая позиция арбитражных судов, что рассмотрение в раздельных судебных заседаниях возможно и по другим категориям споров, когда друг за другом рассматриваются ряд вопросов и необходимость их рассмотрения обусловлена получением ответов на другие вопросы. Раздельное рассмотрение исковых требования возможно и допустимо, а в некоторых случаях необходимо и по иным категориям споров, нежели только споры о возмещении убытков и взыскании пени.

Намерения и действия по их реализации, направленные на устранение пробелов, неточностей, догматичного толкования и применения норм права в законодательстве о судебной системе и судебном процессе, в том числе, могут быть реализованы формированием соответствующей судебной практики. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [2] (далее по тексту – АПК РФ) содержит немало норм и положений, способствующих актуализации судебного процесса сложившимся правилам делового оборота при разрешении спорных ситуаций, оптимизации арбитражного процесса, которые могут быть достигнуты либо изменением процессуального законодательства, либо в рамках действующего законодательства формированием судебной практики.

К таковым нормам следует отнести статью 160 АПК РФ, устанавливающую процедуру рассмотрения спора в раздельных заседаниях. Согласно указанной статье, в случае, если в одном заявлении соединены требование об установлении оснований ответственности ответчика и связанное с ним требование о применении мер ответственности (размер взыскиваемой суммы), арбитражный суд вправе с согласия сторон рассмотреть такие требования в раздельных судебных заседаниях [4, с.312].

Прочтение этой нормы позволяет сделать вывод, что законодателем подразумевались споры о возмещении убытков и о взыскании пени. Однако, по нашему мнению, судебной практикой может быть выработана такая пози-

ция арбитражных судов, что рассмотрение в отдельных судебных заседаниях возможно и по другим категориям споров, когда друг за другом рассматриваются ряд вопросов (первоочередными будут являться – имеются ли основания для возникновения прав и обязанностей) и необходимость их рассмотрения обусловлена получением ответов на другие вопросы. Считаем, что в рамках статьи 160 АПК РФ возможно также отдельно рассматривать различные иски либо правовые вопросы, необходимые для рассмотрения одного требования.

Большинство споров, возникающих между хозяйствующими субъектами могут разрешаться применением процедуры, предусмотренной статьей 160 АПК РФ, когда, в первую очередь, рассматривается вопрос о наличии у истца права, а затем - вопросы о нарушении этого права и об ответственности [3, с.353]. К таковым спорам, например, возможно отнесение споров о признании сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, об изменении договора ввиду существенных изменений обстоятельств и об определении последствий этого, об изменении договора в связи с его нарушением и о возмещении возникших в связи с этим убытков.

На практике, ввиду узости толкования и применения нормы статьи 160 АПК РФ, отдельное рассмотрение требований одного спора осуществляется предъявлением сначала иска о признании сделки недействительной, и при удовлетворении такого иска, - иска о применении последствий недействительности сделки, в то время как по своему содержанию это один спор о применении последствий недействительности ничтожной сделки. То же случается и с виндикациями: в первую очередь подается заявление о признании права на имущество, и после его удовлетворения – заявление с требованием об истребовании имущества из чужого незаконного владения [3, с.354]. При этом, бесспорно, заявленные в различных исках истца требования могут быть рассмотрены в рамках одного виндикационного иска.

Считаем, что если судебной практикой в целях совершенствования арбитражного процесса, в целях процессуальной экономии будет сформирована правоприменительная позиция о том, что отдельное рассмотрение исковых требований возможно и допустимо, а в некоторых случаях необходимо и по иным категориям споров, нежели только споры о возмещении убытков и взыскании пени, то такая позиция не будет противоречить смыслу закона.

Хотим указать, что применение отдельного рассмотрения исковых требований в рамках дела предусмотрено, помимо указанной нормы статьи 160 АПК РФ, и в иных статьях кодекса. Так согласно части 3 статьи 130 АПК РФ суду первой инстанции предоставлено право выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство, если суд признает отдельное рассмотрение требований соответствующим целям эффективного правосудия.

На основании изложенного, по нашему мнению, толкование норм действующего законодательства и правоприменительной практики позволяет сделать вывод, что суду предоставлено право отдельного рассмотрения требований о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности, о расторжении (изменении) договора и о последствиях расторжения (изменении) договора, о признании права собственности и истребовании имущества из чужого незаконного владения, о праве требовать выкупа акций у акционеров общества и о взыскании суммы такого выкупа, об установлении оснований к принудительному заключению договора и об условиях его заключения.

Случаи отдельного рассмотрения требований, приведенные выше, путем формирования соответствующей судебной практики могут быть дополнены другими прецедентами, когда в первую очередь должен устанавливаться факт наличия права у истца при последующем разрешении вопроса о защите права и её способе.

Формирование соответствующей судебной практики на основе не догматичного, но диспозитивного, не расширенного, но приближенного к реалиям делового оборота толкования положений статьи 160 АПК РФ во многом позволит упростить процедуру рассмотрения громоздких дел о, по сути, признании наличия права у субъекта и о его защите.

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

Гуев А.Н. Постатейный комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации – М., 2016

Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. В.В.Яркова - М.: Издательство БЕК, 2016.

PROCEDURE FOR CONSIDERING THE CASE IN SEPARATE MEETINGS IN THE ARBITRATION PROCESS

D. Vereshchagina

The article deals with the procedure for considering the dispute in separate meetings, established by Article 160 of the Code of Administrative Procedure of the Russian Federation, if in one statement the requirement to establish the grounds for the responsibility of the defendant and the related requirement to apply liability measures are connected.

Keywords: arbitration process, vindication lawsuit, claims, separate meetings, responsibility of the defendant.

Об авторе

ВЕРЕЩАГИНА Дана Евгеньевна – студентка магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова,33), e-mail: danaverya1@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: danaverya1@gmail.com

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПОРЯДКА ОФОРМЛЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА ЗЕМЛЮ

Вугар Садиг оглы Гаджиев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена порядку оформления права собственности на земельный участок и проблемным моментам встречающимся при оформлении права собственности на землю.

Ключевые слова: общая характеристика, порядок оформления, земля.

Оформление земельного участка в собственность – процесс трудозатратный, требующий много времени и сил. Результатом этой процедуры становится такой приятный факт, как право распоряжения участком по своему усмотрению. Можно будет совершать различные сделки: продажа, обмен, передача в наследство, оформление договора дарения. Все это возможно после завершения оформления, но сначала нужно быть готовым к ряду моментов, которые могут возникнуть в процессе.

Порядок оформления права собственности на землю регламентирован законодательством Российской Федерации и подлежит государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации недвижимости".

Согласно ст. 26 ч.1 ЗК РФ права на земельные участки удостоверяются документами в порядке, установленном Федеральным законом "О государственной регистрации недвижимости"¹.

В соответствии со ст. 217, 218 ч.2 ГК РФ предусмотрены следующие основания для получения земли в собственность²:

¹ Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 29.07.2017)

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. От 06.08.2017) // СЗ РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301

- на основании договора купли-продажи, мены, дарения;
- в порядке наследования;
- путем приватизации земельного участка, находящегося в собственности государства или муниципального образования;
- путем передачи земельного участка в качестве уставного капитала новому юридическому лицу.

Начальным этапом является заключение сделки на приобретение права собственности на земельный участок. Согласно ст. 14 ч.2 п.2 ФЗ "О государственной регистрации недвижимости"¹ договоры и сделки в отношении недвижимого имущества подлежат государственной регистрации – это и будет считаться ключевым моментом исполнения такой сделки.

Процедура **оформления земельного участка в собственность** в каждом конкретном случае имеет свои различия, все зависит от того, каким образом было приобретено право собственности: путем заключения сделки с земельным участком, приватизации или передачи. Об особенностях каждого конкретного случая поговорим подробнее.

Рассмотрим вариант оформления права собственности на землю, приобретенную по сделке. Для того чтобы грамотно оформить право собственности на землю, полученную на основании договора купли-продажи, мены и т.д., а также для оформления права собственности на земельный участок, приобретенный в порядке дарения нужно обратиться в Федеральную службу государственной регистрации, кадастра и картографии с необходимыми для этого документами:

1. заявление о регистрации права собственности;
2. документ, удостоверяющий личность обратившегося лица (если в деле имеется представитель, то соответственно потребуется нотариально заверенная доверенность и документ удостоверяющий личность);
3. квитанция об оплате государственной пошлины;
4. выписка из кадастрового плана;
5. договор купли-продажи, мены, дарения, а также нотариально заверенное согласие сторон на совершение сделки;
6. документ, удостоверяющий личность и подтверждающий право собственности на земельный участок стороны, отчуждающей землю.

При приобретении земельного участка в собственность стоит обратить особое внимание на размеры госпошлины за регистрацию такого права. В соответствии со ст. 333.33 п.1 под. 24 НК РФ госпошлина за государственную регистрацию права собственности физического лица на земельный участок, предназначенный для ведения личного подсобного,

¹ Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ (ред. от 25.11.2017) "О государственной регистрации недвижимости"

дачного хозяйства, огородничества, садоводства, индивидуального гаражного или индивидуального жилищного строительства, либо на создаваемый или созданный на таком земельном участке объект недвижимого имущества составляет 350 рублей¹.

В соответствии со ст. 333.33 п.1 под. 26 НК РФ размер госпошлины за государственную регистрацию доли в праве общей собственности на земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения составляет 100 рублей.

На основании ст. 333.33 п.1 под. 22 НК РФ за государственную регистрацию прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, договоров об отчуждении недвижимого имущества придется заплатить 2 000 рублей физическим лицам и 22 000 рублей юридическим лицам.

Рассмотрим вариант оформления права собственности на землю при наследовании. В данном случае необходимо будет обратиться в Росреестр со следующими документами:

1. выпиской из кадастрового плана земельного участка;
2. документом, удостоверяющим личность заявителя (а также нотариальной доверенностью, если имеется представитель);
3. документом, удостоверяющим право на получение наследства;
4. квитанцией об уплате государственной пошлины;
5. заявлением о регистрации права, оформленным в Росреестре по установленному образцу.

Порядок оформления земельного участка в собственность в процессе приватизации более сложен. Для начала потребуются обратиться в один из органов власти, в собственности которого находится эта земля, представив заявление с выпиской из кадастрового плана. В течение двух недель муниципальный или иной государственный орган власти обязан принять решение:

- о предоставлении заявителю земельного участка бесплатно, в соответствии с Земельным кодексом РФ;
- о предоставлении земельного участка за плату;
- об отказе в предоставлении земли.

Когда муниципальным (иным государственным) органом принимается решение о бесплатном предоставлении участка, заявителю на руки выдается соответствующее письменное решение.

Если же земля предоставляется за плату, то заявителю направят на рассмотрение договор купли-продажи и, если его все устроит, зарегистрировать землю с заключенным договором нужно будет после уплаты выкупной стоимости.

¹ Налоговый кодекс РФ (НК РФ) часть 2 от 05.08.2000 №117-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2000. - №32. - Ст. 3340.

Для последующей регистрации права собственности нужно представить:

- заявление о регистрации;
- квитанцию об уплате госпошлины;
- решение властных структур о предоставлении земельного участка в собственность или договор купли-продажи;
- документ, удостоверяющий личность заявителя;
- выписку из кадастрового плана земельного участка.

Важно также сказать, что если на территории земельного участка находится дом заявителя, то получить землю, которая находится в государственной собственности или собственности муниципального образования, гораздо проще.

Также имеются нюансы при оформлении право собственности на земельный участок:

1. При оформлении земельного участка в собственность могут возникнуть сложности. Основная из них - документы не всегда бывают в полном порядке, каких-то бумаг может не хватать. Процедура может затянуться на длительный срок. Причина может крыться в том, что некоторые участки не имеют кадастрового паспорта или правоустанавливающих документов. Особенно это актуально для тех мест, что были зарегистрированы до 2001 года. На тот момент в силу вступил земельный закон. Также бывают случаи, когда документы имеются, но они устаревшие и в них отсутствует нужная информация. Регистрация усложняется и затягивается на неопределенный срок.

2. Оформление свидетельства о праве собственности на землю требуется в обязательном порядке, если участок достался в наследство, также при сделке купли-продажи или других, при которых возникает право собственности. Чтобы в дальнейшем можно было совершать сделки с земельным участком, необходимо оформить его по всем порядкам и установленным на сегодняшний день нормам.

3. Если человек не обладает определенными знаниями в этой области, возможно, имеет смысл обратиться за помощью к профессиональному посреднику. В крайнем случае, не лишним будет получить теоретические знания в ходе юридической консультации. Специалист, изучив документы, сможет дать дельный совет по оформлению в собственность участка земли. К тому же _ такая помощь значительно экономит время, силы и, возможно, денежные средства.

4. Иметь дом на земельном участке недостаточно, чтобы всем этим владеть. Жилье можно построить, но земля при этом не будет принадлежать владельцу дома. Чтобы в дальнейшем иметь на нее все права, нужно оформить участок в собственность. Имейте ввиду, что государство может потребовать освободить землю, и людям придется это сделать. Если на участке

построен дом, за него могут выплатить компенсацию, но обычно ее недостаточно, чтобы приобрести новое жилье. Сначала придется подтвердить право на дом - это важный нюанс во всей процедуре оформления. Ведь именно хозяин дома обладает первоочередным правом на приватизацию участка, если на нем находится постройка.

5. В Земельном кодексе есть исключения из правил. В некоторых случаях, даже являясь собственником жилья, оформить землю не получится. Некоторые участки изъяты из общего оборота, так как на них могут быть такие объекты, как государственные заповедники, парки национального значения; здания и строения, в которых на постоянной основе располагаются военные силы; сооружения, в которых располагаются военные суды; объекты Федеральной службы безопасности; места, используемые для хранения ядерных отходов атомной энергетикой; линии связи и коммуникации, которые возведены в целях обеспечения безопасности России. Также не получится регистрация, если участки находятся в лесном фонде или имеют водные объекты, а также участки, занятые объектами культурного наследия, расположенные в зоне санитарной охраны либо на границе земель для государственных нужд.

6. Если земля приобретается у прежнего собственника, новому хозяину необходимы следующие документы для регистрации:

- кадастровый паспорт;
- документация, которая устанавливает право собственности;
- выписка о регистрации;
- справка ПУД (справка о содержании правоустанавливающих документов).

Далее участок нужно поставить на кадастровый учет. В положительной ситуации новый владелец получает кадастровый паспорт. Далее необходима регистрация в государственных органах.

7. Гражданин подает письменное заявление в соответствующий орган, где излагает просьбу предоставить муниципальный участок в собственность. Если участок ранее не был зарегистрирован и поставлен на кадастровый учет, его межевание не проводилось, нужно это сделать. Заявитель заказывает и оплачивает топографическую съемку земельного участка, разработку проекта границ и проведение кадастровых работ кадастровым инженером. После этого будет выдано постановление о предоставлении данного участка в собственность, которое служит основанием для заключения договора о купле-продаже государственного или муниципального земельного участка в собственность.

8. Сейчас льготники смогут получать земельные участки в безвозмездное пользование, а по истечении шести лет - в собственность, причем, начальная цена участков будет устанавливаться из кадастровой стоимости. Для обеспечения льготников жильем и заведения ими личного подсобного

хозяйства муниципалитеты получили право бесплатного предоставления земельных участков.

9. Оформление купли-продажи участка и составление договора обязательно для получения свидетельства на право собственности на него. Иначе сделку по продаже и покупке участка доказать практически нельзя.

10. Оформление в собственность дачного участка, который ранее был выделен в бессрочное пользование, происходит сейчас по упрощенной схеме. Для оформления нужны правоустанавливающие документы на участок и кадастровый паспорт. Если площадь участка увеличилась с момента предоставления его в пользование, в рамках дачной амнистии можно узаконить новый размер участка и провести регистрацию права собственности полностью на весь участок.

В заключении хотел бы отметить, что оформление земельных участков в собственность имеет множество нюансов, требует соблюдения определенных правил и норм. Нужно подготовиться к этому заранее, изучив нормативные акты, а, лучше всего, обратившись за помощью к специалистам. После получения свидетельства на право собственности собственник может свободно распоряжаться землей и совершать с ней различные сделки.

Список литературы

1. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 29.07.2017)

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. От 06.08.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1994. - № 32. - Ст. 3301

3. Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ (ред. от 25.11.2017) "О государственной регистрации недвижимости"

4. Налоговый кодекс РФ (НК РФ) часть 2 от 05.08.2000 №117-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2000. - №32. - Ст. 3340.

GENERAL CHARACTERISTICS OF THE PROCEDURE OF REGISTRATION OF OWNERSHIP RIGHT TO EARTH

Hajiyev Vugar Sadig oglu
Tver State University

The article is devoted to the procedure for registering the right of ownership of a land plot and the problems encountered when registering the title to land.

Keywords: *general description, order of registration, land.*

Об авторе

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

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

ФОРМЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ТРЕТЕЙСКИХ И ГОСУДАРСТВЕННЫХ СУДОВ

Н. С. Евтеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена рассмотрению института третейского разбирательства (арбитража) в контексте недавней реформы законодательства о третейских судах. В статье анализируются правовая природа третейских судов, рассматриваются формы взаимодействия третейских и государственных судов.

Ключевые слова: третейское разбирательство, арбитраж, третейский суд, альтернативное разрешение споров, форма защиты прав, взаимодействие с государственными судами

Федеральный Закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ является одним из основных результатов реформы законодательства о третейском разбирательстве. Несмотря на то, что с момента принятия данного Федерального Закона прошло уже более двух лет, в юридическом сообществе продолжают обсуждать указанную реформу и ее результаты.

При проведении реформы законодательства о третейском разбирательстве (арбитраже) законодатель преследовал несколько целей, причем одной из основных задач было снижение вероятности злоупотребления в сфере третейского разбирательства, а также повышение эффективности разрешения споров в третейских судах.

Новое законодательство более детально урегулировало взаимодействие третейских судов и государственных, в том числе указав обязанность государственных судов по содействию арбитрам, действующим по регламентам постоянно действующих арбитражных учреждений, в получении доказательств.

Ряд проблем в сфере третейского разбирательства вынудил законодателя усилить административное регулирование третейского разбирательства путем проведения соответствующей реформы.

Одним из самых заметных изменений, проведенных в рамках реформы законодательства о третейском разбирательстве (арбитраже) было введение разрешительной системы создания постоянно действующих арбитражных учреждений.

В соответствии с ныне действующим законодательством создание постоянно действующих арбитражных учреждений теперь возможно только при некоммерческих организациях. Исключение возможности для создания третейских судов на базе коммерческих предприятий является довольно ожидаемым действием законодателя, направленным на снижение вероятности злоупотреблений правом в третейских судах. Этот шаг законодателя повлек

массовую перерегистрацию третейских судов и некоторую неразбериху в сфере арбитражных учреждений.

Также законодателем предпринят ряд изменений, касающихся структуры третейских судов. Так, теперь постоянно действующие арбитражные учреждения должны иметь открытый список арбитров в количестве не менее 30 человек, при этом не менее трети арбитров должны иметь российскую ученую степень по определенным специальностям, а не менее половины - опыт не менее 10 лет в качестве арбитра в третейском разбирательстве либо федерального судьи.¹

Более того - в Федеральном Законе «Об арбитраже (третейском разбирательстве)» введена целая глава, посвященная вопросам создания и регулирования постоянно действующих арбитражных учреждений.²

Исходя из анализа процессуального законодательства, можно выделить три основных формы взаимодействия государственных судов с третейскими судами:

1. Оспаривание решений третейских судов;
2. Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;
3. Выполнение государственным судом функций содействия в отношении третейского суда.

Оспаривание решений третейских судов является важным направлением взаимодействия государственных судов с третейскими судами, так как является формой контроля за законностью решений, вынесенных третейскими судами.

В соответствии с общей концепцией законодательства о третейском разбирательстве государственные суды не вправе пересматривать решения, принимаемые третейскими судами. Однако необходимо учитывать, что в данном случае государственные суды выполняют лишь контрольную функцию по отношению к решениям, принимаемым третейскими судами.

Такая деятельность государственных судов ограничена действующим процессуальным законодательством и касается только лишь самых важных аспектов деятельности третейских судов, как-то: соблюдения условий третейской оговорки, формирование состава третейского суда, соблюдение процессуальных прав участников третейского разбирательства и т.д.

Соответствующие правовые нормы, посвященные указанным видам производства, закреплены в Гражданском процессуальном кодексе РФ

¹ См. часть 3 статьи 47 Федерального Закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2.

² См. Главу 9. Образование и деятельность постоянно действующих арбитражных учреждений в Российской Федерации. Федерального Закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2.

(главы 46, 47 и 47.1) и Арбитражном процессуальном кодексе РФ (§ 1-3 Главы 30).

Основания для отмены решения третейского суда тождественны в обоих кодексах. К ним относятся следующие основания:

1) одна из сторон третейского соглашения, на основании которого спор был разрешен третейским судом, не обладала полной дееспособностью;

2) третейское соглашение, на основании которого спор был разрешен третейским судом, недействительно по праву, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого указания - по праву Российской Федерации;

3) решение третейского суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления третейского суда по вопросам, которые охватываются третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, которые не охватываются таким соглашением, может быть отменена только та часть решения, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;

4) состав третейского суда или процедура арбитража не соответствовали соглашению сторон или федеральному закону;

5) сторона, против которой принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим уважительным причинам не могла представить в третейский суд свои объяснения.¹

Кроме того, суд отменяет решение третейского суда, если установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, в соответствии с федеральным законом не может быть предметом третейского разбирательства;

2) решение третейского суда противоречит публичному порядку Российской Федерации. Если часть решения третейского суда, которая противоречит публичному порядку Российской Федерации, может быть отделена от той части, которая ему не противоречит, может быть отменена только та часть решения третейского суда, которая противоречит публичному порядку Российской Федерации.²

Статья 40 Федерального Закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» указывает, что в арбитражном соглашении, предусматривающем администрирование арбитража постоянно действующим арбитражным учреждением, стороны своим

¹ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 N 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 18.11.2002, N 46.

² Там же.

прямым соглашением могут предусмотреть, что арбитражное решение является для сторон окончательным. Окончательное арбитражное решение не подлежит отмене.¹

В приведенной норме интересно то, что законодатель предусмотрел возможность заключения соглашения об окончательности решения только для споров, разрешаемых в постоянно действующих арбитражных учреждениях, что на наш взгляд соответствует общей тенденции усиления административного контроля в сфере третейского разбирательства.

Таким образом, процессуальным законодательством гарантирована возможность для участников третейского разбирательства оспаривать решения третейских судов в связи с несоблюдением основных, фундаментальных процессуальных принципов и правил гражданского судопроизводства, однако оспаривать решения третейских судов по существу принятого решения они не могут.

В рамках существующей концепции третейские суды выступают в качестве альтернативного (внесудебного) способа разрешения гражданско-правовых споров. Таким образом, отсутствует какая-либо подчиненность третейских судов государственным как нижестоящих.

Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда является формой взаимодействия государственных и третейских судов, позволяющей обеспечить решение третейского суда, являющегося по своей природе частно-правовым институтом, силой государственного принуждения.

В случае если одна из сторон спора, разрешенного с помощью третейского разбирательства, не исполняет добровольно решение третейского суда, другая сторона может обратиться в государственный суд с заявлением на выдачу исполнительного листа на принудительное исполнение такого решения.

Такая правовая конструкция позволяет приравнять решения третейских и государственных судов по своей силе и обеспечить возможность исполнения решения третейского суда.

Однако может возникнуть ситуация, при которой исполнение решения третейского суда исключительно при наличии исполнительного листа, даже в условиях, когда стороны готовы исполнять его добровольно.

Так, невозможно зарегистрировать переход права собственности на имущество, имея на руках только лишь соответствующее решение третейского суда.

До принятия Федерального Закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» существовала правовая

¹ Федеральный Закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2.

неопределенность относительно вопроса о том, возможно ли зарегистрировать переход права на основании одного лишь решения третейского суда.

Так, в практике арбитражных судов начиная с 2005 года государственная регистрация сделок и иных юридически значимых действий с недвижимостью рассматривалась как "публичный элемент", включение которого в гражданско-правовые споры относительно объектов недвижимого имущества позволяло приравнять эти споры к спорам публично-правового характера, что, по мнению арбитражных судов, исключало возможность их разрешения посредством третейского разбирательства.¹

По данному вопросу имеется позиция Конституционного Суда РФ, отраженная в Постановлении от 26.05.2011 N 10-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации".

Конституционным Судом указано, что такой подход, основанный на отождествлении публично-правовых споров и гражданско-правовых споров, решение по которым влечет за собой необходимость государственной регистрации прав на недвижимое имущество, не учитывает конституционно-правовую природу соответствующих правоотношений. Публично-правовой характер споров, предопределяющий невозможность их передачи на рассмотрение третейского суда, обуславливается не видом имущества (движимого или недвижимого), а спецификой правоотношений, из которых возникает спор относительно данного имущества, и составом участвующих в споре лиц. Требование же государственной регистрации недвижимого имущества не связано ни со сторонами спора, ни с характером правоотношения, по поводу которого он возник, - определяющим является природа объекта данного имущественного правоотношения.²

¹ Информационное Письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22 декабря 2005 года N 96 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов" // "Вестник ВАС РФ", N 3, 2006.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на

Конституционный Суд РФ также отметил, что положения законов, допуская осуществление государственной регистрации прав на недвижимое имущество, а также обращение взыскания на заложенное недвижимое имущество на основании решения как государственного, так и третейского суда, не отождествляют тем самым понятия "суд" и "третейский суд" в контексте функции отправления правосудия, присущей исключительно государственному суду, но лишь приравнивают - для целей государственной регистрации или обращения взыскания на имущество - последствия вынесения решения государственным судом и посредством третейского разбирательства, что согласуется как с конституционным требованием об осуществлении правосудия только судом, так и с природой третейского разбирательства как общепризнанной альтернативной формы защиты гражданских прав.¹

При этом Конституционным Судом РФ было указано, что в отличие от решений государственных судов свойством принудительной исполнимости решение третейского суда наделяется только после прохождения установленных процессуальным законодательством процедур получения исполнительного листа на его принудительное исполнение (экзекватуры). Указанные процедуры предполагают проверку на предмет надлежащего, основанного на законе формирования состава третейского суда, соблюдения процессуальных гарантий прав сторон и соответствия решения третейского суда основополагающим принципам российского права, т.е. на предмет соответствия данного частноправового по своей природе акта тем требованиям, которые предъявляются законом для целей принудительного исполнения.²

Реформа законодательства о третейском разбирательстве поставила точку в данной дискуссии. Статья 43 Федерального закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» указывает, что никакое арбитражное решение, включая арбитражное решение, не требующее принудительного приведения в исполнение, не может являться основанием для внесения записи в государственный реестр (в том числе Единый государственный реестр юридических лиц, Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, Единый

недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации"// "Вестник Конституционного Суда РФ", N 4, 2011.

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации"// "Вестник Конституционного Суда РФ", N 4, 2011.

² Там же.

государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним), реестр владельцев именных ценных бумаг или иной реестр на территории Российской Федерации, внесение записей в который влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, при отсутствии исполнительного листа, выданного на основании судебного акта компетентного суда (в том числе в отношении арбитражного решения, не требующего принудительного приведения в исполнение).¹

Глава 47.1 Гражданского процессуального кодекса РФ и § 3 Главы 30 Арбитражного процессуального кодекса РФ регламентируют вопросы производства по делам, связанным с выполнением судами функций содействия в отношении третейских судов.

Так, государственные суды оказывают содействие третейским судам по следующим вопросам:

- 1) разрешение вопросов, связанных с отводом третейского судьи;
- 2) разрешение вопросов, связанных с назначением третейского судьи;
- 3) разрешение вопросов, связанных с прекращением полномочий третейского судьи.

Перечень вопросов, по которым государственные суды оказывают содействие третейским судам, является единым для Гражданского процессуального кодекса РФ и Арбитражного процессуального кодекса РФ, так же как и правила подачи заявления о содействии и основания для удовлетворения такого заявления.²

Заявление о содействии подается в районный суд или арбитражный суд субъекта РФ по месту осуществления соответствующего третейского разбирательства в срок, не превышающий одного месяца со дня, когда лицу, подающему заявление о содействии, стало известно или должно было стать известно об обстоятельствах, являющихся основанием для подачи заявления о содействии.³

Заявление об отводе третейского судьи подлежит удовлетворению судом при наличии одновременно следующих условий:

- 1) соблюдена процедура отвода третейского судьи, которая установлена сторонами или федеральным законом и в соответствии с которой вопрос об отводе судьи передан на разрешение суда;
- 2) имеются основания для отвода третейского судьи, установленные федеральным законом.

Заявление о назначении третейского судьи подлежит удовлетворению

¹ Федеральный Закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2.

² См.: Глава 47.1 Гражданского процессуального кодекса РФ и § 3 Главы 30 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

³ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 N 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 18.11.2002, N 46.

судом при наличии одновременно следующих условий:

1) соблюдена процедура назначения третейского судьи, которая установлена сторонами или федеральным законом и в соответствии с которой вопрос о назначении третейского судьи передан на разрешение суда;

2) суду представлены сведения, необходимые в соответствии с федеральным законом для решения вопроса о назначении третейского судьи в порядке, установленном федеральным законом.¹

Заявление о прекращении полномочий третейского судьи подлежит удовлетворению судом при наличии одновременно следующих условий:

1) соблюдена процедура прекращения полномочий третейского судьи, которая установлена сторонами или федеральным законом и в соответствии с которой вопрос о прекращении полномочий передан на разрешение суда;

2) имеются основания для прекращения полномочий третейского судьи, установленные федеральным законом.

Таким образом, третейский суд по своему генезису является частно-правовым институтом, выступающим в качестве равной альтернативы государственному судопроизводству. При таком положении дел отсутствует возможность обжалования решения третейского суда в государственном суде, что означает проверку законности и обоснованности принятого решения. При этом государственные суды наделены ограниченным кругом полномочий в отношении решений третейских судов, и выступают в качестве не вышестоящей, а надзорной инстанции, что обусловлено особой правовой природой третейских судов.

Главной особенностью данного института является то, что третейский суд имеет двойственную природу, будучи частно-правовым институтом по своему генезису и публично-правовым по результатам своей деятельности.

Несмотря на то, что третейские суды являются частно-правовым институтом и не осуществляют судебную власть, они способны выступать в качестве эффективного способа разрешения споров.

Значимость третейских судов для гражданского общества признал и Конституционный Суд РФ в Постановлении от 26.05.2011 N 10-П, в котором было отмечено: «третейские суды не осуществляют государственную (судебную) власть и не входят в судебную систему Российской Федерации, состоящую из государственных судов. Это, однако, не означает, что Конституция Российской Федерации исключает возможность разрешения гражданско-правовых споров между частными лицами в процедуре третейского разбирательства посредством третейских судов, действующих в качестве институтов гражданского общества, наделенных публично значимыми функциями».²

¹ Там же.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "По делу о проверке

Именно особая двойственная природа этого института вынудила законодателя наделить государственные суды рядом контрольных полномочий в отношении третейских судов, что в соответствии с законом выражается в возможности подачи заявления об отмене решения третейского суда и необходимости подачи в государственный суд заявления на выдачу исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда в случае, когда такое решение не исполняется добровольно.

Указанные полномочия государственных судов позволяют гарантировать соблюдение процессуальных прав сторон и соответствие решения, вынесенного третейским судом, основополагающим принципам российского права.

Список литературы

1. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 N 138-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 18.11.2002, N 46.

2. «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 N 95-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2

3. Информационное Письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22 декабря 2005 года N 96 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов" // "Вестник ВАС РФ", N 3, 2006.

4. Постановление Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" // "Вестник Конституционного Суда РФ", N 4, 2011.

5. Федеральный Закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 2.

конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" // "Вестник Конституционного Суда РФ", N 4, 2011.

FORMS OF INTERACTION OF ARBITRATION AND STATE COURTS

N. S. Evteev

Tver State University

The article is devoted to the consideration of the institution of arbitration proceedings (arbitration) in the context of the recent reform of legislation on arbitration courts. The article analyzes the legal nature of arbitration courts, examines the forms of interaction between arbitration and state courts.

Keywords: *arbitration proceedings, arbitration, alternative dispute resolution, arbitration court, form of protection of rights, interaction with state courts.*

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

РАССМОТРЕНИЕ СУДОМ ЗАЯВЛЕНИЙ О СОВЕРШЕННЫХ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЯХ ИЛИ ОБ ОТКАЗЕ В ИХ СОВЕРШЕНИИ

С. С. Ерёменко

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена порядку рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении и возникающих проблемах, а также анализируется роль и значение судебного контроля.

Ключевые слова: *рассмотрение заявлений, отказ в совершении нотариального действия, нотариальные действия, нотариат.*

Порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении регламентирован Главой 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации¹.

В соответствии со статьей 310 Гражданского процессуального кодекса

¹ Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // Собрание законодательства от 18 ноября 2002 г. № 46 ст. 4532.

Российской Федерации заинтересованное лицо, считающее неправильными совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

В соответствии с пунктом 3 статьи 185 и пунктом 1 статьи 1127 Гражданского кодекса Российской Федерации к нотариально удостоверенным документам приравниваются документы, заверенные при определенных условиях руководителями лечебных учреждений, командирами воинских частей, начальниками мест лишения свободы, начальниками экспедиций, руководителями органов социальной защиты и иными должностными лицами.

Соответственно, их действия также могут быть оспорены в судебном порядке, на что прямо указано в части 1 статьи 310 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

В соответствии с правилами подсудности, установленными частью 2 статьи 310 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, заявления о неправильном удостоверении завещания и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы.

Заявления о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, подается в суд по месту порта приписки судна.

Заявление подается в суд в течение десяти дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

В связи с этим при рассмотрении заявления суду следует выяснять все обстоятельства, связанные с течением указанного срока, в том числе: 1) дату совершения нотариального действия или отказа в его совершении; 2) дату, когда заявителю стало известно о нотариальном действии, которое он оспаривает, либо об отказе в его совершении; 3) по каким причинам заявитель обратился в суд с заявлением по истечении десятидневного срока, если это имело место. Если суд установит, что срок на оспаривание нотариального действия (отказа в его совершении) заявителем был пропущен по уважительной причине, он может восстановить этот срок и

рассмотреть заявление по существу¹.

В заявлении, подаваемом в суд, должны быть указаны:

- сведения о заявителе;
- фамилия, имя, отчество нотариуса или должностного лица, совершившего нотариальное действие или отказавшего в его совершении, их местонахождение;
- какое нотариальное действие было совершено или в совершении которого было отказано;
- обстоятельства, на которых основана жалоба, и подтверждающие их обстоятельства;
- сведения о других заинтересованных лицах².

Заявление должно содержать просьбу заявителя об отмене нотариального действия или о возложении на заинтересованное лицо обязанности совершить соответствующее нотариальное действие.

Авторы ряда комментариев Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и учебных пособий по курсу гражданского процессуального права указывают на то, что к заявлению об оспаривании отказа в совершении нотариального действия должен быть приложен соответствующий отказ³.

Такая формулировка представляется небезупречной, поскольку может повлечь неправомерное оставление заявления без движения, основанное на расширительном толковании статей 131 и 132 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Так, по смыслу статьи 55 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации письменный отказ в совершении нотариального действия, является лишь одним из доказательств по делу, при этом по смыслу части 1 статьи 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации объем доказательств в момент обращения в суд определяется лицом, обращающимся в суд.

Иное мнение суда по вопросу о достаточности доказательств является основанием для истребования дополнительных доказательств в порядке статей 57, 147 и 148 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, но не для применения статьи 136 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Более того, указание на обязанность заявителя представить в момент обращения в суд письменный отказ нотариуса в совершении нотариального

¹ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Жуйкова и М.К. Треушникова. – М., Городец, 2009, с. 670.

³ См., напр.: Гражданский процесс: Учебник /отв. ред. В.В. Ярков. М.: Волтерс-Клувер, 2004, с.491; Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Жуйкова и М.К. Треушникова. – М., Городец, 2009, с. 670.

действия может привести к запрещенному статьей 46 Конституции Российской Федерации отказу в доступе к правосудию в гипотетической ситуации, когда нотариус, обязанный по просьбе заявителя выдать письменный отказ, в нарушение закона не сделает этого, либо существенно нарушит срок его выдачи.

В связи с изложенным более корректным, на мой взгляд, является толкование статьи 310 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, в соответствии с которым приложение к заявлению об отказе в совершении нотариального действия копии письменного отказа нотариуса является правом, а не обязанностью заявителя¹.

При принятии заявления лица, считающего неправомерным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, судье необходимо проверить, содержатся ли в нем все необходимые данные для правильного и своевременного его разрешения, в частности (кроме сведений о заявителе; 1) фамилия, инициалы нотариуса или должностного лица, выполнившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении, наименование и местонахождение организации, в которой выполняют свои обязанности названные лица; 2) указание на то, какое нотариальное действие оспаривается или в совершении какого нотариального действия отказано; 3) обстоятельства, на которых основано заявление; 4) доказательства, подтверждающие изложенные в заявлении обстоятельства; 5) сведения о других заинтересованных лицах².

По смыслу статей 3 и 4 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации с заявлением на действия нотариусов и должностных лиц, правомочных совершать нотариальные действия, в соответствии с частью 1 статьи 310 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации вправе обратиться в суд лишь заинтересованное лицо.

К заинтересованным лицам применительно к этой норме закона могут быть отнесены граждане и юридические лица, в отношении которых совершено нотариальное действие, либо получившее отказ в его совершении.

В соответствии со статьей 45 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации такое дело может быть возбуждено и по заявлению прокурора при необходимости защиты прав граждан, которые по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не могут сами обратиться в суд.

Если обратиться к тексту Семейного кодекса Российской Федерации, можно отметить, что им предусмотрена возможность удостоверения в

¹ См.: Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс: учебник. 3-е изд., перемотр. М.: Норма, 2009, с. 593.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008.

нотариальном порядке соглашения об уплате алиментов, имеющего силу исполнительного листа (статья 100), а также нотариального удостоверения согласия родителей на усыновление ребенка (статья 129)¹.

Представляется, что любое из двух названных нотариальных действий либо отказ в их совершении могут быть предметом оспаривания не только со стороны законного представителя ребенка (статья 52 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, статья 64 Семейного кодекса Российской Федерации), но и со стороны прокурора для защиты семьи, материнства, отцовства и детства, исходя из содержания приведенной выше новой редакции статьи 45 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Любое другое лицо, чьи права и охраняемые законом интересы были и могли быть затронуты нотариальным действием, вправе защищать свое нарушенное право или интерес путем обращения в суд с соответствующим иском².

В научной литературе неоднократно указывалось на отсутствие в судебной практике единообразного подхода к определению круга лиц, обладающих правом обращения в суд с заявлением о проверке в порядке особого производства законности действий нотариуса или его отказа в совершении нотариального действия³.

Согласно части 2 статьи 262 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации дела особого производства суд рассматривает с участием заявителей и других заинтересованных лиц.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 311 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Обращает на себя внимание, что формулировку «однако их неявка не препятствует...» законодатель многократно употребил в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации для того, чтобы регламентировать деятельность суда в случае разрешения судом самых различных процессуальных вопросов:

- осмотр и исследование доказательств, осмотр доказательств на месте (статья 58 и 184)

- выполнение судебного поручения (статья 63);

¹ Собрание законодательства Российской Федерации от 1 января 1996 г. № 1 ст. 16.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008.

³ См., напр.: Лесницкая Л.Ф. Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении // Нотариус. 1997. № 2 (4). С.73.

- разрешение вопроса о сложении или уменьшении судебного штрафа (статья 106);

- разрешение ходатайства о восстановлении процессуального срока (статья 112);

- разрешение вопроса об отмене обеспечения иска (статья 144);

- разрешение вопросов об исправлении описок и явных арифметических ошибок в решении суда, о принятии дополнительного решения, о разъяснении решения, об отсрочке или рассрочке исполнения решения суда, изменении способа и порядка исполнения решения, об индексации присужденных денежных сумм, об обращении решения к немедленному исполнению (статьи 200-203, 208, 212);

- рассмотрение дела судом кассационной и надзорной инстанции (статьи 354 и 385);

- рассмотрение заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции (статья 396),

а также при разрешении некоторых других процессуальных вопросов на стадии исполнительного производства (статьи 411, 420, 425, 430, 440, 444).

Общим в приведенном перечне является то, что ни один из вопросов, который в силу указания в законе суд вправе разрешить в отсутствие не явившихся лиц, участвующих в деле, не связан с разрешением спора по существу судом первой инстанции.

Дела, разрешаемые судом в порядке Главы 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, в этом смысле являются исключением, поскольку они не носят вспомогательного, процессуального характера, такого, как, например, восстановление процессуальных сроков, а разрешаются по существу.

Представляется в связи с этим, что норма статьи 311 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации о последствиях неявки лиц, участвующие в деле, в судебное заседание, является специальной по отношению к общей норме части 2 статьи 262 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и не может применяться к иным категориям дел, рассматриваемых в порядке особого производства.

По смыслу статьи 147 и Главы 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации на дела анализируемой категории полностью распространяются требования закона о надлежащей подготовке гражданского дела к судебному разбирательству.

Исходя из характера заявления и правоотношений сторон, доказательствами, которые предлагается представить заявителю и другим лицам, участвующим в деле, должны быть подлинные нотариально удостоверенные документы.

В случае отказа в совершении нотариального действия представляются документы, которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально

удостоверены или засвидетельствованы, а также постановление нотариуса или другого правомочного должностного лица об отказе в совершении нотариального действия¹.

Поскольку гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, нотариусу следует проявлять активность, как в сборе доказательств, так и в обосновании своей позиции, если нотариус полагает, что требования заявителя незаконны, и отказ в совершении нотариального действия (либо совершение нотариального действия) был правомерен.

В случаях, когда для участвующих в деле лиц представление доказательств затруднительно (в связи с нахождением этих доказательств в государственных органах, организациях, у граждан, которые отказываются их представлять по просьбе указанных лиц, и т.п.), суд по правилам статей 12 и 57 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации оказывает им содействие в собирании доказательств и предупреждает о последствиях совершения или несоборования процессуального действия.

В соответствии со статьей 312 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

В резолютивной части решения, в случае отмены нотариального действия, следует указать, какое конкретное действие, когда и кем совершенное, отменяется; при удовлетворении заявления об отказе в совершении нотариального действия – какое именно нотариальное действие и кем должно быть совершено. Копия решения суда при удовлетворении жалобы направляется нотариусу, которым было совершено нотариальное действие (отказано в нем) либо по месту работы должностного лица, чьи действия оспаривались.

Указанное судебное решение после его вступления в силу является обязательным для исполнения нотариусом или уполномоченным лицом, действия которых обжаловались.

В то же время, нотариус (уполномоченное должностное лицо), совершивший нотариальное действие или отказавший в его совершении, обладая всеми процессуальными правами лица, участвующего в деле, вправе в установленный ГПК срок обжаловать не вступившее в законную силу судебное решение в кассационном, а вступившее в законную силу решение - в надзорном порядке. Таким же образом заявитель вправе обжаловать решение суда, которым ему отказано в удовлетворении

¹ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008.

заявленных требований¹.

Подводя итог обзору общих правил разрешения судами гражданских дел в порядке Главы 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, следует также отметить, что на протяжении более чем 20 лет суды руководствовались Постановлением Пленума Верховного Суда РСФСР от 17 марта 1981 года № 1 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении»².

В соответствии с пунктом 2 б) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 года № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при судебном разбирательстве гражданских дел, данные в постановлениях, не упомянутых в пункте 2 а) того же постановления в качестве утративших силу, не подлежали применению только в той части, в которой они противоречат Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации³.

На основании этого указания Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 17 марта 1981 года продолжало действовать более 4 лет после введения в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, поскольку ни одно из содержащихся в нем руководящих разъяснений новому процессуальному кодексу не противоречило (если не считать сохранения в тексте Постановления ссылок на нормы ГПК РСФСР).

Однако впоследствии Постановление Пленума от 17 марта 1981 года было признано утратившим силу Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 года⁴.

Несмотря на это, значительное количество руководящих разъяснений, ранее содержащихся в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 марта 1981 года, и после утраты им своей силы в 2007 году воспроизводится в научных публикациях⁵, учебных пособиях⁶,

¹ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (постатейный) (под ред. Г.А. Жилина). - 5-е изд., перераб. и доп. – «Проспект», 2010 г.

² Сборник Постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации за 1991-1993 г.г.

³ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации 2003 г. № 3.

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 года № 15 «О признании утратившими силу некоторых постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации»//Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, 2007 г., № 7.

⁵ См., напр.: Ткаченко М.В. Судебный контроль над нотариальной деятельностью. // Современное право. № 3, 2010. с.88-90.

⁶ См.: Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс: учебник. 3-е изд., перемотр. М.: Норма, 2009, с. 593.; Гражданский процесс: Учебник. 3-е изд., М.: Городец, 2010, с. 507.; Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. – «Волтерс

научно-практических комментариях закона¹ и судебной практики², а также в судебных актах по конкретным делам, рассматриваемым судами в порядке Главы 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

К числу наиболее принципиальных разъяснений относятся следующие:

- о рассмотрении дел особого производства по общим правилам Гражданского процессуального кодекса с изъятиями и дополнениями, установленными непосредственно в главе ГПК, регуливающей разрешение жалобы на нотариальное действие или на отказ в его совершении (пункт 2);

- о том, что заинтересованным лицам применительно к таким делам могут быть отнесены граждане и юридические лица, в отношении которых совершено нотариальное действие либо получившие отказ в его совершении, а любое другое лицо, чьи права и охраняемые законом интересы были или могли быть затронуты нотариальным действием, вправе защищать свое нарушенное право или интерес путем обращения в суд с соответствующим иском (пункт 3);

- о том, что в особом производстве могут быть рассмотрены жалобы на действия нотариусов, должностных лиц, уполномоченных на совершение нотариальных действий, при условии, если у заинтересованных лиц отсутствует спор о праве. Поэтому не могут быть рассмотрены в особом производстве, например, жалобы на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие или спора о нем наследников (пункт 4);

- о том, что последствием установления наличия спора о праве является вынесение судом определения об оставлении жалобы без рассмотрения, с разъяснением заявителю его права обратиться с иском в суд или в арбитражный суд за разрешением возникшего спора в порядке искового производства (пункт 5);

- о том, какие обстоятельства надлежит проверить суду при принятии жалобы (пункт 6);

- о необходимости надлежащей подготовки дела к судебному разбирательству и извещения сторон – заявителя и нотариуса (должностного лица) о времени и месте судебного разбирательства (пункт 7);

Клувер», 2008.

¹ См.: Идрисова Л.А., Ярлыкова Е.Л. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1. - Система ГАРАНТ, 2010; Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008; Рыжаков А.П. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. - Изд. 5-е перераб. - Система ГАРАНТ, 2010.

² См.: Горохов, Б.А. Кнышев В.П., Потапенко С.В. Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: практ. пособие/под. ред. В.Н. Соловьева - 2-е изд., перераб. и доп. – «Издательство Юрайт», 2009 г.

- об объеме доказательств, которые следует предлагать представить заявителю и другим лицам, участвующим в деле, в числе которых должны быть подлинные нотариально удостоверенные документы, а в случае оспаривания отказа в совершении нотариального дела – постановление об отказе (пункт 8);

- об обязанности суда оказывать сторонам содействие в собирании доказательств и предупреждать о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий (пункт 9);

- об обязанности суда выяснять обстоятельства, связанные с течением 10-дневного срока на обращение в суд, а также о возможности его восстановления судом (пункт 10);

- о содержании резолютивной части решения, а также о направлении его копии в соответствующий орган, где было совершено нотариальное действие (отказано в нем), в случае удовлетворения жалобы (пункт 11);

- о праве нотариуса (должностного лица), совершившего нотариальное действие или отказавшего в его совершении, обжаловать постановленное решение в кассационном порядке (пункт 12).

Приведенные фрагменты дают основания для вывода о том, что отмена анализируемого Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации не была вызвана необходимостью, более целесообразным было бы внести в него незначительные изменения, связанные с заменой в нем норм ГПК РСФСР на положения ныне действующего процессуального закона, а также понятия «жалоба» и «обжаловать» на «заявление» и «оспаривать» соответственно.

Поскольку в настоящее время новых руководящих разъяснений по рассматриваемым вопросам Пленумом Верховного Суда Российской Федерации не дано, представляется целесообразным при их разработке вновь включить приведенные выше разъяснения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 марта 1981 года № 1 в их современном виде.

Анализируя роль и значение судебного контроля в современный период развития российской правовой системы, следует сделать вывод о том, что данный вид контроля над деятельностью нотариусов является наиболее действенным и эффективным. В условиях, когда российское законодательство характеризуется неопределенностью своих нормативных положений, конкуренцией норм, именно российским судам принадлежит право толкования той или иной нормы права для формирования единообразной правоприменительной практики при разрешении правовых конфликтов, возникающих в сфере осуществления нотариальной деятельности.

Список литературы

- 1) Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ //Собрание законодательства от 18 ноября 2002 г. № 46 ст. 4532.
- 2) Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 года № 15 «О признании утратившими силу некоторых постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации»//Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, 2007 г., № 7.
- 3) Горохов, Б.А. Кнышев В.П., Потапенко С.В. Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: практ. пособие/под. ред. В.Н. Соловьева - 2-е изд., перераб. и доп. – «Издательство Юрайт», 2009.
- 4) Гражданский процесс. Отв. ред. В.В. Ярков. – М., 2004.
- 5) Гражданский процесс. Под ред. Н.М. Коршунова. Юнити-Дана. 2011.
- 6) Идрисова Л.А., Ярлыкова Е.Л. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1. - Система ГАРАНТ, 2010.
- 7) Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. /Под общ. Ред. В.И. Нечаева. – М.: Норма, 2008.
- 8) Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс: учебник. 3-е изд., перемотр. М.: Норма, 2009
- 9) Лесницкая Л.Ф. Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении // Нотариус. 1997. № 2 (4). С.73.
- 10) Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. – «Волтерс Клувер», 2008.

COURT CONSIDERATION OF APPLICATIONS FOR COMMITTED NOTARIAL ACTS OR REFUSAL TO COMMIT THEM

S. S. Ereyenko
Tver State University

The article is devoted to the procedure for considering applications for committed notarial acts or for refusing to do them and the problems that arise, as well as the role and importance of judicial control.

Keywords: *consideration of applications, refusal to perform a notarial act, notarial acts, notary.*

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.

ВСТУПЛЕНИЕ ПРОКУРОРА В ПРОЦЕСС, ИНИЦИИРОВАННЫЙ ДРУГИМИ ЛИЦАМИ, ДЛЯ ДАЧИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ПО ДЕЛУ В ЦЕЛЯХ ЗАЩИТЫ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ

Д. С. Зубова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматривается такая форма участия прокурора в административном судопроизводстве как вступление прокурора с заключением. Анализируется судебная практика участия прокурора в делах административного судопроизводства, где необходимо заключение прокурора. Выявляются проблемы вступления прокурора в административное дело с целью дачи заключения. Предлагаются решения приведенных проблем.

***Ключевые слова:** участие прокурора в административном судопроизводстве, форма участия прокурора, упрощенное (письменное) судопроизводство, заключение прокурора, судебная практика по административным делам с участием прокурора, неявка прокурора, проблема участия прокурора.*

Второй формой участия прокурора в административном судопроизводстве является выступление его в уже начатый, по инициативе других лиц, процесс с целью дачи заключения.

Согласно статьи 39 КАС РФ¹, которая предусматривает вступление прокурора в процесс и дачу им заключения по административным делам, содержит бланкетную норму, отсылающую к иным статьям Кодекса.

Прокурор вступает в процесс и дает заключение по следующим административным делам:

1. об оспаривании нормативных правовых актов (ч. 4 ст. 213 КАС РФ);
2. о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан (ч.3 ст.243 КАС РФ);
3. о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальные учреждения (ст. 268 КАС РФ);
4. об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (ст. 272 КАС РФ);
5. о госпитализации гражданина в медицинскую противотуберкулезную организацию в недобровольном порядке (ст. 283 КАС РФ);

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

б. о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о психическом освидетельствовании гражданина в недобровольном порядке (ст.ст. 277, 280 КАС РФ, ч.3 ст.34 Закона РФ от 02.06.1996 года №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантии прав граждан при ее оказании»¹).

Прокурор при даче заключения в судебном заседании по административному делу проводит анализ обстоятельств дела и представленных в суде доказательств, даёт правовую оценку установленным фактическим обстоятельствам и высказывает мнение о наиболее законном и обоснованном решении, которое могло бы быть вынесено судом по итогам данного процесса.

В качестве примера о вступлении прокурора в процесс можно привести пример из судебной практики Тверской области. Согласно решению Бежецкого городского суда Тверской области 07 декабря 2017 года рассматривалось административное дело по административному иску МО МВД РФ «Бежецкий» об установлении административного надзора в отношении гражданина Л. Для дачи заключения по данному делу был приглашен Бежецкий межрайонный прокурор Тверской области².

Согласно части 3 статьи 277 КАС РФ о времени и месте рассмотрения административного дела извещаются гражданин, в отношении которого подано административное исковое заявление о госпитализации в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации в недобровольном порядке, представитель этого гражданина, представитель медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, прокурор.³ Остается неясность в вопросе об обязательном участии в делах данной категории прокурора, так как суд лишь обязан известить прокурора о рассмотрении дела и что будет если прокурор не явится на судебное заседание.

Если проанализировать часть 7 статьи 39 КАС РФ⁴, то можно увидеть, что прокурор вступает в процесс, лишь с целью дачи заключения делу. Тогда

¹Закон Российской Федерации от 02 июля 1992 года №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»// Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 20.08.1992 года, №33, ст.1913.

² Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 07 декабря 2017 года дело №2а-606/2017;

³ «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ// «Собрание законодательства РФ», 09 марта 2015 года, № 10;

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

возникает вопрос: «Можно ли провести судебное заседание без присутствия прокурора, но с его письменным заключением?»

Исходя из части 7 статьи 150 КАС РФ, судебное заседание может проводиться в порядке упрощенного (письменного) судопроизводства при двух условиях: 1) в судебное заседание не явились лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные; 2) они ранее предоставили в судебное заседание доказательства, объяснения по существу заявленных требований, дали заключение. Согласно статье 292 КАС РФ в порядке упрощенного (письменного) судопроизводства исследуются лишь письменные доказательства, включая письменное заключение прокурора. Значит, если прокурор не является в судебное заседание, но при этом предоставляет суду письменное заключение по рассматриваемому делу, то суд может провести судебное заседание без участия прокурора в упрощенном порядке, если стороны не против (статья КАС РФ). При этом, стоит заметить, что в порядке упрощенного (письменного) судопроизводства не могут проводиться дела, относящиеся к делам перечисленным в статье 305 КАС РФ, то есть дела: об оспаривании нормативных правовых актов; о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан; о помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальное учреждение или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, в специальные учреждения; об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы; о госпитализации гражданина в медицинскую противотуберкулезную организацию в недобровольном порядке; о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о психическом освидетельствовании гражданина в недобровольном порядке.

Таким образом, участие прокурора является обязательным по данной категории дел и судебное заседание нельзя проводить в порядке упрощенного судопроизводства.

Остается нерешенным вопрос: «Что будет если прокурор, извещенный надлежащим образом, не явится на судебное заседание с целью дачи заключения по административному делу?»

В таком случае стоит обратиться к статье 151 КАС РФ¹, согласно которым неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела и по данному факту суд может вынести частное определение в порядке статьи 200 КАС РФ.

Стоит заметить, что вступление прокурора в процесс для дачи заключения, на мой взгляд, должен быть обязательным, как и в части 3

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

статьи 45 Гражданского процессуального кодекса (далее – ГПК РФ), поскольку прокурор является гарантом обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина¹, а также охраняемых законом интересов общества и государства прокуроры в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации в судебном разбирательстве. Именно поэтому в силу части 3 статьи 45 ГПК РФ прокурор обращается с иском в суд в интересах незащищенной категории граждан с целью защиты их нарушенных прав.

В качестве примера можно привести практику прокуратуры Московского района г. Твери². По представлению прокурора изменено решение Московского районного суда г. Твери³ об установлении в отношении осужденного У. административного надзора с административными ограничениями. В силу части 1 статьи 4 указанного Федерального закона⁴ в отношении поднадзорного лица могут устанавливаться следующие административные ограничения: 1) запрещение пребывания в определенных местах; 2) запрещение посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в указанных мероприятиях; 3) запрещение пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток; 4) запрещение выезда за установленные судом пределы территории; 5) обязательная явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации.

Суд первой инстанции в нарушение вышеуказанных требований закона в резолютивной части решения необоснованно возложил на осужденного обязанность – не менять место своего жительства без согласия органа, осуществляющего административный надзор.

Судом апелляционной инстанции представление прокурора удовлетворено, резолютивная часть решения изменена, административное ограничение «не менять место своего жительства без согласия органа, осуществляющего административный надзор» исключено.

Основанием для отмены судебных решений в апелляционном порядке послужило неправильное применение норм материального права несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела.

¹ Федеральный закон Российской Федерации от 17.01.1992 года № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ», 20 ноября 1995 года, №47;

² Докладная записка. Анализ практики участия прокуроров Тверской области в делах административного судопроизводства за 2016 год;

³ Решение Московского районного суда от 15 марта 2016 года, дело №791а-2016.

⁴ Федеральный закон Российской Федерации от 06 апреля 2011 года №64-ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы»// Российская газета от 08 апреля 2011 года №5451 (75);

Также можно привести пример из практики Тверского областного суда. Определением судебной коллегии Тверского областного суда¹ было отменено решение Калининского районного судом г. Твери, в соответствии с которым по заявлению ФКУ ИК-10 России по Тверской области установлен административный надзор и ограничения в отношении Л. По делу принято новое решение, которым в удовлетворении заявления отказано. Суд первой инстанции, устанавливая административный надзор, пришел к выводу о наличии в действиях Л. особо опасного рецидива преступлений и установил срок административного надзора 8 лет. Однако данный факт материалами дела не был подтвержден. В приговорах суда отсутствуют указания на совершение Л. преступлений при особо опасном рецидиве преступлений. Суд не учёл разъяснений Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 22² «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об административном надзоре», содержащихся в п. 19 постановления, согласно которым при отсутствии в приговоре указания на наличие рецидива преступлений в действиях лица, в отношении которого устанавливается административный надзор, суд в рамках дела об административном надзоре не вправе самостоятельно устанавливать данные обстоятельства. Согласно справке, имеющейся в материалах дела, осуждённый Л. не признавался злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания.

Таким образом, несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела, неправильное применение норм материального права послужили основанием для отмены решения суда первой инстанции. Судебная коллегия пришла к обоснованному выводу о том, что законных оснований для установления административного надзора в отношении Л. не имелось.

На основании вышеизложенного можно сделать следующие выводы.

За 2016 год судами рассмотрено 2351 административное дело, по которым прокурор вступил для дачи заключения, из них: об оспаривании нормативных правовых актов – 34; о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации – 18; о госпитализации гражданина, продлении срока госпитализации, об освидетельствовании в порядке Главы 30 КАС РФ – 115; об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы – 851. Прокурорами обеспечено участие по всем административным делам обязательной категории. Проку-

¹ Определение Тверского областного суда от 02 июня 2016 года, дело № 618а-2016.

² Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 июня 2013 года №22 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об административном надзоре»// Российская газета от 05 июля 2013 года, №6121 (145).

рорами принесено 28 апелляционных представлений, рассмотрено – 35, удовлетворено – 15¹. Но при этом, исходя из практики вступления прокурора в дело для дачи заключения в КАС РФ, на мой взгляд, необходимо внести дополнения, либо конкретизации. Так необходимо внести изменения в ст. 39 КАС РФ по конкретным категориям дел, где участие прокурора является обязательным по аналогии с ч. 3 ст. 45 ГПК РФ. Так же следует решить вопрос, касаемый неявки прокурора на судебное заседание. Думается, неявка в судебное заседание прокурора не является препятствием для рассмотрения и разрешения административного дела, такие случаи должны носить исключительный характер в силу установленной законом обязательности участия прокурора для защиты публичных интересов.

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) Федеральный закон Российской Федерации от 06 апреля 2011 года №64-ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы»// Российская газета от 08 апреля 2011 года №5451 (75);
- 4) Закон Российской Федерации от 02 июля 1992 года №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»// Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 20 августа 1992 года, №33.
- 5) Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 июня 2013 года №22 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об административном надзоре»// Российская газета от 05 июля 2013 года, №6121 (145);
- 6) Определение Тверского областного суда от 02 июня 2016 года, дело № 618а-2016;
- 7) Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 07 декабря 2017 года дело №2а-606/2017;

¹ Информационно-методическое письмо о реализации прокурорами полномочий при применении положений КАС РФ от 09 августа 2016 года №8-15-2016.

8) Решение Московского районного суда от 15 марта 2016 года, дело №791а-2016.

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

10) Докладная записка. Анализ практики участия прокуроров Тверской области в делах административного судопроизводства за 2016 год от 15 января 2017 года.

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

D.S. Zubova

In article are considered such form of participation of the prosecutor in administrative legal proceedings as the introduction of the prosecutor with the conclusion. Court practice of participation of the prosecutor in affairs of administrative legal proceedings where the conclusion of the prosecutor is necessary is analyzed. Problems of the introduction of the prosecutor in an administrative case for the purpose of making the conclusion come to light. Solutions of the given problems are proposed.

***Keywords:** participation of the prosecutor in administrative legal proceedings, form of participation of the prosecutor, the simplified (written) legal proceedings, the conclusion of the prosecutor, court practice on administrative cases with participation of the prosecutor, absence of the prosecutor, a problem of participation of the prosecutor.*

Об авторе

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

ZUBOVA Darya Sergeevna, bachelor, 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.

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ О ПИСЬМЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХ В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Ю.В. Кириллова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В работе были исследованы положения КАС РФ о письменных доказательствах, тенденции развития данных положений КАС РФ, проблемные моменты, связанные с оценкой судом письменных доказательств. Исследования проводились путем анализа норм КАС РФ и судебной практики, научной литературы. 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

Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации (далее - КАС РФ) определяет доказательства через сведения о фактах, обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения административного дела. Данные обстоятельства определяются судом в соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к спорным публичным правоотношениям, учитывая мнение участвующих в деле лиц.

Ст. 63 КАС РФ предусматривает право суда истребовать необходимые для разрешения дела доказательства, в том числе письменные. Однако КАС РФ не предусмотрено обеспечение доказательств, тогда как Гражданский процессуальный кодекс РФ (далее – ГПК РФ) и Арбитражный процессуальный кодекс РФ регламентируют порядок обеспечения доказательств. Так, в силу ст. 64 ГПК РФ лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств¹. Представляется необходимым закрепить в КАС РФ право лиц, участвующих в деле, ходатайствовать об обеспечении доказательств².

В силу ч. 2 ст. 118 Конституции РФ судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства³. В настоящий момент административное

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ // Российская газета", N 220, 20.11.2002;

² Нахова Е.А. Сравнительно-правовой анализ норм о доказывании и доказательствах в гражданском и административном судопроизводстве России // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. N 5. С. 39;

³ Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.

судопроизводство включает в себя дела, рассматриваемые в рамках КАС РФ, и дела об административных правонарушениях, рассматриваемые в рамках Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). Функция реализации административной ответственности является одной из функций административного судопроизводства¹.

Представляется необходимым для устранения неоднозначности, неопределенности объединить две указанные формы отправления судебной власти. Дела об административных правонарушениях должны рассматриваться судами по правилам производства, предусмотренным КАС РФ. КоАП РФ же должен стать лишь актом, закрепляющим составы административных правонарушений, количество их при этом необходимо сократить. Для иных несудебных органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, необходимо создать отдельный нормативный правовой акт с порядком и принципами рассмотрения данных дел органами, осуществляющими государственный контроль (надзор).

При этом необходимо будет учесть специфику дел об административных правонарушениях. Таким образом, определенные положения КоАП РФ должны быть включены в КАС РФ, в том числе, разумеется, положения о письменных доказательствах. Так, представляется необходимым в главе о рассмотрении дел об административных правонарушениях в отдельной статье закрепить положения ст.26.2 КоАП РФ о доказательствах по делам об административных правонарушениях, а именно то, что «доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами. Не допускается использование доказательств по делу об административном правонарушении, в том числе результатов проверки, проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) и

¹ Административно-процессуальное право России : учебник для бакалавриата и магистратуры / А.Б. Зеленцов, П.И. Кононов, А.И. Стахов. – М. : Издательство Юрайт, 2017. – 341 с. – Серия : бакалавр и магистр. Академический курс. С. 232.

муниципального контроля, если указанные доказательства получены с нарушением закона»¹.

Однако такое реформирование вряд ли возможно в скором времени, поскольку подобные изменения требуют как минимум изъятия из совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации административно-процессуального права (поскольку КАС РФ не может быть в ведении также субъектов РФ), то есть внесения изменений в п. к ч. 1 ст. 72 Конституции РФ.

Расширение положений КАС РФ о доказательствах, в том числе письменных, а также увеличение количества самих письменных доказательств, произойдет также в случае, если, как предполагается установить возможным, одновременно на ряду с рассмотрением спора, возникшего из публичных правоотношений, судами будут рассматриваться требования о взыскании причиненного ущерба. Например, признание незаконными действий органов государственной власти и взыскание причиненного этими действиями ущерба.

Еще одной тенденцией к развитию административного судопроизводства Рим Олегович Опалев называет введение досудебных процедур рассмотрения и разрешения административных споров². При такой системе спор первоначально рассматривает вышестоящий административный орган. Он же собирает и исследует доказательства, суд же занимается их правовой оценкой. Предполагается логичным установить, что при несоблюдении досудебной процедуры рассмотрения спора административный иск не может быть подан.

Также стоит сказать о том, что в силу части ч. 2 ст. 308 КАС РФ новые доказательства могут быть приняты только в случае, если они не могли быть представлены в суд первой инстанции по уважительной причине. При этом, Пленумом Верховного Суда Российской Федерации дано разъяснение, что не имеет значения могли ли быть представлены доказательства в суд первой инстанции, если эти доказательства были необходимы для принятия законного и обоснованного решения; суд апелляционной инстанции вправе отказать лицу, участвующему в деле, в приобщении или об истребовании дополнительных доказательств, только если имеется злоупотребление процессуальными правами³. Таким образом, в вопросе предоставления в суд апелляционной инстанции дополнительных доказательств КАС РФ

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ // "Российская газета", N 256, 31.12.2001.

² Актуальные вопросы развития административного судопроизводства: Сборник материалов научно-практической конференции / Под общ. ред. А.Ю. Карташова – Тверь, 2016. С. 105-106.

³ п. 78 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2016 N 36 "О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" // "Российская газета", N 222, 03.10.2016;

фактически представляется более диспозитивным, чем это установлено самой нормой кодекса.

Поскольку КАС РФ для административного истца установлена обязанность направлять другим лицам, участвующим в деле, копии административного искового заявления и приложенных к нему документов, важным письменным доказательством выступают уведомления о вручении корреспонденции адресатам. При этом для обеспечения доступности правосудия, недопущения пропуска обращения в суд, пресечения возможных злоупотреблений, заключающихся в уклонении от получения состязательных бумаг, Пленумом Верховного Суда РФ выработана позиция, согласно которой такие документы считаются доставленными и в тех случаях, когда корреспонденция поступила адресату, но по обстоятельствам, зависящим от него, не были вручены ему или он с ними не ознакомился¹. Данный факт подтверждается возвратом корреспонденции, квитанциями об отправке заказного письма. Таким образом, не нужно требовать от административного истца подтверждения фактического вручения копии административного искового заявления.

Своеобразие административного судопроизводства состоит в том, что основной объем письменных доказательств по административным делам составляют нормативные правовые акты.

Также к специфике административного судопроизводства можно отнести тот факт, что нормативный правовой акт может выступать предметом спорных правоотношений по делам о нормоконтроле.

Помимо этого принятый органом исполнительной или законодательной власти акт (закон, постановление, приказ, распоряжение, решение и др.) служит не только основанием для возникновения спорного правоотношения, но и письменным доказательством в процессе рассмотрения судом по существу такого спорного правоотношения.

Каждый нормативный правовой акт обладает свойствами, указанными Конституционным Судом РФ в своем Постановлении от 31 марта 2015 г. № 6-П, а именно нормативный правовой акт оказывает общерегулирующее воздействие на общественные отношения, содержит предписания о правах и обязанностях персонально неопределенного круга лиц, рассчитан на многократное применение². Базовое правопонимание дефиниции нормативного правового акта необходимо для верной оценки письменных доказательств в споре о законности нормативного правового акта.

Помимо прочего не стоит забывать, что все документы должны

¹ п. 55 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2016 N 36 "О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" // "Российская газета", N 222, 03.10.2016.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 31 марта 2015 г. № 6-П // "Российская газета", N 77, 13.04.2015.

соответствовать "ГОСТ Р 7.0.8-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения" (утв. Приказом Росстандарта от 17.10.2013 N 1185-ст), Постановление Госстандарта РФ от 03.03.2003 N 65-ст "О принятии и введении в действие государственного стандарта Российской Федерации" (вместе с "ГОСТ Р 6.30-2003. Государственный стандарт Российской Федерации. Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов"), а также формам, утвержденным законами и подзаконными актами.

В ч. 5 ст. 77 КАС РФ установлена правовая фикция, согласно которой в случае уклонения стороны от участия в экспертизе, непредставления экспертам необходимых документов и материалов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам административного дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для данной стороны экспертиза имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

Определенные сложности возникают, когда в заключении экспертизы нет подписи эксперта о предупреждении его об уголовной ответственности по ст. 307 Уголовного Кодекса РФ за дачу заведомо ложного заключения. В таких случаях эксперт обычно направляет дополнение к заключению содержащее в себе сведения о предупреждении его об уголовной ответственности. У суда логично возникает сомнение о моменте предупреждения эксперта. В подобных случаях, решая вопрос о приобщении к материалам дела поступивших дополнений к заключению и собственно вообще возможности считать заключение допустимым доказательством по делу, суду необходимо допросить в судебном заседании эксперта, выяснить, когда он предупреждался об уголовной ответственности, ознакомился ли с определением суда о назначении по делу судебной экспертизы, а также выяснить мнение участвующих в деле лиц.

Для определенных, наиболее важных, категорий дел КАС РФ устанавливает конкретные документы, которые должны быть приложены к административному исковому заявлению, помимо документов, указанных в статье 126 КАС РФ, и документов, подтверждающих обстоятельства, на которые ссылается административный истец.

Так, в отношении дел об оспаривании нормативных правовых актов ч. 3 ст. 209 КАС РФ установлено, что к административному иску, помимо документов, указанных в п. 1, 2, 4 и 5 ч. 1 ст. 126 КАС РФ, должны быть приложены документы, подтверждающие сведения о применении оспариваемого нормативного правового акта к административному истцу

или о том, что административный истец является субъектом отношений, регулируемых этим актом.

По делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных отдельными государственными или иными публичными полномочиями, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих в силу ч. 3 ст. 220 КАС РФ к административному иску прилагается копия ответа из вышестоящего в порядке подчиненности органа или от вышестоящего в порядке подчиненности лица, если таким органом или лицом была рассмотрена жалоба по тому же предмету, который указан в подаваемом административном исковом заявлении.

В соответствии с ч. 2 ст. 246 КАС РФ помимо документов, указанных в статье 126 КАС РФ, к административному исковому заявлению об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости прилагаются: выписка из ЕГРН; копия правоустанавливающего или правоудостоверяющего документа на объект недвижимости; документы, подтверждающие недостоверность сведений об объекте недвижимости, использованных при определении его кадастровой стоимости; отчет об определении рыночной стоимости объекта недвижимости; в случаях, установленных федеральным законом, документы и материалы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора.

Частью 5 статьи 266 КАС РФ установлено, что в случае отсутствия документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, подлежащего депортации или реадмиссии, к административному исковому заявлению прилагается заключение территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции об установлении личности.

По делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, в силу ст. 271 КАС РФ к административному иску должны быть приложены документы, содержащие сведения о лице, в отношении которого решается вопрос об установлении административного надзора, или поднадзорного лица, о его поведении и образе жизни, копия приговора суда, а также копия постановления начальника исправительного учреждения о признании осужденного злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания, материалы, свидетельствующие о совершении указанным лицом административных правонарушений.

В соответствии с ч. 4 ст. 275 КАС РФ к административному исковому заявлению о госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке должны прилагаться: заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в медицинской организации,

документы, на основании которых составлено заключение, а также документы, свидетельствующие об отказе гражданина от госпитализации в добровольном порядке, заключение комиссии врачей-психиатров о том, позволяет ли гражданину его психическое состояние лично участвовать в судебном заседании, в том числе в помещении суда.

К административному исковому заявлению о госпитализации гражданина в медицинскую противотуберкулезную организацию в недобровольном порядке, как установлено ч. 4 ст. 281 КАС РФ, прикладываются, помимо заключения комиссии врачей и документов, на основании которых оно составлено, история болезни гражданина и документы, подтверждающие неоднократное нарушение гражданином санитарно-противоэпидемического режима либо умышленное уклонение гражданина от обследования в целях выявления туберкулеза или от лечения туберкулеза.

В силу ч. 3 ст. 285.1 КАС РФ к административному исковому заявлению о защите интересов несовершеннолетнего или лица, признанного в установленном порядке недееспособным, в случае отказа законного представителя от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни, также прилагаются: медицинская документация гражданина, заключение врачебной комиссии медицинской организации, документы, подтверждающие отказ законного представителя несовершеннолетнего или лица, признанного в установленном порядке недееспособным, от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни представляемого лица, документы, подтверждающие уведомление органа опеки и попечительства о подаче данного административного искового заявления.

По делам о взыскании обязательных платежей и санкций в соответствии с ч. 2 ст. 287 КАС РФ к административному иску прилагают копию направленного административным истцом требования об уплате взыскиваемого платежа в добровольном порядке, копию определения судьи об отмене судебного приказа по требованию о взыскании обязательных платежей и санкций; доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание административного искового заявления.

Список использованной литературы

1. Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398;
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ // "Российская газета", N 220, 20.11.2002;
3. 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;

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ // "Российская газета", N 256, 31.12.2001;
5. Постановление Конституционного Суда РФ от 31 марта 2015 г. № 6-П // "Российская газета", N 77, 13.04.2015;
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2016 N 36 "О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" // "Российская газета", N 222, 03.10.2016;
7. Административно-процессуальное право России : учебник для бакалавриата и магистратуры / А.Б. Зеленцов, П.И. Кононов, А.И. Стахов. – М. : Издательство Юрайт, 2017. – 341 с. – Серия : бакалавр и магистр. Академический курс.
8. Актуальные вопросы развития административного судопроизводства: Сборник материалов научно-практической конференции / Под общ. ред. А.Ю. Карташова – Тверь, 2016 – 154 с.
9. Нахова Е.А. Сравнительно-правовой анализ норм о доказывании и доказательствах в гражданском и административном судопроизводстве России // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. N 5. С. 38 - 42.

PROBLEMATIC QUESTIONS ABOUT WRITTEN EVIDENCE IN THE ADMINISTRATIVE PROCEEDINGS

J. V. Kirillova

Tver State University

The paper examined the provisions of the CAS RF on written evidence, the trends in the development of these provisions of the CAS RF, the problematic aspects associated with the court's evaluation of written evidence. The studies were carried out by analyzing the norms of the CAS RF and judicial practice, scientific literature. 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

МЕДИАЦИЯ КАК ОСНОВНОЙ ПУТЬ РЕШЕНИЯ КОНФЛИКТНЫХ СИТУАЦИЙ В ДОГОВОРАХ СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

Д. С. Киселев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье исследуются проблемы, возникающие в силу возникновения конфликтов при реализации договора строительного подряда между заказчиком и подрядчиком. В частности, исследуются проблемы отношений субъектов и возможность решения возникших конфликтов посредством досудебного разбирательства при помощи профессионального медиатора.

Ключевые слова: договор строительного подряда, медиация, конфликты, строительство, медиатор, медиативный договор.

Мы все живем так или иначе в правовом поле, и все люди являются индивидуумами с неповторимыми чертами характера и своей неповторимой психикой. Общение в правовом поле нельзя подвести под одну черту, а можно устанавливать только определенные рамки, в которых допускается взаимодействие всех субъектов правовых отношений. В различных ситуациях могут возникнуть проблемы при диалоге между субъектами договора. Статья посвящена проблемным вопросам заключения и исполнения договора строительного подряда.

Необходимо понимать, что договор строительного подряда регламентирует не только сам факт результата выполненных работ, а отчасти и сам процесс их выполнения. При этом как следствие выполнение работ в обговоренный срок, Гражданский кодекс РФ не уточняет. Этот срок, по замыслу законодателя, должен выразиться в конкретной дате, а на деле указывает лишь на то, что такой срок может являться также и периодом какого-либо времени, или же вообще может быть обусловлен какими-то конкретными событиями. Речь идет не только о юридических фактах, а о чем-то ином. Примером могут служить плохие погодные условия либо иные факторы, которые не могут зависеть от заказчика либо исполнителя.

Таким образом, исходя из этого, участникам договора необходимо находить компромиссы в работе и идти на уступки чтобы это не повлекло взаимно возможных санкций с обеих сторон. Тут и важна роль психологии в переговорах для достижения максимального результата рабочего общения и максимально возможного скорейшего выполнения проекта.

На мой взгляд, при работе в данной сфере будет просто неправильно не обратить должное внимание на методики общения с клиентами, то есть непосредственно самими заказчиками проекта. Ведь успешный диалог - это залог успеха с первой встречи. Успешный диалог позволит как продать сам

продукт, так и способствует его ведению и производству, ведь такие работы исполняются, как говорится, «на связи с заказчиком».

Следуя тактике успешного диалога и практикуя ее каждый рабочий день, на длинной дистанции менеджер или человек, который отвечает за общение с вашими клиентами, действительно сможет увеличить количество заказов, а соответственно и возможную прибыль для организации. Необходимо всегда держать в голове тот факт, что строительство ничем не отличается от, к примеру, кофейни, куда клиент точно так же приходит за некой услугой, выраженной, в данном случае, в чашке кофе, и если ее оказывают ему не на должном уровне качества клиент вряд ли обратится вновь.

В договорах строительного подряда суммы оплат кардинально отличаются от обычного рода предоставления услуг и каждый потерянный клиент только из-за того, что Вы допустили ошибку и как исполнитель не смогли найти общий язык с клиентом, могут стать весомыми или даже критичными в организации. То есть сама по себе прибыль зависит непосредственно от первой встречи с клиентом и нахождения с ним общих интересов в достижении поставленной цели.

К сожалению, также необходимо учитывать тот факт, что любые строительные работы, не исключая строительный подряд, в большинстве случаев заканчиваются конфликтом. Не всегда конфликт возникает по вине одной из сторон. В большинстве случаев виноваты обе стороны, ведь преследование целей достижения итогов работы у сторон немного разное, хотя и сводится к единому результату - получению определенного продукта, в нашем случае - строительство конкретного объекта. Заказчик желает получить максимально качественный результат в оговоренные договором сроки, при этом с максимальной экономией. Подрядчик с другой стороны пытается сэкономить как раз на качестве и строительных материалах, если это возможно в рамках выполняемого проекта.

Не нужно забывать, что строительство - это большой объем работ, выполняемых разными людьми, вследствие чего проблемой может стать человеческий фактор, а также различные форс-мажорные обстоятельства, что может повлечь срыв сроков и, соответственно, недовольство заказчика. Случаи увеличения сметной стоимости при сдаче объекта - обычная практика, при этом подрядчик при заключении обещает выполнить все работы качественно и в срок, но в итоге результат может быть не совсем таким, как представлял его заказчик. На этих основаниях и возникает конфликт.

Нередки случаи, когда заказчик не доволен выполненной работой, требует переделать все «с нуля», либо отказывается платить вовсе. В таком случае возможно только судебное разбирательство, если субъекты не в состоянии между собой договориться. Следует помнить, что судебное разбира-

тельство может обременить ход выполняемых работ и помешать деятельности организации. Судебное разбирательство, как известно, за собой влечет большие финансовые затраты.

В данном случае обоим субъектам договора строительного подряда для экономии своих нервов и денежных средств стоит обратить внимание на такую примирительную процедуру как медиация. Ведь такой вид работ действует и регулируется гражданским законодательством, медиация возможна, в силу принятого и на данный момент действующего в Российской Федерации ФЗ от 1 января 2011 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»¹. Другими словами - это внесудебная процедура с участием третьих лиц - профессиональных медиаторов. Медиатора можно назвать профессиональными юридически подкованными переговорщиками в виду того, что они обладают необходимыми знаниями в сферах права и психологии. Практика медиации распространена по всему миру уже довольно давно и вот она получила законодательное закрепление в России. Обращаясь к медиатору не нужно забывать, что его услуги не бесплатны.

Таким образом, для обоих субъектов выгоднее и правильнее иметь в своем штате профессионального переговорщика, который смог бы заключить договор на оптимальных условиях, а также, что немало важно, сгладить «острые углы» в процессе исполнения заключенного договора.

MEDIATION AS THE MAIN WAY OF DECISION OF CONFLICT SITUATIONS IN CONSTRUCTION CONTRACT CONTRACTS

D.S. Kiselev

Tver State University

The article explores the problems arising from the emergence of conflicts in the implementation of the construction contract between the customer and the contractor. In particular, the problems of the subjects' relations and the possibility of solving the arising conflicts through pre-trial proceedings with the help of a professional mediator are explored.

Keywords: construction contract, mediation, conflict, customer, contractor.

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

¹ СПС «КонсультантПлюс».

ОБСЛЕДОВАНИЯ ЖИЛИЩНО-БЫТОВЫХ УСЛОВИЙ СТОРОН ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА

Ю. С. Куликова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена рассмотрению проблем обследования жилищно-бытовых условий ребенка при раздельном проживании родителей.

Ключевые слова: место жительства ребенка, участие органов опеки и попечительства, государственные органы, гражданское судопроизводство, жилищно-бытовые условия.

Место жительства ребенка при раздельном проживании родителей бывшие супруги могут определить сами между собой по взаимной договоренности. При желании могут составить письменное соглашение, в котором могут предусмотреть особые обстоятельства, и заверить его у нотариуса. В случае невозможности мирного урегулирования данного вопроса, спор об определении места жительства ребенка рассматривается районным судом.

При определении вопроса, с кем и где ребенку жить, учитываются в частности такие юридически значимые обстоятельства, как:

- жилищные условия каждого родителя, с кем будет жить ребенок, с учетом нынешнего семейного состояния родителя (наличие или отсутствие новой семьи, наличие других детей, пол этих детей, возраст, площади жилья и соответствие её нормам, количество комнат, столов для занятий, спальных мест, шкафов, игрушек, наличие телевизора, компьютера, в собственности родителя находится жилье или в аренде);

- с кем до подачи иска проживал ребёнок;

- приближенность места жительства родственников (бабушек, дедушек, братьев, сестер и т.д.), которые физически могут помочь родителю в любое время в его воспитании;

- морально- психологическая обстановка, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей;

- реальная возможность родителя обеспечить надлежащее воспитание ребенка, развития и образования (материальное положение, уделение времени ребенку);

- характер сложившихся взаимоотношений родителя с ребенком;

- привязанность ребенка к лицам, у которых он будет жить и находиться;

- привычный круг общения ребенка (школа, детсад, друзья, воспитатели, учителя);

- возможность своевременного получения медицинской помощи;

- удобство расположения детсада, школы, больницы, поликлиника,

спортклубы, секции;

- удобство и возможность ребенка заниматься своим хобби, видом спорта, и посещать такие учреждения или заведения, кружки и клубы интересов¹.

При решении вопроса об определении места жительства ребёнка при раздельном проживании родителей для объективного и полного исследования и установления обстоятельств дела проводятся судебно-психологические, судебно-психиатрические, комплексные психолого-психиатрические, психолого-педагогические, психолого-валеологические, социально-психологические экспертизы для диагностики внутрисемейных отношений и взаимоотношений ребенка с каждым из родителей, в ходе которых выявляются психологические особенности каждого из родителей и ребенка, дается психологический анализ семейного конфликта, определяется степень психологического влияния на ребенка со стороны каждого родителя.

Одной из доказательных процедур является обследование жилищно-бытовых условий сторон об определении места жительства ребенка. Данная процедура реализуется сотрудниками органов опеки и попечительства.

В п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» указано, что суд при решении вопроса о месте жительства ребенка должен учитывать также другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей.

Ни одно из указанных обстоятельств не является определяющим при решении вопроса. К оценке любых обстоятельств суд относится «творчески». Любые обстоятельства оцениваются в совокупности.

Например, в п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» прямо указано, что само по себе преимущество в материально-бытовом положении одного из родителей не является безусловным основанием для удовлетворения требований этого родителя. Материально-бытовое положение должно быть достаточным. Достаточность – понятие относительное².

Зачастую родители бывают не искренни, лукавят, предоставляя суду неправдивые сведения. В случае намеренного злоупотребления интересами

¹ Пашкова В. А. Роль органов опеки и попечительства при определении судом места жительства ребенка [Текст] // Государство и право: теория и практика: материалы Междунар. науч. конф. (г. Челябинск, апрель 2011 г.). — Челябинск: Два комсомольца, 2011. — С. 158-161.

² Мурадян Э.М. Судебное право (в контексте трех процессуальных кодексов). М., 2003. С. 82.

малышей с их стороны, органы опеки и попечительства обязаны установить нарушение и обеспечить защиту прав детей.

Наличие противоречий интересов детей и родителей или явных злоупотреблений со стороны последних, дает право органам опеки, в соответствии п.2 ст.64 СК РФ, назначить лицо, которое будет осуществлять представительские функции для защиты прав несовершеннолетних и их законных интересов.

Сотрудник опекунского совета проводит обследование условий, в которых проживает ребенок и его мама с папой. Полученные сведения представляет суду, что необходимо для всестороннего рассмотрения и вынесения объективного решения по делам об определении места жительства несовершеннолетних. Данные должны соответствовать определенным требованиям и быть оформлены в виде акта обследования условий жизни.

Жилье может быть в собственности, в пользовании по договору социального найма, по договору коммерческого найма, найма служебного жилого помещения, договору безвозмездного пользования, в жилое помещение родитель ребенка может быть вселен в качестве члена семьи собственника или нанимателя и т.д. Не имеет принципиального значения, на каком основании родитель ребенка имеет право пользоваться жилым помещением.

Жилье должно быть достаточно благоустроенным применительно к условиям местности в которой проживает ребенок. В крупном городе логично требовать всех удобств. Если же речь идет о сельской местности, где большинство живет в деревянных домах с удобствами на улице, достаточно иметь такое жилье.

Перечень требований, которым должно отвечать жилое помещение, установлен Постановлением Правительства РФ от 28.01.2006 № 47 «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции».

Должны быть условия для жизни ребенка. К таким условиям относятся отдельное спальное место, детская одежда, игрушки, письменный стол или место для занятий для школьников, продукты питания. Все это проверяют органы опеки и попечительства при обследовании жилищно-бытовых условий¹.

Местный орган опеки обязан установить и указать в документе по каждой из сторон

- материальный уровень (доход) для обеспечения потребностей ребенка;
- общий вид жилого помещения – соблюдение правил гигиены, качество

¹ Абрамов В.И. Права ребенка и их защита в России: общетеоретический анализ: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 2007.

и соответствие возрасту ребенка одежды и обуви, имеется ли отдельное специально оборудованное место для занятий и отдыха;

- общее состояние здоровья детей, необходимость медицинского обслуживания, адекватность поведения, существуют ли признаки насилия над ребенком, угроза его жизни и здоровью;

- условия для организации процесса обучения, полноценного сна и отдыха;

- соблюдение безопасности, отсутствие открытого доступа к предметам повышенной опасности;

- окружение, состав, уклад жизни, психологическая обстановка в семье, в которой будет проживать несовершеннолетний.

В ходе проводимого обследования и установления объективных данных представитель опеки проводит беседу с детьми, родителями, опрашивает членов семьи, соседей, изучает поведение ребенка, расположенность к матери/отцу, при необходимости инициирует психологическую экспертизу¹.

Акт о проведенном обследовании условий проживания у каждой из сторон необходимо представить в суд. От установленных фактов будет зависеть заключение органа опеки, чтобы в ходе рассмотрения дела по существу правильно определить место жительства².

Решение суда об определении места жительства ребёнка должно быть мотивированным, в котором должно быть изложено, почему одни доказательства приняты во внимание для обоснования вывода суда, а другие отвергнуты, почему тем или иным доказательствам отдано предпочтение. В ином случае, решение суда считается незаконным и оно может быть оспорено и пересмотрено в суде вышестоящей инстанции. Поэтому изучаемая процедура обследования жилищно-бытовых условий каждой из сторон должна быть проведена тщательнейшим образом, т.к. в противном случае недоработка сотрудников органов опеки и попечительства может исказить представление суда о реальном положении в конкретном споре.

Список литературы

1.Абрамов В.И. Права ребенка и их защита в России: общетеоретический анализ: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 2007.

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

3.Мурадян Э.М. Судебное право (в контексте трех процессуальных кодексов). М., 2003.

4.Смолина Л. А. Правовое регулирование правоотношений супругов и

¹ Смолина Л. А. Правовое регулирование правоотношений супругов и бывших супругов. — М.: СГУ, 2006. — 157 с.

² Соловьева Т. В., Чуксина А. Д. Определение места жительства детей как вид обеспечительных мер // Новый юридический вестник. — 2017. — №1. — С. 58-61.

бывших супругов. — М.: СГУ, 2006.

5. Соловьева Т. В., Чуксина А. Д. Определение места жительства детей как вид обеспечительных мер // Новый юридический вестник. — 2017

6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017) // СПС «КонсультантПлюс»

7. Пашкова В. А. Роль органов опеки и попечительства при определении судом места жительства ребенка [Текст] // Государство и право: теория и практика: материалы Междунар. науч. конф. (г. Челябинск, апрель 2011 г.). — Челябинск: Два комсомольца, 2011

**THE ARTICLE IS DEVOTED TO THE CONSIDERATION OF THE GROUNDS
AND PROBLEMS
LIVING CONDITIONS**

Yu. S. Kulikova
Tver State University

The article is devoted to the examination of survey problems housing and communal conditions of the child when separated parents.

Keywords: *child's place of residence, participation of guardianship authorities and guardianship, state bodies, civil litigation, housing and living conditions.*

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

**РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ
ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ ПО ДЕЛАМ О ЗАЩИТЕ ПРАВ
ПОТРЕБИТЕЛЕЙ В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ**

А. С. Курчашов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В данной статье раскрывается значения понятия квалифицированной юридической помощи, указаны субъекты которые уполномочены оказывать ее на профессиональном уровне, а так же раскрыта подсудность дел о защите прав потребителей.

Ключевые слова: *потребитель, защита прав потребителя, покупатель, услуги, судебная защита, подсудность, квалифицированная юридическая помощь, адвокатура.*

В государственно-правовом механизме обеспечения прав и свобод человека и гражданина существенная роль отводится судебной защите. Право на обращение за судебной защитой представляет собой установленную на законодательном уровне возможность каждого заинтересованного лица обратиться в суд с целью защиты нарушенного интереса.

Право на судебную защиту изложено в ч.1 ст.46 Конституции РФ, которая гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод.

В юридической науке судебная защита рассматривается как институт конституционного права, как общественное отношение и государственная функция. Судебная защита тесным образом связана с понятием «правосудие» и часто рассматривается как его гарантия.

Право на судебную защиту содержится во всех видах судопроизводства: конституционном, гражданском, административном и уголовном. Все они призваны защищать законные права и свободы гражданина. Следует отметить, что право на обращение в суд может быть реализовано при наличии условий, которые предусмотрены гражданским процессуальным законодательством¹:

- процессуальная правоспособность истца;
- подсудность и подведомственность дела данному суду;
- наличие у представителя истца надлежащим образом оформленных полномочий;
- должным образом составленное заявление;
- уплата в указанных законом случаях государственной пошлины.

Процессуальной правоспособностью обладают:

- юридические лица;
- физические лица;
- субъекты РФ, муниципальные образования;
- прокурор, органы государственной власти, органы местного самоуправления, иные органы, должностные лица.

Одним из основных условий реализации права на обращение за судебной защитой выступает подсудность. Задачей института подсудности следует назвать распределение гражданских дел между судами общей юрисдикции с целью более быстрого и правильного рассмотрения, а также, разрешения гражданского дела, наиболее действенной защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов.

Судебная защита выступает одним из публично-правовых инструментов защиты прав потребителей, направленным на обеспечение эффективной реализации субъективных прав потребителей.

¹ Белова О.А. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей // Вестник Евразийской Академии административных наук. – 2014. - №2(27). – С.74-81.

Право гражданина-потребителя на обращение в суд за защитой своего нарушенного права возникает в силу ст.17 Закона РФ от 07.02.1992 г № 2300-1 «О защите прав потребителей» (ред. от 01.05.2017 г)¹, которая содержит важные, с точки зрения защиты прав граждан вообще и потребителей в частности, принцип судебной защиты их прав. Представляя собой субъекты рыночных отношений, предприниматели и потребители не состоят друг с другом в административной или иной подчиненности, в связи с этим, их конфликты могут разрешаться, кроме случаев, предусмотренных в законах, только независимой от них судебной властью.

В соответствии с законодательством, судам подведомственны споры по делам, которые вытекают из гражданских правоотношений, если хотя бы одной из сторон в споре является физическое лицо (гражданин). Исключением являются случаи, когда разрешение данных споров отнесено законом к ведению административных или иных органов. Таким образом, споры, с участием потребителей рассматриваются судом общей юрисдикции: мировыми и городскими (районными) судами.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»² подтверждается, что дела по искам, которые связаны с нарушением прав потребителей, являются подведомственными только судам общей юрисдикции (п.15). В свою очередь, дела по спорам о защите неимущественных прав потребителей (примером может служить отказ в предоставлении необходимой и достоверной информации об изготовителе), как и требования имущественного характера, которые не подлежат оценке, а также требования о компенсации морального вреда, подсудны районному суду (п. 24).

Это обусловило снятие вопроса о возможности разрешения споров с участием потребителей третейскими судами в контексте правоприменения нормы п.1 ст.17 Закона, т.к. третейские суды не являются органам судебной власти, а процедура третейского разбирательства по своему содержанию имеет отношение только к способам досудебного разрешения споров.

Выбор суда, которому подсуден спор, осуществляется на основании правоотношений, определяемых участием потребителей, зависит от цены иска. В случае, когда цена иска не превышает 50 тыс. рублей, спор подсуден мировому суду, если более этой суммы - городскому (районному) суду. В цену иска, который связан с защитой прав потребителя, входят стоимость товара, работы, услуги (включая строительные и иные материалы, ткани и т.д.), а

¹ О защите прав потребителей: Закон РФ от 07.02.1992 г № 2300-1 (ред. от 01.05.2017 г) // Российская газета. – 07.04.1992.

² Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: СПС «Гарант» (дата обращения: 23.12.2017 г.)

также, размер неустойки, стоимость ремонтных работ транспортные расходы и т.д.¹

Требование о компенсации морального вреда, заявляемое потребителем вместе с материальным требованием о защите прав потребителей, является производным от основного материального иска, и в случае, когда стоимость материального иска не превышает 50 тыс. рублей, указанные требования подсудны мировому судье.

В случае предъявления иска о компенсации морального вреда, который связан с защитой прав потребителей, без соответствующего материального требования, подсудность определяется по общим правилам. Такое требование должно рассматриваться районным судом, так как не относится к подсудности мирового судьи (ст.23 ГПК РФ).

В качестве особенностей следует отметить то, что по делам о защите прав потребителей предусмотрена альтернативная подсудность. Иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены по выбору истца в суд по месту нахождения организации.

В случае, если ответчиком является индивидуальный предприниматель иски предъявляются по месту его жительства, месту жительства или пребывания истца, заключения или исполнения договора.

Если иск к организации вытекает из деятельности ее филиала или представительства, он может быть предъявлен по месту нахождения ее филиала или представительства (п.2 ст.17 Закона).

Исключением являются иски к перевозчикам, которые вытекают из договоров перевозки. Такие иски в силу п.3 ст.30 ГПК РФ подаются по месту нахождения управления транспортной организации, к которой в установленном порядке была предъявлена претензия.²

Установление альтернативной подсудности в большинстве своём облегчает потребителю путь по осуществлению защиты собственных прав, и вытекает из «компенсационного» характера экономического неравенства сторон рассматриваемых правоотношений.

На основании положений ст. 333.36 Налогового кодекса РФ (ч.2) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 27.11.2017 г)³ истцы по искам, которые связаны с нарушением прав потребителей, освобождаются от уплаты государственной пошлины в случаях:

- при подаче в суды общей юрисдикции;

¹ Бочарникова М.И. Особенности защиты прав потребителей в договоре розничной купли продажи / М.И. Бочарникова // Молодой ученый. - 2016. - №28. - С. 640-641.

² Медведева Д.И. Защита прав потребителей в договорных отношениях / Д.И. Медведева // Правопорядок: история, теория, практика. – 2015. - №2 (5). – С.26-28.

³ Налоговый кодекс Российской Федерации (ч.2): Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 27.11.2017 г) // Собрание законодательства РФ. – 2000. - № 32. - ст. 334.

– мировым судьям исковых заявлений, в случае, когда цена иска не превышает 1 млн. рублей.

Если цена иска превышает указанную сумму, уплачивается государственная пошлина в сумме, которая исчисляется в соответствии со ст. 333.19 НК РФ и уменьшенной на сумму государственной пошлины, которая подлежит к уплате при цене иска 1 млн. рублей.

Нам кажется, что данные правила направлены на ограничение возможности потребителей злоупотреблять собственными правами при подаче исков, в частности, путем подачи заведомо необоснованных исковых требований на крупные суммы.

Однако кажется неуместным утверждение, что государственная пошлина по искам, которые превышают 1 млн. рублей, должна уплачиваться потребителем только по итогам судебного разбирательства. Если говорить в рамках данной проблемы о злоупотреблении правами, то именно первоначальная уплата государственной пошлины является той частью системы «сдержек», которые влияют на правовое поведение потребителя.

Объективная уверенность в правоте своих требований не поставит защиту права в зависимость от уплаты государственной пошлины (гражданско-процессуальное законодательство предусматривает отсрочку и рассрочку ее уплаты при наличии соответствующих оснований и ходатайств), кроме того, будет сдерживать потребителя в рамках разумности в части взыскания неустойки, которая также включается в цену иска.

Каждое заинтересованное лицо имеет право обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. В качестве заинтересованных лиц можно назвать потребителя, прокурора, органы государственного управления, госучреждений, и общественных организаций при обращении в суд за защитой прав и интересов других лиц.¹

В соответствии с Законом №2300-1 иски в защиту прав потребителей могут предъявлять Федеральная антимонопольная служба, Роспотребнадзор РФ и другие лица. Истцами в делах о защите прав потребителей выступают граждане, чьи права нарушены, а также, общественные организации в интересах отдельного потребителя или неопределенного круга лиц, которые занимаются защитой прав потребителей. Истец в данном случае является не просто гражданином, но и «потребителем» в понимании Закона №2300-1. Ответчиками в делах по защите прав потребителей следует назвать юридические лица и индивидуальных предпринимателей, которые в процессе осуществления своей деятельности являются продавцами (изготовителями и

¹ Петров К.И. Некоторые вопросы совершенствования законодательства РФ о защите прав потребителей / К.И. Петров // Характеристика современной российской адвокатуры // Молодой ученый. - 2016. - №11. - С. 1331-1333.

исполнителями). Кроме указанных лиц, ответчиком может являться организация, уполномоченная изготовителем (продавцом), индивидуальный предприниматель, уполномоченный изготовителем (продавцом), и импортер.

Надлежащим ответчиком по данной категории дел является лицо, с которым потребитель непосредственно состоял в договорных отношениях. Так как потребитель обладает правом выбора между ответчиками, доводы ответчика-продавца о том, что он ненадлежащий ответчик вследствие наличия недостатков в товаре производственного характера, не могут быть признаны обоснованными. Данное положение находит свое подтверждение в ст. 1096 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть 2) от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (ред. от 05.12.2017 г)¹, где отмечается, что вред, который был причинен вследствие недостатков товара, подлежит возмещению по выбору потерпевшего продавцом или изготовителем товара. Надлежащим ответчиком по делам, которые вытекают из выполнения работ (оказания услуг), является то лицо, непосредственно выступившее изготовителем (исполнителем).

Исковое заявление составляется с соблюдением требований к его форме и содержанию, предусмотренных ст. 131, 132 ГПК РФ, и не содержит каких-либо дополнительных требований. В целом, исковое заявление отражает сущность предъявляемого требования.

Проведя анализ исковых заявлений, которые были предъявлены в суды г. Твери, по делам о защите прав потребителей, можно сделать вывод, что типичными ошибками, допущенными в исковых заявлениях, повлекших за собой оставление дела без движения, являются:

– указание двух альтернативных требований к ответчику (примером может служить просьба о расторжении договора или безвозмездном устранении обнаруженных недостатков);

– не предоставление расчетов неустойки;

– не предоставление документов, которые подтверждают убытки и т.д.

Однако оставление дела без движения по причине того, что истец не предоставил доказательств не качества товара (работы, услуги) в виде заключения экспертизы, нам кажется незаконным. Закон №2300-1 ставит контрагенту потребителя в обязанность проведение проверки качества товара и, если имеются разногласия по поводу природы возникновения такого рода недостатков, экспертизы качества, возложив на него обязанность по ее оплате. Так же, по нашему мнению, кажется безосновательным в настоящее время возвращение искового заявления по причине не соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора, за исключением случаев, которые прямо указаны в Законе №2300-1.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть 2): Федеральный закон от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (ред. от 05.12.2017 г) // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - ст. 410.

Особое внимание уделяется изложению заявляемых в исковом заявлении требований:

- требования истца должны быть изложены со ссылкой на законы, а также, другие нормативно-правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам требования к каждому из них;
- заявляемые требования должны быть именно теми, которые предусмотрены соответствующей нормой;
- размер заявляемых требований (убытков, неустойки и т.д.) следует подтверждать подробным расчетом.

Такой расчет может быть приведен в исковом заявлении либо приложен к исковому заявлению.

В качестве процессуальных особенностей судебной защиты прав потребителей следует рассматривать и смещение бремени доказывания причин возникновения недостатков в товаре (работе, услуге) на ответчика. В соответствии со ст. 56 ГПК РФ каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается на основания своих требований, а также, возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

При рассмотрении споров данной категории подразумевается, что по общему правилу бремя доказывания обстоятельств, освобождающих от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства, лежит на продавце (п.4 ст.13, п.5 ст.14, п.6 ст.28 Закона №2300-1)¹.

Исключением являются случаи продажи товара ненадлежащего качества, когда распределение бремени доказывания зависит от того, был ли установлен на товар (работу, услугу) гарантийный срок, а также от времени обнаружения недостатков (п.6 ст.18, п.п.5, 6 ст.19, п.п. 4, 5, 6 ст. 29 Закона №2300-1).

К числу доказательств, представляемых в гражданском процессе, относятся:

- объяснения сторон и третьих лиц (ст. 68 ГПК РФ),
- свидетельские показания (ст. 69 ГПК РФ),
- письменные доказательства (ст. 71 ГПК РФ),
- вещественные доказательства (ст. 73 ГПК РФ),
- аудио - видеозаписи (ст. 77 ГПК РФ),
- заключение эксперта (ст. 86 ГПК РФ).

По делам о защите прав потребителей применяются практически все перечисленные в ГПК РФ доказательства. Приоритетное значение в процессе доказывания по делам данной категории отдается, как правило, письменным и вещественным доказательствам, а также заключению эксперта.

¹ Шабардина Ю.В. О судебной защите прав потребителей // Научная сеть Современное право. – 2017. - №1. – С.1-3.

Свидетельские показания как источник доказательств широко используются в процессе доказывания, но данное средство доказывания в настоящее время потеряло свое первоначально значение. Ранее, до середины 1990-х годов, одних только свидетельских показаний было достаточно для подтверждения наличия правоотношений между потребителем и продавцом (изготовителем, исполнителем). В настоящее время, свидетельские показания имеют важное, но не решающее значение для правильного и объективного рассмотрения дела.

Так, например, мировым судьей Центрального района г. Твери рассматривалось гражданское дело № 2-1508/2016 по иску потребителя Полянцева А.К. к индивидуальному предпринимателю ИП Лаврину С.Н. [64] о расторжении договора купли-продажи, взыскании неустойки, компенсации морального вреда. В обосновании своих исковых требований истец пояснил, что приобрел у ответчика свитер стоимостью 2 000 рублей 28 октября. Через две недели он обратился к ответчику с просьбой вернуть ему деньги за свитер, т.к. он не подошел ему по размеру. Доказательством данных фактов выступили свидетельские показания жены и дочери истца. Ответчик, возражая против удовлетворения требований истца, пояснил, что истец обратилась к нему с указанной просьбой не через две недели, а через месяц. При этом никаких письменных документов, которые подтверждают факт заключения конкретного договора в указанную истцом дату, им представлено не было. Ответчик, в свою очередь предъявил книгу учета отпуска товара, в котором значилась дата продажи 28 октября, были допрошены в качестве свидетелей продавцы других отделов, а также сотрудник органов милиции, подтвердивших, что спор по поводу данного товара состоялся именно 28 ноября. Суд отказал в удовлетворении требований истца, посчитав, что он не доказал факт обращения к продавцу с требованием о возврате денег через две недели после покупки.

Таким образом, в каждом конкретном случае круг необходимых доказательств следует определять с учетом характера заявляемых требований и возможных возражений.

Определение доказательств, необходимых к представлению в суд, должно осуществляться с учетом ГПК РФ о допустимости доказательств, согласно которым обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими средствами доказывания.

Суд при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по делу заслушать объяснения лиц, которые участвуют в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, ознакомиться с письменными доказательствами, а также, осмотреть вещественные доказательства. При

определении обстоятельств, которые имеют значение для дела, следует руководствоваться нормами материального права, которые должны быть применены в данном деле.¹

В регионах иски о защите прав потребителя являются достаточно многочисленными, но однотипными. В связи с этим следует отметить и достаточно однотипное их разрешение судами. Однако действующее гражданско-процессуальное законодательство не предписывает судьями при вынесении решения принимать во внимание практику даже соседнего мирового участка. Редко стыкуются между собой и решения апелляционной инстанции. Это приводит к тому, что судебные ошибки по делам о защите прав потребителя попадают в поле зрения председателей региональных судов тогда, когда их исправление уже достаточно проблематично. Следует отметить, что данный вопрос во всем мире уже урегулирован, так как гражданско-процессуальное законодательство обязывает суды при вынесении решения осуществлять анализ не только норм материального права, но и практики их применения.

Это можно рассмотреть на примере широко распространенных споров граждан с риелторскими агентствами. Под конструкцию договора возмездного оказания услуг подводится получивший в последнее время широкое распространение Информационный договор, который предполагает оказание услуг потребителям по предоставлению информации об объектах недвижимости, в покупке которых они заинтересованы.

Суть данного договора заключается в том, что агентство недвижимости предлагает заказчику посмотреть несколько вариантов объектов недвижимости, а в случае покупки одного из них, последний обязуется выплатить исполнителю обусловленное договором вознаграждение.

За данным договором скрывается хорошо продуманная, но не всегда соответствующая актуальному законодательству конструкция, содержание которой нарушает права потребителей и явно противоречит закону.

Так, например, актуальным в правоприменительной практике является вопрос о сроке действия договора на оказание услуг по предоставлению информации об объектах недвижимости. Предметом данного договора являются действия исполнителя по предоставлению информации. Однако актуальность данной информации может не зависеть от исполнителя. Клиент агентства недвижимости, чью квартиру оно продает, может передумать и снять квартиру с продажи, а затем, через непродолжительное время, снова выставить на продажу. «Потерпевшим» в данной ситуации может оказаться заказчик агентства.

¹ Репьева П.В. Конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи: проблемы реализации (введение «адвокатской монополии») / П.В. Репьева, Д.С. Козьмовский, К.А. Плыгунов // Юридические науки. – 2016. - №3(45). – С.97-100.

Так, агентство оказывает услугу по предоставлению списка объектов недвижимости и показу квартир, однако клиент агентства отказывается от продажи квартиры. Другие варианты заказчику не подходят, что влечёт за собой отказ от исполнения договора. Затем заказчик через другое агентство вновь находит ту же самую квартиру и покупает ее. Первое агентство, запрашивая через Управление государственной регистрации, кадастра и картографии информацию о правах на объекты недвижимости, узнает, что заказчик все-таки приобрел показанную ему квартиру и предъявляет иск о взыскании вознаграждения на основании того, что заказчик воспользовался предоставленной информацией. В ходе судебного разбирательства ответчик по первоначальному иску предъявляет встречные иски к риелторскому агентству о предоставлении недостоверной информации об услуге и возмещении убытков в рамках Закона №2300-1. Практика разрешения указанных споров неодинакова. Одни суды удовлетворяют встречные иски потребителей, другие – отказывают.

Таким образом, можно сделать следующие выводы. Особенности реализации потребителем права на судебную защиту связаны с процессуальными преимуществами, которые предоставляются ему материальным и процессуальным законодательством, а также, выработанными судебной практикой. Среди особенностей выделяются: альтернативная подсудность, освобождение от уплаты государственной пошлины, презумпция отсутствия специальных знаний в отношении приобретаемого товара (работы, услуги), смещение бремени доказывания. Снижение эффективности судебной защиты прав потребителей обусловлено нормативной не урегулированностью отдельных процедурных вопросов, которые, в том числе, связаны и с отсутствием обязательного претензионного порядка урегулирования споров данной категории. Закрепление его на законодательном уровне в качестве обязательного будет способствовать оптимизации защиты прав потребителей, правовому дисциплинированию предпринимателей и потребителей.

Список литературы

1) Белова О.А. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей // Вестник Евразийской Академии административных наук. – 2014. - №2(27). – С.74-81.

2) О защите прав потребителей: Закон РФ от 07.02.1992 г № 2300-1 (ред. от 01.05.2017 г) // Российская газета. – 07.04.1992.

3) Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: СПС «Гарант» (дата обращения: 23.12.2017 г.)

4) Бочарникова М.И. Особенности защиты прав потребителей в договоре розничной купли продажи // Молодой ученый. - 2016. - №28. - С. 640-641

5) Медведева Д.И. Защита прав потребителей в договорных отношениях // Правопорядок: история, теория, практика. – 2015. - №2 (5). – С.26-28.

6) Налоговый кодекс Российской Федерации (ч.2): Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 27.11.2017 г) // Собрание законодательства РФ. – 2000. - № 32. - ст. 334.

7) Петров К.И. Некоторые вопросы совершенствования законодательства РФ о защите прав потребителей // Характеристика современной российской адвокатуры // Молодой ученый. - 2016. - №11. - С. 1331-1333.

8) Гражданский кодекс Российской Федерации (часть 2): Федеральный закон от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (ред. от 05.12.2017 г) // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - ст. 410.

9) Шабардина Ю.В. О судебной защите прав потребителей // Научная сеть Современное право. – 2017. - №1. – С.1-3.

10) Репьева П.В. Конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи: проблемы реализации (введение «адвокатской монополии») / П.В. Репьева, Д.С. Козьмовский, К.А. Плыгунов // Юридические науки. – 2016. - №3(45). – С.97-100.

CONSUMER AS A SUBJECT OF LAW

A.S. Kurchashov

Tver State University

This article discloses the meaning of the concept of qualified legal assistance, identifies the subjects that are authorized to provide it at a professional level, as well as disclosed the jurisdiction of cases on the protection of consumers' rights.

Keywords: *consumer, consumer protection, buyer, services, judicial protection, jurisdiction, qualified legal aid, advocacy.*

Об авторе

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

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

ПРОБЛЕМЫ ВВЕДЕНИЯ ОСОБЫХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР С ЦЕЛЬЮ ЗАЩИТЫ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

А. Г. Матвеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Права, гарантированные Конституцией, принадлежат всем гражданам Российской Федерации, независимо от возраста, в том числе и несовершеннолетним детям. Однако ребенок в силу возраста не может самостоятельно защитить свои права, поэтому вопрос защиты прав несовершеннолетних приобретает особую актуальность.

В данной статье будут проанализированы проблемные вопросы, связанные с процессуальной защитой прав несовершеннолетних.

Ключевые слова: процессуальная защита прав несовершеннолетних, законные представители несовершеннолетних, конфликт интересов.

Согласно статье 46 Конституции Российской Федерации каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод. Это конституционное положение относится ко всем гражданам независимо от их возраста, а следовательно, и к несовершеннолетним.

Судебная защита может проходить только в определенном, установленном законом порядке, через судебную власть, которая согласно части 2 статьи 118 Конституции Российской Федерации осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Рассмотрение споров, связанных с защитой нарушенных гражданских, жилищных, трудовых, семейных прав, осуществляется в порядке гражданского судопроизводства.

В силу положений статьи 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации права, свободы и законные интересы несовершеннолетних защищают в процессе их законные представители, которыми являются родители ребенка либо усыновители, опекуны, попечители.

Семейный кодекс Российской Федерации устанавливает, что защита прав и интересов детей возлагается на их родителей. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий (пункт 1 статьи 64 СК РФ).

Однако родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия.

Речь идет о конфликте интересов, то есть возникновении разногласий между детьми и их родителями.

Согласно пункту 2 статьи 64 Семейного кодекса Российской Федерации

в случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

В судебной практике имели место случаи, когда конфликт интересов между родителями и детьми выявлялся в ходе рассмотрения дела. Возникал вопрос о дальнейших процессуальных действиях суда.

Например, решением Калужского районного суда от 30 марта 2012 года был удовлетворен иск Л. и П. о признании недействительным договора приватизации квартиры. Суд исходил из того, что на момент передачи квартиры в собственность граждан – Л. и несовершеннолетней Е. жилое помещение находилось в аварийном состоянии и не подлежало приватизации.

Решение суда было обжаловано в апелляционном порядке матерью Е. со ссылкой на то, что решение противоречит интересам ребенка.

Отменяя указанное решение, суд апелляционной инстанции указал на то, что при рассмотрении дела не учтено существо заявленных П. от имени несовершеннолетней дочери Е. требований, направленных на прекращение у ребенка права собственности на жилое помещение. Судом первой инстанции перед органом опеки и попечительства в соответствии с пунктом 2 статьи 64 Семейного кодекса РФ не ставился вопрос о назначении представителя для защиты интересов ребенка. Назначенный указанным органом по инициативе суда второй инстанции представитель настаивала, что обращение с указанным иском не соответствует интересам ребенка.

При таких обстоятельствах суд апелляционной инстанции пришел к выводу, что у П. отсутствовало право на предъявление иска от имени дочери Е., и на основании статей 134, 220 Гражданского процессуального кодекса РФ прекратил производство в указанной части.¹

В другом случае Калужским районным судом был удовлетворен иск С., заявленный в интересах несовершеннолетнего сына О., о признании недействительным договора приватизации квартиры в части невключения в него О., а также последующих сделок дарения и купли-продажи квартиры.

Решение суда было обжаловано в апелляционном порядке матерью О., являющейся ответчицей по делу.

Поскольку между законными представителями ребенка в данном случае возникли разногласия, суд апелляционной инстанции назначил несовершеннолетнему ребенку представителя – специалиста отдела по охране прав несовершеннолетних, который в судебном заседании полагал, что права ребенка на приватизацию нарушены не были, в связи с чем решение суда подлежит отмене.

Суд апелляционной инстанции не согласился с данным мнением специ-

¹ Определение Калужского областного суда от 23 августа 2012 года по делу №33-2005/2012.

алиста и оставил решение районного суда без изменения, поскольку при заключении сделок с жилым помещением было допущено нарушение прав несовершеннолетнего ребенка.¹

С целью совершенствования правового регулирования порядка осуществления гражданского судопроизводства с участием несовершеннолетних Правительство Российской Федерации в феврале 2017 года внесло в Государственную Думу Российской Федерации законопроект "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" (номер законопроекта – 103372-7).²

В пояснительной записке к данному проекту федерального закона указано на то, что он разработан во исполнение пункта 58 плана первоочередных мероприятий до 2014 года по реализации важнейших положений Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы, утвержденного распоряжением Правительства Российской Федерации от 15 октября 2012 г. № 1916-р, и поручения Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации - Руководителя Аппарата Правительства Российской Федерации от 5 июня 2013 г. № СП-П4-3765.

В Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предлагается внести отдельные изменения, предусматривающие уточнение процессуального статуса несовершеннолетних и их законных представителей.

«Законный представитель должен действовать в интересах представляемого разумно и добросовестно» (предлагаемая редакция части 4 статьи 52 ГПК РФ).

В данном случае предполагается, что между законным представителем и представляемым им лицом не должно возникать конфликта интересов.

Если же законный представитель злоупотребляет предоставленными ему полномочиями, в том числе создает препятствия для реализации прав и законных интересов представляемого, реализует собственные права и законные интересы в ущерб интересам представляемого, либо его действия иным образом наносят ущерб интересам представляемого, - налицо конфликт интересов. В этом случае законопроект предусматривает, что по определению суда законный представитель недееспособного или не обладающего полной дееспособностью гражданина может быть отстранен от участия в деле по ходатайству лиц, участвующих в деле, а к участию в деле допускается другой законный представитель указанного лица. В случае же невозможности замены законного представителя интересы несовершеннолетнего (или иного недееспособного или не обладающего

¹ Определение Калужского областного суда от 24 апреля 2017 года по делу № 33-1059/2017.

² Законопроект № 103372-7 размещен на официальном сайте Государственной Думы РФ - <http://www.duma.gov.ru/>.

полной дееспособностью гражданина) может представлять адвокат, назначаемый судом в порядке, установленном статьей 50 ГПК РФ.

Учитывая практику применения норм международного права, авторы законопроекта инициировали нормы, направленные на реализацию прав ребенка быть заслушанным в ходе судопроизводства.

Конвенция о правах ребенка закрепляет право ребенка на участие в принятии решений, затрагивающих его интересы.¹

Международное законодательство по вопросам участия детей в принятии решений, затрагивающих их интересы, активно развивается.

Совет Европы 25 января 1996 года принял Европейскую конвенцию об осуществлении прав детей, предусматривающую расширение возможностей участия детей в судебном или административном разбирательстве.²

Однако в России право детей на такое участие реализуется слабо в связи с недостаточным развитием необходимой законодательной и нормативно-правовой базы.

Европейская конвенция об осуществлении прав детей от 25 января 1996 г. предусматривает, что ребенку, имеющему достаточный уровень понимания, в процессе судопроизводства, затрагивающего его интересы, должны быть предоставлены следующие процессуальные права: право получать необходимую информацию и выражать свое мнение; право обратиться с ходатайством о назначении специального представителя, а в соответствующих случаях - адвоката, если законные представители ребенка не могут исполнять свои обязанности вследствие наличия конфликта интересов; право осуществлять частично или полностью полномочия стороны в судопроизводстве. Ратификация названной Конвенции предусмотрена в числе первоочередных мер Национальной стратегией действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы (п. 3 разд. VII), утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 1 июня 2012 г. № 761³.

Для реализации положений указанной Конвенции российское законодательство должно быть усовершенствовано.

Законопроект № 103372-7 в этой цели вносит изменения в статью 165

¹ Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.) (вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г.) // Сборник международных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI.

⁵ Европейская конвенция об осуществлении прав детей (заключена в г. Страсбурге 25.01.1996), Россия подписала данный документ (Распоряжение Президента РФ от 22.02.2001 N 91-рп) // Международные акты о правах человека. Сборник документов.- М.: Норма-ИНФРА-М, 2002. С. 733 – 740.

³ Указ Президента РФ от 01.06.2012 N 761 "О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы". // "Собрание законодательства РФ", 04.06.2012, N 23, ст. 2994.

ГПК РФ: «Несовершеннолетний, участвующий в рассмотрении дела, должен быть в доступной для него форме проинформирован о существовании рассматриваемого дела при условии, что сообщение такой информации не причинит вреда его здоровью и (или) развитию, своих процессуальных правах, включая право на выражение своего мнения по вопросам, затрагивающим его права и законные интересы, на обращение с ходатайством о назначении адвоката или иного представителя, право на осуществление правомочий стороны в процессе».

Кроме того, законопроект предусматривает такие особенности производства процессуальных действий с участием несовершеннолетних, как участие педагога или психолога. При этом участие педагога или психолога является обязательным при производстве процессуальных действий с участием несовершеннолетнего, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, а после достижения указанного возраста педагог или психолог приглашается по усмотрению суда.

При этом в качестве педагога или психолога в судебном заседании могут принимать участие лица, имеющие соответствующее высшее образование и работающие по специальности в организациях, осуществляющих образовательную деятельность, либо оказывающих психологическую помощь.

Часть 6 статьи 179 в редакции проекта гласит: «При производстве процессуальных действий с участием несовершеннолетнего присутствует его законный представитель, если это не противоречит интересам несовершеннолетнего».

Как указано в пояснительной записке к законопроекту, принятие федерального закона позволит обеспечить возможность более полной реализации процессуальных прав несовершеннолетних в гражданском судопроизводстве.

Однако следует сказать, что указанный законопроект был подвергнут обширной критике, что видимо способствовало длительному не рассмотрению его депутатами Государственной Думы Российской Федерации. Лишь 20 октября 2017 года данный законопроект был рассмотрен и принят в первом чтении с предложением внесения необходимым поправок.

Противники законопроекта № 103372-7 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» (о порядке осуществления гражданского судопроизводства с участием несовершеннолетних) считают, что он «легализует давнюю мечту ювенальщиков заменить родителей в судебных процессах на специальных адвокатов и психологов».

Навязывание детям психологов и бесплатных адвокатов, «которые с удовольствием научат малышей как защитить свои «права» вопреки воле родителей» находят опасным, мотивируя это тем, что именно «детские адвокаты» и психологи на Западе составляют нижнюю и самую важную ступеньку ювенальной системы, которая направлена на разрушение традиционной семьи и воспитания, построенного на традициях и иерархии (авторитете родителей), при этом никакой психолог или адвокат не позаботится о детях лучше, чем его родители. «Наивно думать, что психологи и адвокаты будут заботиться об интересах семьи: законопроект № 103372-7 открывает для них новый, огромный рынок, который неизбежно будет расширяться за счет нормальных и благополучных семей».¹

Конечно вопросы, связанные с внедрением данного законопроекта в случае его принятия, могут возникнуть. На сегодняшний день уточняются положения, предусматривающие случаи, когда законный представитель несовершеннолетнего может быть заменен адвокатом (такое предложение поступило от Комитета по государственному строительству и законодательству при обсуждении законопроекта на пленарном заседании Государственной Думы).

В то же время принятие законопроекта «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации», уточняющего порядок осуществления гражданского судопроизводства с участием несовершеннолетних, в любом случае будет способствовать всемерной защите прав и интересов ребенка, как того требуют нормы международного права и российского законодательства и поможет решить ряд проблем в применении процессуального законодательства при защите прав несовершеннолетних.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации с изменениями. // "Собрание законодательства РФ", 04.08.2014, N 31, ст. 4398.
2. Семейный кодекс Российской Федерации. М.: Проспект, 2017. 64 с.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. - Москва: Проспект, 2017. – 192 с.
4. Законопроект № 103372-7 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». // Официальный сайт Государственной Думы РФ - <http://www.duma.gov.ru/>.

¹ Статья «Госдума приняла в первом чтении законопроект, который легализует давнюю мечту ювенальщиков» с сайта <http://allpravda.info>; статья «Комментарии к законопроекту № 103372-7 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» эксперта Общественного уполномоченного по защите семьи в Санкт-Петербурге и Ленинградской области, кандидат юридических наук А.В. Швабауэр» с сайта : <https://regnum.ru/news/>.

5. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.) (вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г.) // Сборник международных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI.

6. Европейская конвенция об осуществлении прав детей (заключена в г. Страсбурге 25.01.1996), Россия подписала данный документ (Распоряжение Президента РФ от 22.02.2001 N 91-рп) // Международные акты о правах человека. Сборник документов.- М.: Норма-ИНФРА-М, 2002. С. 733 - 740.

7. Указ Президента РФ от 01.06.2012 N 761 "О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы". // "Собрание законодательства РФ", 04.06.2012, N 23, ст. 2994.

8. Беспалов Ю.Ф., Егорова О.А. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный, научно-практический) / отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2017.

9. Бобкова С.А. Защита жилищных прав несовершеннолетних // Судья. 2015. N 3. С. 12 — 14.

10. Определение Калужского областного суда от 23 августа 2012 года по делу №33-2005/2012; определение Калужского областного суда от 24 апреля 2017 года по делу № 33-1059/2017. // Официальный сайт Калужского областного суда <http://oblsud.klg.sudrf.ru/>.

11. Статья «Госдума приняла в первом чтении законопроект, который легализует давнюю мечту ювенальщиков». // <http://allpravda.info>.

12. Статья «Комментарии к законопроекту № 103372-7 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» эксперта Общественного уполномоченного по защите семьи в Санкт-Петербурге и Ленинградской области, кандидат юридических наук А.В. Швабауэр». // Сайт <https://regnum.ru/news/>.

PROBLEMS OF INTRODUCING SPECIAL PROCEDURES TO PROTECT THE RIGHTS OF MINORS

A. G. Matveev

Tver State University

This article will analyze the problematic issues related to the procedural protection of the rights of minors. The child cannot protect his / her rights on his / her own, so the issue of protection of the rights of minors becomes particularly relevant.

Keywords: procedural protection of the rights of minors, legal representatives of minors, conflict of interest.

Об авторе

МАТВЕЕВ Антон Геннадьевич – 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: mr.antonmatveev@yandex.ru.

MATVEEV Anton - bachelor, a second-year graduate student, law faculty, courses: Legal defence of rights and interests, Department of Civil Law of the Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: mr.antonmatveev@yandex.ru.

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ВНЕДРЕНИЯ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

И.А. Марийко

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Исследуется международный опыт применения электронного правосудия по гражданским делам.

Ключевые слова: электронный документооборот, информационные технологии, электронное правосудие.

Опыт применения электронной системы разрешения споров, включающей оборот судебных документов, доступ к судебной информации, судебные извещения, правовой поиск, внутренние судебные процедуры есть уже у многих мировых держав. Внедрение информационных технологий происходит в отечественной системе судопроизводства, по мнению ряда ученых, с опозданием от развитых стран на 10-15 лет. Это связано со многими факторами: низким по сравнению с развитыми странами уровнем распространения персональных компьютеров среди населения и доступности сети Интернет, слабым правовым регулированием, низким уровнем готовности к переходу на электронный документооборот.

В Сингапуре электронная система подачи документов в суд (Electronic Filing System, далее – EFS) применяется с 1997 г., а начиная с 2000 г. она стала обязательной по всем категориям гражданских дел. При этом лица, не имеющие возможности по разным причинам самостоятельно направить электронное обращение в суд, могут прибегнуть к помощи специалистов сервисных бюро (аналога российских МФЦ). EFS планировалась как система для упрощения документооборота в суде. Данная система работает следующим образом: электронный документ, поступивший в суд, автоматически проверяется на наличие обязательных реквизитов и информации согласно предъявляемым процессуальным законом требованиям, затем также автоматически направляется на нужный регистр для обработки. При этом сотрудники суда не задействованы в процессе – система все действия проводит сама. Дальнейшая маршрутизация документа также определяется системой. Такой функционал позволяет свести к минимуму документооборот и неудобства, связанные с физическим перемещением людей и документов в судебных подразделениях. Результатом стало сокращение времени рассмотрения поступившего заявления или иного документа, исключен человеческий фактор и ошибки, связанные с неправильным приобщением документа к делу, создает возможности для более полного использования преимуществ электронного хранения документов.

Во многих странах мира внедрены системы автоматизации

документооборота, к примеру, Case Management / Electronic Case Files (США), Federal Court of Australia (Австралия), Money Claim Online (Великобритания), Canadian Legal Information Institute (CanLII) (Канада), Beslissing Ondersteunend Systeem (BOS) (Нидерланды), LawNet (Сингапур) и другие.

В федеральных судах США еще 30 лет назад в качестве эксперимента были установлены автоматизированные системы, дающие пользователям возможность получать сведения о судебных делах и материалах судебных дел, а также подавать в суд документы в электронной форме. Поэтому американские суды, применяя на практике системы «электронной публикации» и «электронной подачи документов», сегодня ближе всех подошли к универсальному «электронному правосудию».

В Финляндии понятие «электронное правосудие» включает в себя обращение в суд в электронной форме, управление делом с помощью информационных технологий, цифровую запись хода разбирательства, применение видеоконференции, безопасную электронную почту, календарь судебных заседаний. В стадии судебного разбирательства в электронном виде сторонам могут направляться решения суда, заочные решения суда, утвержденное мировое соглашение. Отправка и ознакомление с необходимыми документами могут осуществляться, что называется в режиме реального времени, семь дней в неделю и двадцать четыре часа в сутки.

В гражданском судопроизводстве Франции допускается передача документов или процессуальных актов электронным способом. Однако использовать электронные коммуникации разрешено только с согласия адресата сообщения. Таким способом могут быть переданы судебные повестки, иск, заявление, ходатайства.

Из анализа зарубежных систем электронного правосудия следует, что основными особенностями в порядке подачи электронных документов является вопрос идентификации отправителя. Так, в Сингапуре для получения доступа к системе электронной подачи документов необходимо зарегистрироваться, приобрести необходимое оборудование, лицензированное программное обеспечение. После регистрации пользователю выдают смарт-карту, содержащую цифровой сертификат, используя который можно получить доступ к системе электронного правосудия. В США регистрация в качестве пользователей системы электронной подачи документов возможна только при наличии статуса адвоката, публичного защитника или лица, уполномоченного выступать от имени США.

Целесообразно использовать зарубежный опыт внедрения электронного правосудия в разных странах в целях недопущения идентичных ошибок и привнесения продуктивных элементов.

Список литературы

1. Антонов Я.В. РЕАЛИИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ СИСТЕМЫ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ В РОССИЙСКОЙ И ЕВРОПЕЙСКОЙ ПРАКТИКЕ//Российский журнал правовых исследований. 2016. № 4 (9). С. 15-20.
2. Антонов Я.В. ПРАВОВЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ КАК ПРОЕКТА ЭЛЕКТРОННОЙ ДЕМОКРАТИИ В КОНТЕКСТЕ МЕЖДУНАРОДНОЙ ПРАКТИКИ И ВЛИЯНИЕ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ НА ОБЕСПЕЧЕНИЕ НЕЗАВИСИМОСТИ И БЕСПРИСТРАСТНОСТИ ОРГАНОВ СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ //Управленческое консультирование. 2015. № 6 (78). С. 58-67.
3. Быкодорова Л.В. ПРОЕКТ «ЭЛЕКТРОННОЕ ПРАВОСУДИЕ»: СОСТОЯНИЕ И ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ //Успехи современной науки и образования. 2015. № 5. С. 86-88.
4. Глазова А.Ю. ЭЛЕКТРОННОЕ ПРАВОСУДИЕ: СОСТОЯНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В сборнике: Актуальные проблемы административного, финансового и информационного права Материалы IV ежегодной Всероссийской конференции. 2016. С. 307-315.
5. Гулемин А.Н. НА ПУТИ К ЭЛЕКТРОННОМУ ГОСУДАРСТВУ: ЗАРУБЕЖНЫЙ И МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ //Право и политика. 2015. № 12. С. 1714-1718.
6. Ельчанинова Н.Б. ПЕРСПЕКТИВЫ ВНЕДРЕНИЯ ЭЛЕКТРОННОГО ПРАВОСУДИЯ: ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ //Общество: политика, экономика, право. 2017. № 7. С. 50-53.

THE INTERNATIONAL EXPERIENCE OF INTRODUCTION OF ELECTRONIC JUSTICE ON CIVIL CASES

I.A. Mariyko

Tver State University

The international experience of use of electronic justice on civil cases is investigated.

Keywords: *electronic document flow, information technologies, electronic justice.*

Об авторе

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

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

ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СУДЕБНОЕ ЗАСЕДАНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

В. В. Медведев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В данной статье говорится о проведении предварительного заседания на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, приведены подходы ученых к понятию. Указываются цели проведения предварительного судебного заседания и его значение. Указаны акты, которые принимаются на данном этапе.

Ключевые слова: *предварительное судебное заседание, подготовка дела к судебному разбирательству, суд, акт, цель.*

Заключительным этапом стадии подготовки дела к судебному разбирательству является проведение предварительного судебного заседания - это один из важнейших элементов рассматриваемой стадии.

Определение предварительного судебного заседания отсутствует в гражданском процессуальном законодательстве, что приводит к образованию различных подходов к данному понятию.

Бороздина М.О. в своей статье высказывает позицию о том, что предварительное судебное заседание является факультативным действием судьи, подтверждением этому послужит то, что норма о предварительном судебном заседании расположена в главе «Подготовка дела к судебному разбирательству». Вторым подтверждением является то, что предварительное судебное заседание, направлено на осуществление задач стадии подготовки дела к судебному разбирательству¹.

Противоположное М.О. Бороздиной мнение по поводу подхода к пониманию предварительного судебного заседания высказывает А.Г. Плешанов. Он предлагает два подхода:

1) Так как законодательством ограничен круг примеров, в связи с которыми проводится предварительное заседание, то его можно определить, как заключительный этап стадии подготовки дела к судебному разбирательству, после которой следует рассмотрение и разрешение дела;

2) Предварительное судебное заседание – это отдельная процедура, способствующая разрешению наиболее важных для сторон вопросов процесса, которая позволяет обеспечить выполнение задач подготовки дела к судебному разбирательству, реализацию процессуальных гарантий и экономию средств правосудия².

¹ Бороздина М.О. Предварительное судебное заседание как новелла ГПК РФ // Проблемы гражданской юрисдикции в свете нового законодательства. Саратов, 2003. С. 125.

² Плешанов А.Г. Воплощение основных принципов цивилистического процесса в нормах института подготовки дела к судебному разбирательству (по новому ГПК) //

Изучив научные материалы, можно выявить определение предварительного судебного заседания – это процедура предварительного слушания дела, проводимая в рамках стадии подготовки к судебному разбирательству, имеющая определенные цели.

Для обеспечения полноценной подготовки дела к судебному разбирательству законодатель предусмотрел проведение предварительного судебного заседания, в процессе которого могут быть рассмотрены вопросы, которые рассматривать в основном судебном заседании неразумно.

В соответствии с ч. 1 ст. 152 ГПК РФ «целью предварительного судебного заседания является процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, которые были совершены при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, выяснение достаточности доказательств по делу, изучение фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности»¹.

На практике часто встречаются случаи, когда на стадии подготовки дела к судебному разбирательству происходит неоправданная потеря времени. Это случается обычно в том случае, когда стороны не понимают своей роли. Для предотвращения данных ситуаций законодатель предусмотрел возможность судье в предварительном судебном заседании определить достаточность представленных доказательств.

Другая задача предварительного судебного заседания отвечает за исследование причин пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности. Регулирование сроков, в течении которых может быть проведена судебная защита, является необходимой, так как суд должен иметь возможность изучить все доказательства по делу. Данная необходимость обусловлена тем, что доказательства часто утрачиваются с течением времени, какие-то забываются сторонами. Эти обстоятельства затрудняют установление судом объективной истины по делу.

Можно сделать вывод о том, что цели проведения предварительного судебного заседания по своей сути являются побудительным фактором его проведения и учитывая тот факт, что это в будущем может предотвратить отложение судебного заседания, закрепление законодателем указанных целей необходимо считать оправданным.

В соответствии с нормами гражданского процессуального законодательства предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Судья вправе по сложным делам, с учетом мнения сторон, выйти за пределы сроков рассмотрения и разрешения дела. Говоря о

Современная доктрина гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства. Краснодар. 2004. С. 324.

¹ Гражданский процессуальный кодекс от 14.11.2002 № 138 – ФЗ, (действующая редакция от 19.12.2016) // "Российской газете", N 220, 20.11.2002.

предварительном судебном заседании необходимо отметить, что стороны так же, как и в обычном судебном заседании, имеют право представлять доказательства, заявлять ходатайства.

Предварительное судебное заседание помимо тех целей, которые указаны в ч. 1 ст. 152 ГПК РФ, так же подчинено основной цели стадии подготовки дела к судебному разбирательству, цели обеспечения своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела.

Обеспечение правильного рассмотрения и разрешения дела подразумевает принятие законного и обоснованного судебного акта по существу дела. В предварительном судебном заседании тоже принимаются судебные акты¹.

В случае выявления обстоятельств, препятствующих разрешению дела, суд в предварительном судебном заседании выносит определение о приостановлении производства до устранения этих обстоятельств. Исчерпывающий список оснований приостановления производства по делу содержится в ст.ст. 215,216 ГПК РФ. После устранения обстоятельств, которые послужили причиной приостановления производства, судебное производство возобновляется.

В статье 220 ГПК РФ содержится закрытый перечень обстоятельств, при наличии которых суд вынужден прекратить производство по делу, и в следствии чего он выносит определение, где указывает на недопустимость повторного обращения в суд по спору о том же предмете, по тем же основаниям и между теми же сторонами. Прекращая разбирательство дела, суд, таким образом, устанавливает в определенных случаях отсутствие у истца права на обращение за судебной защитой.

Суд оставляет заявление без рассмотрения в случае установления у истца отсутствия права на обращение в суд. В определении суда об оставлении заявления без рассмотрения указывается, как устранить обстоятельства, препятствующие его рассмотрению².

В предварительном судебном заседании рассматриваются возражения ответчика по поводу пропуска истцом срока исковой давности для защиты права и срока обращения в суд. При установлении факта пропуска без уважительных причин срока исковой давности или срока обращения в суд судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда может быть обжаловано в апелляционном порядке.

В ходе предварительного судебного заседания ведется протокол. Протокол должен быть составлен и подписан не позднее чем через три дня

¹ Гребенщикова А.А. Предварительное судебное заседание в гражданском процессе// Юридические науки. 2014 год, №27. С 212-214.

² Гражданский процессуальный кодекс от 14.11.2002 № 138 – ФЗ, (действующая редакция от 19.12.2016) // "Российской газете", N 220, 20.11.2002.

после проведения заседания.

В п. 13 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ говорится, что судья в порядке подготовки дела «разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте», исходя из данного положения, можно сделать вывод, что проведение предварительного судебного заседания не является обязательным. Данная формулировка явно предполагает необязательность проведения его по каждому гражданскому делу¹.

Проведение предварительного заседания по делу будет способствовать качественной подготовке дела к разрешению по существу и возможному скорейшему окончанию дела на данном этапе.

Несмотря на то, что предварительное судебное заседание можно считать необязательным, его проведение способствует правильному и своевременному разрешению дела, а также преследует своей целью качественную подготовку к рассмотрению дела по существу в основном заседании суда.

Список литературы

1. Гражданский процессуальный кодекс от 14.11.2002 № 138 – ФЗ, (действующая редакция от 19.12.2016) // "Российской газете", N 220, 20.11.2002

2. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 24 июня 2008 года №11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // "Российской газете" от 2 июля 2008 г. N 140.

3. Бороздина М.О. Предварительное судебное заседание как новелла ГПК РФ // Проблемы гражданской юрисдикции в свете нового законодательства. Саратов, 2003. С. 125.

4. Гребенщикова А.А. Предварительное судебное заседание в гражданском процессе // Юридические науки. 2014 год, №27. С 212-214.

5. Плешанов А.Г. Воплощение основных принципов цивилистического процесса в нормах института подготовки дела к судебному разбирательству (по новому ГПК) // Современная доктрина гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства. Краснодар. 2004. С. 324.

6. Синенко В.С. Цель и основания предварительного судебного заседания в гражданском судопроизводстве / В.С. Синенко // Арбитражный и гражданский процесс. – 2012. - № 2. – С.5-8.

PRELIMINARY HEARING IN THE CIVIL PROCESS

V. V. Medvedev

Tver State University

This article will talk about holding a preliminary meeting at the stage of preparing the case for trial, and the approaches of scientists to the concept. The objectives of the preliminary hearing and its significance are also specified. The acts that are adopted at

¹ Синенко В.С. Цель и основания предварительного судебного заседания в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс . 2012. № 2. С.5-8.

this stage are indicated.

Key words: *preliminary court session, preparation of case for trial, court, act, purpose.*

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

ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА, СВЯЗАННОГО С РАССМОТРЕНИЕМ СПОРА, ВЫТЕКАЮЩЕГО ИЗ ДОГОВОРА ЗАЙМА

А.А. Мясникова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена правилам возбуждения гражданского дела, связанного с рассмотрением спора, вытекающего из договора займа. В статье перечисляются требования необходимые для принятия искового заявления судьей, а также вопросы, связанные с отказом в принятии искового заявления, его возвращением и оставлением его без рассмотрения

Ключевые слова: *защита прав, договор займа, займодавец, заемщик.*

Договор займа представляет собой вид обязательственных отношений, согласно положениям которого одна сторона в лице займодавца передает в собственность или же управление другой стороне – заёмщику товары или деньги, а заёмщик обязуется возвратить равную сумму денег, равное количество вещей такого же качества и рода¹.

Гражданским кодексом Российской Федерации предусмотрены три вида кредитования: договор займа, кредитный договор и коммерческий кредит. Нормы ГК РФ закрепляют наиболее общий характер, так статья 807 ГК РФ гласит, что по договору займа одна сторона (займодавец) передает непосредственно в собственность иной стороны (заемщику) деньги или

¹ Гонгало Б.М. Гражданское право. Жилищное право. Семейное право. Избранное. – М.: Статут, 2017. – С. 112.

иные вещи, определенные родовыми признаками¹. Заемщик же, обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег или сумму займа в целом, равное количество иных полученных им вещей того же качества и рода. То есть, не могут быть предметом займа вещи, определяемые индивидуально. Так, вексель как ценная бумага является индивидуально-определенной вещью и не может быть предметом договора займа².

Договор займа признается заключенным с момента передачи денег или же иных вещей. При этом отсутствие в тексте договора каких-либо из перечисленных условий, или как минимум отсутствие письменного соглашения о займе могут служить основанием для того, чтобы договор займа был признан незаключенным. Из этого проистекает, что договор займа – это казуальная сделка.

Большинство споров, в судебной практике возникают из кредитного договора, т.е. тогда, когда одной из сторон является банк или иная кредитная организация. Однако в практике все чаще стали возникать случаи, когда сторонами в споре являются физические или юридические лица, не являющиеся кредитными организациями.

К сожалению, не всегда стороны исполняют свои обязательства по договору займа. В этом случае они имеют полное право обратиться в суд с соответствующим требованием. Обращение в суд – это крайняя мера. но как принято считать наиболее эффективная.

Согласно ст. 4 ГПК РФ суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, которое обратилось за защитой собственных прав, свобод и законных интересов, что касается в том числе и споров, вытекающих из договора займа³.

Вопрос о принятии искового заявления должен быть решен судьей в течение пяти дней с момента поступления заявления, о чем судьей выносится определение.

Однако нельзя забывать и о том, что судья может вообще отказать в принятии искового заявления, перечень оснований предусмотрен статьей 134 ГПК РФ и является закрытым. Так, по договору займа может иметься вступившее в законную силу решение суда, в том числе обязательное для исполнения сторонами, определение о прекращении производства или утверждено мировое соглашение между теми же сторонами, о том же предмете, по тем же основаниям.

Татаринова Н.Н. обратилась в Алапаевский городской суд Свердловской

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // СЗ РФ. – 2017. - №3. – Ст. 3692.

² Постановление ФАС Поволжского округа от 29.05.2008 по делу N А12-17957/2007-С50 // СПС «Консультант Плюс»

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 30.10.2017) // СЗ РФ. – 2017. - №17. – Ст. 1233.

области с иском к Тархову В.Е. о признании недействительным договора займа, поскольку в расписке отсутствуют данные о размере переданной денежной суммы, отсутствует подпись ответчика, не указаны назначение суммы, а сам договор займа в силу требований п. 1 ст. 160 Гражданского кодекса РФ оформлен не был, т.е. письменная форма договора не соблюдена, а значит, договор не заключен. Но не смотря на это суд не мог отказать в принятии искового поскольку несоблюдение норм материального права не является основанием для его непринятия¹.

В тех случаях, которые предусмотрены гражданским процессуальным законодательством, иными федеральными законами, дело о спорах, вытекающих из договора займа может быть возбуждено в том числе по заявлению лица, которое выступает от своего имени в защиту прав, свобод, законных интересов иного лица.

Заявления, поданные в суд от такого лица (или его уполномоченного представителя), в интересах которого начинается дело, являются требованиями одного лица к другому возникающими из договора займа и основанными на представленных доказательствах.

Законодательством, в частности ст. 131 ГПК РФ предусмотрены требования к форме и содержанию искового заявления, при соблюдении которых гражданское дело будет возбуждено судом.

Исходя из анализа данной статьи гражданское дело не может быть возбуждено по «анонимному» заявлению, которое не содержит сведений о наименовании, месте жительства заявителя, а также заявлению, которое не подписано, в том числе не ясно кем они подписаны, а также поданному от имени иного лица или иных лиц без их ведома.

Выполнение требований к содержанию искового заявления, перечисленных в ст. 131 ГПК РФ, является одним из условий реализации права на обращение в суд с иском.

Одним из необходимых требований для принятия судом иска к производству является указание в нем места жительства ответчика (п.3 ч.2 ст. 131 ГПК РФ), поскольку по общему правилу, установленному ст. 28 ГПК РФ иск подается в суд по месту жительства последнего. Однако, бывает так, что истцу неизвестно место жительства ответчика в таком случае иск может быть предъявлен в суд по месту нахождения имущества ответчика или по его последнему известному месту жительства в России, на что должно быть указано в исковом заявлении, поскольку неверное определение подсудности является основанием для возвращения искового заявления (п. 2 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ).

Истец обратилась в Железнодорожный районный суд г. Ростова-на-Дону с иском к Аль-Масри о взыскании денежных средств. Истцом во

¹ Решение по делу М-649/2014 2-733/2014 2-733/2014~М-649/2014 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <http://sudact.ru/regular/doc/N91oSpvCjvNh/>.

исполнение положений ст. 131 ГПК РФ в исковом заявлении указано место жительства ответчика, из представленных материалов усматривается, что ответчик не является гражданином РФ, а доказательств его проживания по указанному адресу истцом не представлено, однако имеет на территории РФ имущество, в связи с чем заявление возвращено заявителю как неподсудное данному суду¹.

Пунктом 6 части 1 статьи 131 установлена обязанность заявителя указывать цену иска, в том случае если он подлежит оценке. Поскольку специфика договора займа такова, что безденежным он быть не может, в противном случае его можно оспорить по такому основанию, полагаю, что условие об указании цены иска является одним из оснований для оставления искового заявления без движения.

Статьей 135 ГПК РФ предусмотрен перечень оснований возвращения искового заявления.

Наиболее частым основанием к возвращению искового заявления является его не подписание или подписание лицом, не имеющим на это полномочий, причем последнее может выражаться как в представлении доверенности, но в неимении в ней необходимых полномочий, так и в не представлении доверенности вообще².

Правовая норма, содержащаяся в п.7 ч.2 ст. 131 ГПК РФ, говорит о необходимости исходить из обязательства досудебного обращения истца к ответчику лишь в случае, если такое условие включено в содержание договора между ними. Нормы о займе в гражданском законодательстве не предусматривают обязательного досудебного урегулирования.

О возвращении искового заявления суд выносит мотивированное определение с указанием на суд, в который следует обратиться или какие обстоятельства необходимо устранить, на такое определение может быть подана частная жалоба. Важным обстоятельством является то, что возвращение искового заявления не препятствует обращению в суд с тем же иском и к тому же ответчику.

В случае несоблюдения требований, установленных статьями 131,132 ГПК РФ, судья может также оставить заявление без движения, однако в отличие от возвращения, «обездвиживание» заявление дает шанс заявителю в разумный срок устранить выявленные судом недостатки и предоставить недостающие сведения в такой срок в суд, принявший исковое заявление.

Из содержания абз. 2 и 5 ст. 132 ГПК следует, что копии искового заявления, а также документов - доказательств фактов, на которых истец

¹ Решение по делу 9-203/2013 ~ М-1169/2013 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <https://rospravosudie.com/court-zheleznodorozhnyj-rajonnyj-sud-g-rostova-na-donu-rostovskaya-oblast-s/act-431826674/>

² Решение по делу 9-124/2017 ~ М-891/2017, 9-152/2017 ~ М-1492/2017, 9-84/2017 ~ М-433/2017 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <https://bsr.sudrf.ru>

основывает свои требования, представляются по числу ответчиков и третьих лиц¹.

Обязательным документом, который должен быть приложен к исковому заявлению, является документ, подтверждающий уплату госпошлины. Невыполнение обязанности по представлению данного документа, а также копий искового заявления и иных документов, указанных в ст. 132 ГПК по числу лиц, участвующих в деле случае отсутствия таких документов у них, влечет оставление заявления без движения (ст. 136 ГПК).

Совершение каких-либо действий по подготовке дела к судебному разбирательству вплоть до его возбуждения в суде, то есть до момента принятия дела, не допускается, так как подобные действия противоречат положениям ст. 147 ГПК РФ, как гласит Постановление Пленума Верховного Суда РФ №11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»².

Согласно со ст. 148-150 ГПК РФ вопросы, связанные с уточнением заявленных требований, фактических оснований данных требований, с определением состава лиц, принимающих участие в деле, предоставлением дополнительных доказательств, суд имеет право решить на стадии подготовки дела к судебному разбирательству³.

Анализ российского законодательства и отдельных судебных примеров, касаемых порядка возбуждения гражданских дел по спорам, вытекающим из договора займа, указывает на то, что суды верным образом применяют нормы материального и процессуального права, в том числе несмотря на постоянно меняющуюся и совершенствующуюся законодательную базу.

Список литературы

1. Гонгало Б.М. Гражданское право. Жилищное право. Семейное право. Избранное. – М.: Статут, 2017. – С. 112.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // СЗ РФ. – 2017. - №3. – Ст. 3692.
3. Постановление ФАС Поволжского округа от 29.05.2008 по делу N А12-17957/2007-С50 // СПС «Консультант Плюс»
4. Решение по делу М-649/2014 2-733/2014 2-733/2014~М-649/2014 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <http://sudact.ru/regular/doc/N91oSpvCjvHh/>.

¹ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (2-е издание, переработанное и дополненное) (под ред. М.А. Вкут), ("Юрайт", 2014) // СПС Консультант

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 N 11 (ред. от 09.02.2012) «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // Вестник Верховного Суда РФ. – 2012. - №10. – Ст. 127.

³ Там же. – Ст. 1233.

5. Решение по делу 9-203/2013 ~ М-1169/2013 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <https://rospravosudie.com/court-zheleznodorozhnyj-rajonnyj-sud-g-rostova-na-donu-rostovskaya-oblast-s/act-431826674/>

6. Решение по делу 9-124/2017 ~ М-891/2017, 9-152/2017 ~ М-1492/2017, 9-84/2017 ~ М-433/2017 [Электронный ресурс]: Режим доступа – <https://bsr.sudrf.ru>

7. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (2-е издание, переработанное и дополненное) (под ред. М.А. Викут), ("Юрайт", 2014) // СПС Консультант

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 N 11 (ред. от 09.02.2012) «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // Вестник Верховного Суда РФ. – 2012. - №10. – Ст. 127.

THE INITIATION OF PROCEEDINGS ASSOCIATED WITH A DISPUTE ARISING FROM THE LOAN AGREEMENT

A. A. Myasnikova
Tver State University

The article is devoted to the rules of a civil case involving a dispute arising from the loan agreement. The article lists the requirements necessary for acceptance of the claim by the judge, as well as issues related to the denial of the claim, his return and leaving it without consideration

Key words: protection of rights, the loan agreement, the lender, the borrower.

Об авторе

МЯСНИКОВА Анастасия Андреевна – студент магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: anastasiamiasnickova@yandex.ru

MYASNIKOVA Anastasiya - Graduate student of the Faculty of Law the TverState University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: anastasiamiasnickova@yandex.ru

СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКАЯ ЭКСПЕРТИЗА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Е. А. Новожилова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье отражено значение и роль судебно-медицинской экспертизы в гражданском процессе, а именно по категориям дел, связанных с причинением вреда здоровью и (или) внешнему виду клиента в следствии оказания ему услуг, рассмотрены такие понятия, как судебно-медицинская экспертиза, эксперт и

заключение эксперта.

Ключевые слова: *судебно-медицинская экспертиза, эксперт, заключение эксперта.*

Экспертиза может назначаться и проводиться по различным категориям дел, а по делам, связанным с причинением вреда здоровью, важное значение имеет судебно-медицинская экспертиза. В гражданском процессе довольно широкое распространение имеет такая категория дел, которая связана с причинением вреда здоровью и внешнему виду в связи с оказанием услуг ненадлежащего качества. Речь идет о таких разновидностях услуг, которые так или иначе, имеют отношение к медицине, а также оказание которых не возможно без какого-либо, хотя бы даже минимального вмешательства в человеческий организм, начиная от пластической хирургии, заканчивая самыми обыкновенными, привычными нам парикмахерскими услугами, стоматологическими или услугами ногтевого сервиса. На сегодняшний день существует огромное множество различных клиник, салонов красоты, медицинских центров, которые предлагают нам воспользоваться их услугами, при чем услугами не только медицинского характера, необходимыми для того чтобы поправить свое здоровье, но и услугами эстетического характера, результат которых может избавить клиента от каких – либо дефектов во внешности, улучшить свой внешний вид. Женщинами широко используются косметологические услуги, парикмахерские, услуги ногтевого сервиса, а иногда и прибегают к услугам пластической хирургии и не столько из необходимости, сколько для эстетики. Именно по делам, связанным с причинением вреда здоровью или внешнему виду клиента путем оказания услуг ненадлежащего качества, проведение экспертизы представляется наиболее сложным, ведь данная категория дел и так достаточно специфична, так как связана с медицинскими особенностями, кроме того необходимо доказать причинно-следственную связь между действиями лица, оказывающего услугу и наступившим ущербом для здоровья или внешнего вида клиента, воспользовавшегося данной услугой.

Области исследования в медицине настолько различны и многочисленны, что каждая из них требует особого подхода и специфики. Каждым видом медицинского исследования, в зависимости от объекта и специфики исследования, занимается отдельный эксперт, владеющий специальными знаниями в определенной области медицины. Так, исследованием в области пластической хирургии занимается только пластический хирург; исследованием, связанным с зубами, занимается стоматолог; причину проявления аллергической реакции исследует аллерголог; проблемы, возникшие с кожей – исследует дерматолог; а специалистом в области исследования особенностей волос является трихолог и т.д.

Важно подчеркнуть, что понятия эксперт и специалист не имеют ничего

общего между собой, кроме того, что и специалист и эксперт обладают специальными познаниями в определенной области и не заинтересованы в исходе дела. Специалист, в отличие от эксперта не проводит специальных исследований, а лишь высказывает свое мнение относительно имеющейся информации. Эксперт же напротив, привлекается судом для проведения экспертизы по результатам которой будет вынесено мотивированное заключение. Кроме того, эксперт работает лишь с материалом, имеющимся в деле и не может заниматься самостоятельным сбором иных материалов. Работа эксперта предусматривает вознаграждение. За вынесение заведомо ложного заключения, равно как и за необоснованный отказ от его дачи, предусмотрена уголовная ответственность.

Задача судебно-медицинского эксперта заключается в том, чтобы, руководствуясь специальными научными познаниями, провести исследование и дать заключение по вопросам, интересующим суд или лицо, обратившееся в суд за защитой своих прав. Судебно-медицинская экспертиза дает заключение по вопросам медицинского и биологического характера, непосредственно связанных с жизнедеятельностью и функциями человеческого организма, а также определяет, действительно ли наступивший ущерб для здоровья или внешнего вида человека возник в следствии оказания ему услуг ненадлежащего качества, либо данный ущерб возник по каким-либо иным причинам, не связанным с оказанными ему услугами.

Нужно заметить, что особенности, специфика, права и обязанности таких участников процесса, как специалист и эксперт определены в ГПК РФ, ФЗ от 31.05.2001 N 73-ФЗ (ред. от 08.03.2015) "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации", а также в УПК РФ, однако понятие и того и другого дает только УПК РФ в ст. 57: Эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном настоящим Кодексом, для производства судебной экспертизы и дачи заключения; ст. 58: Специалист - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном настоящим Кодексом, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.¹

Статья 12 Федерального закона "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" также содержит определение государственного судебного эксперта: государственным судебным экспертом является аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке

¹ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/

исполнения своих должностных обязанностей¹. Как видно из содержания вышеуказанных норм, понятие судебного эксперта, именно в рамках гражданского права, дано в достаточно сжатой форме и раскрывает данный термин очень обобщенно. Кроме того, в ГК РФ и ГПК РФ, понятий эксперта и специалиста вообще не содержится. В кодексах указывается лишь права и обязанности судебного эксперта, а также некоторые особенности, связанные с консультацией специалиста.

В ст. 9 Федерального закона "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" сформулировано понятие судебной экспертизы: судебная экспертиза – это процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, судьей, органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу².

В ГК РФ и ГПК РФ понятия судебной экспертизы не содержится, помимо этого в данных кодексах и в ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" не имеется определения заключения судебного эксперта. Нужно заметить, что в рамках гражданского судопроизводства также не выделен такой вид судебной экспертизы, как медицинский, хотя, как уже было ранее отмечено, судебно-медицинская экспертиза играет не маловажную роль при рассмотрении гражданских дел, связанных с причинением вреда здоровью или внешнему виду вследствие оказания услуг ненадлежащего качества.

Если институт судебно-медицинской экспертизы рассматривать конкретно в рамках гражданского процесса, то можно было бы сформулировать следующие понятия:

- Медицинский эксперт – это лицо, не заинтересованное в исходе дела, обладающее специальными познаниями в области медицины, которое привлекается к участию в деле для проведения специального медицинского исследования на основе представленных ему материалов и дающее мотивированное заключение по результатам проведенного им исследования;

- Судебно-медицинская экспертиза – это научно-практическое исследование, производимое в установленном порядке судебно-медицинским экспертом по определению суда, для дачи заключения по медицинским и некоторым биологическим вопросам, возникающим в процессе рассмотрения гражданского дела;

- Заключение медицинского эксперта – это процессуальный документ,

¹ <http://base.garant.ru/12123142/>

² <http://base.garant.ru/12123142/>

удостоверяющий ход исследования экспертом материалов, представленных судом и содержащий выводы по поставленным перед экспертом вопросам, основанные на его специальных знаниях в определенной области медицины.

Судебно-медицинская экспертиза, как способ установления юридически значимых фактов, достаточно востребована и широко используется в рамках гражданского судопроизводства по делам о причинении вреда здоровью или внешнему виду в результате оказания эстетических или медицинских услуг, однако законодатель уделил не достаточно внимания данному институту именно в области гражданского права, обозначив лишь общие понятия и особенности судебной экспертизы.

Список литературы

- 1) Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 31.12.2017)
- 2) Федеральный закон от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями от 8 марта 2015 г.)
- 3) Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017)

FORENSIC EXAMINATION IN THE CIVIL PROCEDURE

E.A. Novozhilova

Tver State University

The article reflects the importance and role of forensic expertise in the civil procedure, namely, in the categories of cases involving damage to health and (or) the client's appearance as a result of service rendered. It is considered such concepts as forensic examination, expert and expert conclusion.

Key words: forensic examination, expert, expert conclusion.

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

ПОНЯТИЕ СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РУКОВОДИТЕЛЯ ОРГАНИЗАЦИИ ПРИ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)

К. М. Петушкова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена раскрытию понятия субсидиарной ответственности руководителя организации при банкротстве. В затронуты актуальные нормативные акты, позволяющие полноценно ответить на поставленный вопрос.

Ключевые слова: несостоятельность (банкротство), Арбитражный суд, субсидиарная ответственность.

Понятие субсидиарной ответственности прямо не закреплено на законодательном уровне, однако Гражданский кодекс РФ и ФЗ №127 «О несостоятельности (банкротстве)» выделил признаки субсидиарной ответственности, на основании которых можно сформулировать само понятие.

Закон о банкротстве в пункте 1,2 статьи 61.11 (Субсидиарная ответственность за невозможность полного погашения требований кредиторов) содержит в себе следующее:

«...если полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица, такое лицо несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника.

Пока не доказано иное, предполагается, что полное погашение требований кредиторов невозможно вследствие действий и (или) бездействия контролирующего должника лица при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств...»¹.

Гражданский кодекс РФ в статье 399 (субсидиарная ответственность) указывает на следующее:

«До предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником (субсидиарную ответственность), кредитор должен предъявить требование к основному должнику.

Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему

¹ Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в ред. от 26.12.2017 // Росс. газ. 2002. Ноябрь.

субсидиарную ответственность»¹.

Постановление пленума Верховного суда от 21.12.2017 в пункте 1 раздела «общие принципы привлечения контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве» содержит «привлечение контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности является исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов»²

Таким образом, под субсидиарной ответственность законодатель понимает дополнительную ответственность на взыскание долга с руководителя организации при условии неплатежеспособности самой организации.

Стоит указать на то, что заявление о привлечении к субсидиарной ответственности может быть подано арбитражным управляющим, конкурсными кредиторами, представителями работников должника, работниками или бывшими работниками должника или уполномоченными органами. Данное положение закреплено в пункте 1 статьи 61.14 (право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности) Закона о банкротстве.

Также, заявление о привлечении к субсидиарной ответственности руководителя должника подается по общему правилу в Арбитражный суд, согласно подсудности³. Нормы, содержащиеся в статье 61.16 (Рассмотрение заявления о привлечении к субсидиарной ответственности в деле о банкротстве) Закона о банкротстве, являются новыми, поскольку введены в Закон 29 июля 2017 г. Стоит отметить, что в данной статье включены развернутые положения согласно названию статьи, и ее анализ требует отдельного внимания, что будет отражено в тексте магистерской диссертации.

Важным вопросом является регламентация размера субсидиарной ответственности, к которой привлекается руководитель организации – должника. По общему правилу он равен совокупному размеру требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, а также заявленных после закрытия реестра требований кредиторов и требований кредиторов по текущим платежам, оставшихся не погашенными по причине недостаточности имущества должника. При этом размер ответственности контролирующего должника лица подлежит соответствующему

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 1) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1994

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве" // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

³ Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в ред. от 26.12.2017 // Росс. газ. 2002. Ноябрь.

уменьшению, если им будет доказано, что размер вреда, причиненного имущественным правам кредиторов по вине этого лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет этого лица.

Так, 17 января 2018 года Десятый Арбитражный Апелляционный суд (г. Москва) вынес постановление по делу № А41-57016/17 в отношении бывшего соучредителя организации в пользу МИ ФНС № 2 Московской области. В 2016 году данная организация была признана банкротом, соучредитель и руководитель привлечены к субсидиарной ответственности по долгам общества на сумму более 113 млн. руб. солидарно. Был выдан исполнительный лист, который к январю 2018 года так и не был исполнен в полном объеме. В итоге суд постановил: за неисполнение вступившего в законную силу судебного акта привлечь соучредителя к административной ответственности по ч.8 ст. 14.13 КоАП и назначить наказание в виде дисквалификации сроком на три года. Аналогичное решение было принято Четвертым Арбитражным апелляционным судом (г. Чита) 17 января 2018 года по делу № А78-11157/2017¹.

Таким образом, на основании нововведений и изменений в нормативных актах, следует сделать вывод о том, что субсидиарная ответственность как мера восстановления нарушенных прав кредиторов совершенствуется, круг лиц, привлекаемый к такой ответственности, растет, следовательно, у организации-должника, находящегося в процедуре банкротстве, больше шансов расплатиться с долгами не только в части основного долга, но и возрастает возможность погасить реестр требований кредиторов в части пени, штрафов и неустоек.

Список литературы

1. 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»
 - 1.2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 1) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1994
 - 1.3. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в ред. от 27.12.2017) // Росс. газ. 2002. Ноябрь.
 - 1.4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Росс. газ. 2002. Август.
 - 1.5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О

¹ <https://news.ners.ru/subsidiarnaya-otvetstvennost-v-2018-godu-pochemu-rasstatsya-s-biznesom-stanet-ecshe-slozhnee.html> «Субсидиарная ответственность в 2018 году. Почему расстаться с бизнесом станет еще сложнее»

некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

2. Интернет ресурсы.

2.1. «Субсидиарная ответственность в 2018 году. Почему расстаться с бизнесом станет еще сложнее» <https://news.ners.ru/subsidiarnaya-otvetstvennost-v-2018-godu-pochemu-rasstatsya-s-biznesom-stanet-ecshe-slozhnee.html>

2.2. Картоoteca арбитражных дел // <http://kad.arbitr.ru>

THE CONCEPT OF VICARIOUS RESPONSIBILITY OF THE HEAD OF THE ORGANIZATION IN INSOLVENCY (BANKRUPTCY)

К. М. Petushkova

Tver state University

The article is devoted to the disclosure of the concept of subsidiary liability of the head of the organization in bankruptcy. The topical normative acts allowing to answer the question fully are touched upon in the article.

Keywords: *insolvency (bankruptcy), Arbitration court, subsidiary liability.*

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 Mikhailovna - 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

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ПО АДМИНИСТРАТИВНОМУ ДЕЛУ О ЗАЩИТЕ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПРИ ОТКАЗЕ ЗАКОННЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТ МЕДИЦИНСКОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА

Н. М. Попкова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена судебному процессу защиты интересов несовершеннолетних при отказе законных представителей от медицинского вмешательства. Описываются участники процесса. Предлагаются возможные изменения для упрощения защиты прав несовершеннолетних.

Ключевые слова: медицинское вмешательство, законный представитель, несовершеннолетний, добровольное медицинское согласие, медицинская организация, судебный процесс, административное исковое заявление.

Судебное разбирательство по данной категории дел является самой основной и важной, так как от исхода заседания зачастую зависит жизнь человека. При принятии к производству административного искового заявления суд незамедлительно выносит определение. Суд принимает решение об удовлетворении заявления, когда признает его обоснованным и доказательств будет достаточно для принятия решения, поэтому медицинским организациям необходимо быть внимательными и правильно обосновывать свою позицию.

Сроки рассмотрения АИЗ по данной категории дел, согласно ст.285.3 КАС РФ составляют 5 дней со дня принятия АИЗ к производству. В случаях, когда в АИЗ имеется ходатайство о необходимости проведения экстренного вмешательства, суд в соответствии со ст. 285.2 КАС РФ выносит резолютивную часть решения в день подачи такого заявления.

КАС РФ не рассматривает случаи, когда вопрос о необходимости медицинского вмешательства встает за пределами рабочего времени суда, как тогда поступать медицинской организации, если отказ от медицинского вмешательства необходимого для спасения жизни нужно получить срочно. Законодатель не предусмотрел такой исход дела. На наш взгляд, в таком случае должно быть иное регулирование в экстренных ситуациях, например, решение должно приниматься консилиумом врачей, либо так как судебных дел по данной категории на сегодняшний день мало, в судах можно ввести должность дежурного судьи, который смог бы рассмотреть дело в день поступления АИЗ.

Стоит обратить внимание, что никакой досудебной подготовки практически не проводится, дело сразу передают на рассмотрение в суд, так происходит потому что время ограничено. Но при этом все те задачи, которые стоят перед судом и должны решаться на стадии подготовки к судебному разбирательству, их суд должен все равно решить. Поэтому первоначально суд должен определить лиц, участвующих в деле.

Исходя из практики, можно выделить тот факт, что при рассмотрении АИЗ в судебном процессе присутствует представитель административного истца, административный ответчик, органы опеки и попечительства, органы прокуратуры, поэтому чаще всего в процессе отсутствует человек имеющий медицинское образование, способный правильно квалифицировать медицинское заключение.

В большинстве случаев, основываясь на опыте работы в медицинской организации, АИЗ подают представители организации – юристы. Юристу необходимо к АИЗ приложить доверенность от имени организации. Доверенность может быть составлена в любой форме, подписана

руководителем и скреплена печатью организации. С другой стороны, например, в сельских поселениях в больницах, чаще всего не имеются должностей юриста, так как в этом нет необходимости. В таком случае, в суд может обратиться либо главный врач, либо заместители главного врача, тогда к АИЗ нужно приложить также копию приказа о назначении на должность.

Одним из важных вопросов в стадии подготовки к судебному разбирательству — это участие представителей органов опеки и попечительства, как было сказано ранее, медицинская организация при получении письменного отказа от медицинского вмешательства, требующего срочного вмешательства, подписанного законным представителем должна уведомить органы опеки и попечительства, а также при подаче АИЗ в суд, направить им копию.

В соответствии со ст. 78 СК РФ органы опеки и попечительства должны участвовать в судебных разбирательствах, если спор затрагивает права и интересы детей. Суд вправе самостоятельно привлечь к участию в деле органы опеки и попечительства.

КАС РФ предусматривает возможность привлечения эксперта, специалиста, который обладает необходимыми знаниями в нужной области, но часто для их поиска на это не хватает времени, таким образом может сложиться ситуация, когда судья не сможет в полной степени оценить доводы медицинской организации или доводы ответчика и может принять решение, которое будет подлежать отмене в вышестоящей инстанции.

Закон говорит, что судебное разбирательство по данной категории дел может быть рассмотрено в закрытом судебном заседании, но представляется что такие дела должны всегда рассматриваться в закрытом судебном заседании, так как носят тайный характер. Каждый пациент обладает правом на медицинскую тайну, поэтому ч. 2 ст. 285.3 КАС РФ следует изменить для ее уточнения, в части исключения слов «может быть». Стоит отметить, что решения не объявляются публично, суд оглашает только резолютивную часть, это еще раз подтверждает несоответствие вышеупомянутой нормы.

Самый сложный вопрос в рассмотрении дел по данной категории, это извещение лиц, участвующих в деле. Приступая к судебному разбирательству, суду необходимо обеспечить явку участвующих лиц. К сожалению, механизм для извещения лиц в экстренном виде не существует. На сегодняшний день, распространенный способ извещения является почта. Как показывает практика, для того, чтобы отправить письмо, а также получить его, пятидневного срока может быть недостаточно, а тем более если требуется экстренная форма медицинского вмешательства. Поэтому КАС РФ устанавливая определенный баланс, не предусмотрел, что интересы ребенка должны преобладать, а такая норма ущемляет права несовершеннолетних и препятствует в рассмотрении дела, так как возникает

проблема обеспечения явки лиц, участвующих в деле.

Исходя из этого, на наш взгляд, норма ч.3 ст.285.3 КАС РФ должна быть изменена, в части определения случаев рассмотрения дела, если дело рассматривается в пятидневный срок или в экстренной форме, суд может не извещать о месте и времени судебного разбирательства в надлежащей форме, во всех остальных случаях норма должна быть оставлена.

Интересен вопрос какое место занимает административный ответчик в судебном заседании и насколько обязательно участие законных представителей в процессе. Так как ч. 4 ст.285.3 КАС РФ предусматривает возможность рассматривать административное исковое заявление без участия административного ответчика, следовательно, законодатель не выделяет его как главного участника процесса, давая при этом возможность медицинской организации в полном объеме защитить интересы несовершеннолетнего. Также стоит рассмотреть случаи, когда родители могут отказываться от вмешательства, когда хотят увезти ребенка, например, в другую страну для прохождения лечения, но при этом родители должны иметь письменные доказательства, подтверждающие этот факт.

Когда речь идет о здоровье ребенка никакие религиозные, моральные убеждения и даже недоверие к лечебному учреждению не могут быть приняты при подписании отказа от медицинского вмешательства законным представителем.

Предмет доказывания составляет только одно, насколько необходимо медицинское вмешательство ребенку. Мотивы, по которым родители отказываются от этого не имеют правообразующего значения. На наш взгляд, значение по данной категории дел имеет только диагноз и общее состояние ребёнка.

Поскольку в ст. 285.4 КАС РФ говорится, что к обстоятельствам, подлежащим выяснению в суде не относятся мотивы отказа, то есть необходимо установить только сам факт этого отказа, который должен быть оформлен в письменной форме и подписан законным представителем, следовательно, судом должен быть решен вопрос необходима ли помощь ребенку или нет.

Основными документами доказывания, является медицинская документация, как было отмечено ранее, амбулаторная карта, лист основных показателей, выписка из журнала госпитализации, считаю, что для суда данные документы могут быть не понятными, поэтому для упрощения и ускорения судопроизводства, необходимо привлечь специалиста медика, который бы помогал суду.

Считаю, нецелесообразным представительство в суде, как определено в КАС РФ, так как административным истцом должен быть человек, разбирающийся в медицинских терминах, например, главный врач.

По окончании суд выносит решение, которое должно быть изготовлено в полном объеме в день принятия решения.

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) // Российская газета от 25 декабря 1993 г. N 237.
2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации 18 мая 1998 г., N 20.
3. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // Ведомости Съезда НД СССР и ВС СССР, N 45, 1990, ст.955.
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) // Собрание законодательства Российской Федерации от 9 марта 2015 г. N 10 ст. 1391
5. Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Российская газета от 27 января 1996 г. N 17.
6. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями) // Российская газета от 23 ноября 2011 г. N 263
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) // СПС «КонсультантПлюс»

JUDICIAL PROCEEDINGS ON ADMINISTRATIVE CASE ON PROTECTION OF THE RIGHTS OF MINORS AT REFUSAL OF LEGAL REPRESENTATIVES OF MEDICAL INTERVENTION

N.M. Popkova

Tver State University

The article is devoted to the protection of the rights of minors in case of refusal of legal representatives from medical intervention. Particular attention is drawn to the resolution of the issue by the guardianship and guardianship authorities in cases of discrepancies between the opinions of legal representatives.

Keywords: *medical intervention, legal representative, minor, voluntary medical consent.*

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 - 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: Luchinkina_natal@mail.ru

ИСПРАВЛЕНИЕ СУДЕБНОЙ ОШИБКИ, ДОПУЩЕННОЙ В СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛА

А. Б. Райкес

ФГБОУ ВО «Тверской государственный Университет»

Рассматриваются проблемные вопросы, связанные с определением и исправлением судебной ошибки в стадии возбуждения гражданского дела

Ключевые слова: *судебная ошибка, возбуждение гражданского дела, отказ в принятии искового заявления.*

Как уже не раз отмечалось, задачами любого судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение дела. Целью рассмотрения и разрешения дела будет являться защита прав, свобод и законных интересов субъектов, участвующих в споре. Во время исполнения судом названных задач выполняется еще одна важная функция: укрепление законности.

Любое исковое производство начинается с вопроса о принятии иска к производству суда. Статья 133 Гражданского процессуального кодекса устанавливает срок, в течение которого судья должен вынести определение о принятии дела к производству и на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции: «Судья в течение *пяти дней* со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции.»¹

Однако не каждое исковое заявление принимается судом к производству. Статья 134 Гражданского процессуального кодекса устанавливает те случаи, когда судья имеет законное право не принять иск к производству.

«Судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым настоящим Кодексом или другими федеральными законами не предоставлено такое право; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 02.11.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1994. - № 32. - Ст. 133

законные интересы заявителя;

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда».¹

В российской судебной практике достаточно много отказов в возбуждении гражданских дел именно со ссылкой на статью 134 Гражданского процессуального кодекса.

Например:

Определением судьи Осташковского городского суда Тверской области от 04 сентября 2012 года отказано в принятии искового заявления прокурора города Осташкова в защиту прав и интересов Российской Федерации к ФГБУ ГООХ «Селигер» о возложении обязанности провести работы по очистке лесосек от порубочных остатков отказать.

Указано, что отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 09 октября 2012 года указанное определение отменено с направлением материала на новое рассмотрение в суд первой инстанции со стадии принятия искового заявления.

Признавая ошибочным вывод суда первой инстанции о подведомственности спора арбитражному суду, судебная коллегия указала, что иск действительно предъявлен к юридическому лицу, однако спор возник из экологических правоотношений и направлен на защиту прав и интересов Российской Федерации, поскольку согласно части 1 статьи 8 Лесного кодекса Российской Федерации лесные участки в составе земель лесного фонда находятся в федеральной собственности, а также неопределенного круга лиц, так как нарушения природоохранного законодательства оказывают негативное воздействие на окружающую среду.

Таким образом, исходя из субъектного состава участников спора, а также характера спорного правоотношения этот спор должен быть рассмотрен судом общей юрисдикции. Вывод судьи о его подведомственности

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 02.11.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1994. - № 32. - Ст. 134

арбитражному суду является ошибочным, в связи с этим постановленное определение не может быть признано законным и подлежит отмене.¹

Или наглядный пример судебной практики, в котором неправильно была определена подсудность спора:

Определением судьи Пролетарского районного города Твери от 27 октября 2017 года исковое заявление Х.М.Т. к М.В.В. о возврате неосновательного обогащения постановлено возвратить истцу с указанием на подсудность спора суду по месту жительства ответчика.

Апелляционным от 18 января 2018 года отменено, материал возвращен в тот же суд для рассмотрения со стадии принятия.

Возвращая исковое заявление, судья исходил из того, что требования о возврате неосновательного обогащения могут рассматриваться судом по месту жительства ответчика, а к заявленному истцом требованию о возврате неосновательного обогащения неприменимы положения части 9 статьи 29 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации о праве истца на обращение в суд с применением правил альтернативной подсудности.

Указанный вывод суд второй инстанции признал ошибочным с указанием на то, что исковые требования мотивированы ссылкой на договор строительного подряда объектов недвижимости, расположенных в Пролетарском районе города Твери.

При таких обстоятельствах, как указано судебной коллегией, Х.М.Т. вправе был в силу статьи 316 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункта 9 статьи 29 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации обратиться с иском в районный суд по месту исполнения указанного договора.²

Судебные ошибки на стадии возбуждения гражданского дела допускаются не часто. В судебной системе достаточно развитая система предупреждения и мониторинга поступающих заявлений с целью процессуальной экономии времени.

Но судебные ошибки, как уже было сказано ранее многими теоретиками, явление, во многом зависящее от человеческого фактора. Можно процитировать И.М. Зайцева, который говорил о том, что в судебных ошибках «всегда повинны люди, которые не сумели или не захотели точно выполнить все предписания закона при решении определенного вопроса или дела», и делал вывод, что «все без исключения причины судебных ошибок имеют субъективный характер»³.

В ряде случаев ошибка на стадии принятия искового заявления выражается в том, что судом расширительно толкуется содержание статьи

¹ Архив Тверского областного суда, дело № 33-3644/2012.

² Архив Тверского областного суда, дело № 33-280/2018

³ Зайцев И.М. Теоретические вопросы устранения судебных ошибок в гражданском процессе. Дис. д-ра юрид. наук. Саратов. 1986 г. С. 65-66.

131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, вследствие чего делается не основанный на законе вывод о том, что заявление подлежит оставлению без движения в порядке статьи 136 того же Кодекса.

Например, С.В.А. обратился в суд с исковым заявлением к Г.Т.Н. о взыскании денежных средств, процентов за пользование чужими денежными средствами, неустойки, убытков, компенсации морального вреда, расходов на оплату услуг представителя, которое определением судьи Кимрского городского суда Тверской области от 13 апреля 2017 года оставлено без движения со ссылкой на несоответствие его требованиям пункта 3 части 2 статьи 131, а также статьи 132 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 02 мая 2017 года указанное определение изменено путем исключения из него указания на обязанность истца приложить к исковому заявлению документы, подтверждающие обстоятельства, на которые он ссылается.

Признавая указанное требование, предъявленное истцу на стадии принятия искового заявления ошибочным, суд второй инстанции в апелляционном определении указал, что процессуальные действия по сбору доказательств могут быть осуществлены по инициативе суда на более поздней стадии подготовки дела к судебному разбирательству, тогда как отсутствие у истца доказательств, подтверждающих иски требования, не может служить основанием для оставления иска без движения и последующего его возвращения.

В то же время, в части разъяснения истцу обязанности указать полное имя и отчество ответчика (указано лишь Голованова Т.Н.) определение об оставлении искового заявления признано законным и оставлено без изменения.¹

Вся судебная система Российской Федерации построена таким образом, что бы укрепить законность и правопорядок, предупредить правонарушения и сформировать уважительное отношение к закону и суду у граждан.

Суды первой инстанции в рамках своей компетенции отказывают в принятии «некачественных» исковых заявлений, выносят решения по спорам, которые проходят по требованиям Гражданского процессуального кодекса. А суды последующих инстанций при жалобах на вынесенное решение и достаточных основаниях, в рамках своей компетенции обязаны, соблюдая требования законности, исправить судебную ошибку, если таковая действительно была в решении предыдущей инстанции.

Апелляция, кассация и надзор как институты призваны обеспечивать законность правосудия и соблюдение равновесия в праве.

¹ Архив Тверского областного суда, дело № 33-2055/2017.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 02.11.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1994. - № 32.
2. Зайцев И.М. Теоретические вопросы устранения судебных ошибок в гражданском процессе. Дис. д-ра юрид. наук. Саратов. 1986 г. С. 65-66.
3. Архив Тверского областного суда, дело № 33-2055/2017
4. Архив Тверского областного суда, дело № 33-280/2018
5. Архив Тверского областного суда, дело № 33-3644/2012.

CORRECTION OF THE JUDICIAL ERROR COMMITTED IN THE INITIATION OF THE CASE

A. B. Raykes

Tver State University

The problematic issues connected with the definition and correction of a judicial error in the stage of instituting a civil case

Keywords: judicial error, initiation of a civil case, refusal to accept a statement of claim.

Об авторе

Райкес Александра Борисовна - магистрант второго курса юридического факультета Тверского Государственного Университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: raykes@mail.ru

RAYKES Alexandra - graduate student of the second course of the law faculty of the Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova street, 33), e-mail: raykes@mail.ru

ПОНЯТИЕ ПРИНЦИПА НЕЗАВИСИМОСТИ В СООТВЕТСТВИИ С ПРАВОВЫМИ ПОЗИЦИЯМИ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Т. Е. Русова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье проведен анализ судебной практики Европейского Суда по правам человека. Исходя из правовых позиций Европейского суда выведены факторы, которые определяют, является ли судебный орган независимым.

Ключевые слова: Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, Европейский суд по правам человека, независимость судей.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод (далее – Конвенция), в пункте 1 статьи 6 закрепляет: «Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона...»¹.

Данной статьей Конвенции гарантируется право на суд, а именно право на справедливое судебное разбирательство, так же закреплены основополагающие принципы судебного органа такие как: независимость, беспристрастность и законность.

Право на независимый суд, является одним из основ справедливого судебного разбирательства.

Обозначив независимость в качестве одной из основных характеризующих признаков судебной власти, следует дать определение понятию принципа независимости. Толкование данного принципа будем формировать исходя из правовых позиций Европейского Суда по правам человека (далее – Европейский суд), который своей практикой умело применяет, приспособляет нормы Конвенции к реалиям современной жизни,

Европейский суд в своей практике сформулировал факторы при оценке которых устанавливается, является ли судебный орган независимым. Эти условия включают в себя следующее: способ назначения судей, сроки их полномочий, а также наличие защиты от внешнего давления и иными внешними признаками независимого суда.

Способ назначения судей, является одной из гарантий обеспечения независимости судей, в которой учитываются два аспекта, это требования к кандидату судьи и орган, осуществляющий назначение судей.

Назначение членов суда подразумевает обособленность внутренних судов от исполнительной власти, однако Европейский суд в одном из своих дел «Ле Конт против Белигии»² подчеркнул, что назначение членов суда исполнительной властью само по себе не свидетельствует о нарушении требований Конвенции. Вместе с тем при назначении на должность судьи предпочтение отдаётся не исполнительным органам власти, а органу, который независим от правительства и административной власти. Однако если внутреннее законодательство предусматривает назначение судей исполнительной властью, то оно должно отвечать принципам транспарентности и независимости такого назначения. Решающую роль обеспечения независимости в данном контексте играют целый ряд факторов, которые должны учитываться в процессе отбора кандидатов в

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод заключена в Риме 04.11.1950г.// СПС «КонсультантПлюс».

² Постановление ЕСПЧ по делу «Ле Конт, Ван Левен и Де Мейер против Бельгии» от 23 июня 1981 г. (жалобы № 6878/75, 7238/75)// СПС «КонсультантПлюс».

судьи. К таким факторам можно отнести профессиональный опыт, порядок и условия проведения и сдачи экзамена.

Следующим немало важным фактором является срок исполнения судебных полномочий. Европейский суд, в своих позициях разрешая вопрос о сроках исполнения судебных полномочий придерживается позиции, что судьи должны быть несменяемы, что обеспечит наибольшую независимость. Так в деле «Лука против России», определено следующее, что «несменяемость судей в течение срока их полномочий должна в целом рассматриваться как следствие их независимости и как одно из требований Конвенции»¹.

Несменяемость служит важной гарантией независимости судьи, которая обеспечивает честному, строго исполняющему свои обязанности судье возможность спокойно и беспристрастно осуществлять свою деятельность.

Наполненность следующего критерия раскрывается следующим образом. Судьи осуществляя свою деятельность, не должны подвергаться влиянию со стороны других государственных органов, как исполнительной власти, так и законодательной, а также давлению со стороны вышестоящих судебных инстанций и коллег, и участников процесса. Европейский суд, в своей практике обращает внимание на то, что судьи должны быть свободны также от ненадлежащего влияния, в рамках судебной системы.

Наличие гарантий от внешнего давления предполагает независимость от исполнительной власти. Так, по делу «Компания «Совтрансав-то» против Украины» Европейский суд указал, «В отдельных случаях, когда имеет место неоднократное и открытое вмешательство в судебный процесс со стороны органов исполнительной власти, сам факт такого вмешательства - независимо от позиции суда, рассматривающего дело, - может свидетельствовать о нарушении требований пункта 1 статьи 6 Конвенции»².

Ярким примером, свидетельствующим о нарушении давления со стороны вышестоящих судебных инстанций, является дело «Батурлов против Российской Федерации»³. Исследуя дело, Европейский суд установил, что председатель областного суда оказал давление на судью районного суда, прямо указав последней на пересмотр вынесенного и вступившего в законную силу решения, суда первой инстанции.

Так по делу «"Агрокомплекс" против Украины» Европейский суд также подчеркнул, что независимость судей требует, чтобы отдельные судьи были свободны от неправомерного влияния как за пределами судебной системы, так и внутри нее. Внутренняя независимость судебной власти требует,

¹ Постановление ЕСПЧ по делу «Лука против Российской Федерации» от 21 июля 2009 года (жалоба «34197/02») // СПС «КонсультантПлюс».

² Постановление ЕСПЧ по делу Компания «Совтрансавто Холдинг против Украины» от 25 июля 2002 г. (жалоба № 48553/99) // СПС «КонсультантПлюс».

³ Постановление ЕСПЧ по делу «Батурлова против Российской Федерации» от 19 апреля 2011 года (жалоба №33188/08) // СПС «КонсультантПлюс».

чтобы судьи были свободны от указаний или давления со стороны других судей или лиц, выполняющих распорядительную функцию в суде, например, председателя суда или председателя судебного состава. Отсутствие достаточных гарантий, обеспечивающих независимость судей внутри судебной системы и, в частности, от судебного руководства, может привести суд к выводу, что сомнения заявителя относительно независимости и беспристрастности суда были объективно обоснованы¹.

Европейский суд по правам человека в неразрывном единстве наряду с принципом независимости рассматривает принцип беспристрастности. Так в деле «Моисеев против Российской Федерации»², Европейский суд указал, что концепция независимости и объективной беспристрастности тесно связаны и должны рассматриваться совместно.

Анализ правовых позиций Европейского суда, позволяет подчеркнуть, что вопросы реализации гарантий независимости судей лежат в сфере обеспечения организации судебной власти, а гарантии беспристрастности, затрагивают непосредственно деятельность судьи, в которые включаются факторы объективности, недопустимость участия в рассмотрении спора при наличии предубеждения и предвзятости к исходу дела.

Таким образом, проанализировав правовые позиции Европейского суда, можно отметить следующее, что несмотря на то, что Европейский суд, долгие годы работает над вопросом независимости судей, на сегодняшний день не сформулировано четкого определения понятию независимость судей.

Перечень критериев, который был выведен исходя из анализа практики Европейского суда, для оценки является ли судебный орган независимым, весьма ограничен и требует расширения и доработки. Это связано с тем, что большинство проблем, которые возникают при реализации принципа независимости, можно разрешить на законодательном уровне в ходе судебных реформ. Тем самым необходимо выявить все факторы, которые способствуют пониманию, является ли судебный орган независимым, необходимо выявить все критерии, свидетельствующие о нарушении данного принципа, для всестороннего обеспечения реализации принципа независимости.

Принцип независимости является неотъемлемой частью справедливого судебного разбирательства, поэтому важно определить в полном объеме критерии определения является ли судебный орган независимым.

Список литературы

1.«Конвенция о защите прав человека и основных свобод» заключена в

¹ Постановление ЕСПЧ по делу «Агрокомплекс против Украины» от 06 октября 2011 года (жалоба № 23465/03) СПС «КонсультантПлюс».

² Постановление ЕСПЧ по делу «Моисеев (Moiseyev) против Российской Федерации» от 09 октября 2008г. (жалоба №62936 /00), п. 175// СПС «КонсультантПлюс».

Риме 04.11.1950 года// СПС «КонсультантПлюс».

1.Постановление ЕСПЧ по делу «Ле Конт, Ван Левен и Де Мейер против Бельгии» от 23 июня 1981 г. (жалобы № 6878/75, 7238/75)// СПС «КонсультантПлюс».

2.Постановление ЕСПЧ по делу «Лука против Российской Федерации» от 21 июля 2009 года (жалоба «34197/02)// СПС «КонсультантПлюс».

3.Постановление ЕСПЧ по делу Компания «Совтрансавто Холдинг против Украины» от 25 июля 2002 г. (жалоба № 48553/99)// СПС «КонсультантПлюс».

4.Постановление ЕСПЧ по делу «Батурлова против Российской Федерации» от 19 апреля 2011 года (жалоба №33188/08)// СПС «КонсультантПлюс».

5.Постановление ЕСПЧ по делу «Агрокомплекс против Украины» от 06 октября 2011 года (жалоба № 23465/03) СПС «КонсультантПлюс».

6.Постановление ЕСПЧ по делу «Моисеев (Moiseyev) против Российской Федерации» от 09 октября 2008г. (жалоба №62936 /00), п. 175// СПС «КонсультантПлюс».

THE CONCEPT OF THE PRINCIPLE OF INDEPENDENCE IN ACCORDANCE WITH THE LEGAL POSITIONS OF THE EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS

T. E. Rusova

Tver State University

The article analyzes the judicial practice of the European Court of human rights. Based on the legal positions of the European court of justice, the factors that determine whether a judicial body is independent are derived.

Keywords: *European Convention for the protection of human rights and fundamental freedoms, the European court of human rights, independence of judges.*

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

ПОДСЛЕДСТВЕННОСТЬ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ

Я. Э. Сабат

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье выявлены отдельные категории корпоративных споров, вопрос подведомственности которых до настоящего времени однозначно не решен. Определены проблемы отнесения данных споров к ведению арбитражных судов либо судов общей юрисдикции. Осуществлен анализ судебной практики по вопросам рассмотрения корпоративных споров.

Ключевые слова: подведомственность, подсудность, корпоративный спор, судебная власть, суд общей юрисдикции, арбитражный суд, третейский суд.

Наиболее остро проблема определения подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами встала в отношении корпоративных споров – споров, вытекающих из хозяйственной деятельности экономических субъектов. Длительный период споры могли рассматриваться как судами общей юрисдикции, так и арбитражными судами, к примеру, в таких случаях, когда в качестве стороны по делу выступал гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя (акционер).

Значимость изучения проблем подведомственности корпоративных споров обусловлена необходимостью бесспорного разделения множества дел, обладающими признаками корпоративных споров в разрезе относимости данных дел к ведению арбитражных судов либо судов общей юрисдикции.

В настоящий момент, несмотря на совершенствование процессуального законодательства, все вопросы подведомственности, возникающие при рассмотрении корпоративных споров, полностью не разрешены.

Определение корпоративных споров можно построить на основании ст. 225.1 АПК РФ) [1].

Споры, связанные с созданием, реорганизацией, ликвидацией, управлением хозяйствующего субъекта, взаимоотношениями юридического лица с реестродержателем, а также государственными (муниципальными) органами по вопросам выпуска ценных бумаг, принадлежностью акций или долей в уставном капитале, о возмещении убытков, причиненных организации, о созыве общего собрания акционеров компании, можно назвать корпоративными.

Очередным шагом на пути решения проблемы подведомственности корпоративных споров стало внесение изменений в АПК РФ в июле 2009 года, направленных на формирование нового процессуального механизма судебного разрешения корпоративных споров.

В соответствии с Главой 28.1 «Рассмотрение дел по корпоративным

спорам» законодательно определена специальная подведомственность корпоративных споров арбитражным судам [1, п. 2 ч. 6 ст. 27], а также установлена исключительная подсудность, которая императивно определяется по местонахождению юридического лица, в связи с созданием, управлением или участием в котором возник соответствующий спор [1, ч. 4.1 ст. 38].

Одной из причин, обосновывающих своевременность данных изменений, являлась необходимость решения проблем рейдерских захватов. В качестве средств достижения собственных целей рейдеры использовали несколько параллельных судебных процессов по оспариванию тех или иных корпоративных решений (причем не только в арбитражных судах, но и в судах общей юрисдикции), применяли решения судов, находящихся в других (удаленных) субъектах РФ, применяли обеспечительные меры с целью заблокировать деятельность компании. Но даже если оставить «за скобками» профилактику рейдерства, совершенствование законодательства о подведомственности корпоративных споров необходимо для упорядочивания множества вопросов, возникающих в рамках разрешения споров, связанных с текущим управлением обществом, полномочиями единоличных исполнительных органов, обжалованием решений органов управления и т. д.

Приведем несколько примеров споров, при рассмотрении которых может возникнуть вопрос об их подведомственности:

1) споры, связанные с увольнением/восстановлением на работе лиц, осуществляющих функции единоличных исполнительных органов.

Примером может служить Решение Арбитражного суда Московской области по делу № А41-14132/10 от 28.04.2014 года. Рассматривая спор по вопросу восстановления на работе генерального директора ЗАО «СЭЛЗ» Соловьева О.В., анализируя как нормы АПК РФ, так и нормы действующего ТК РФ, арбитражный суд в своем решении пришел к выводу, что отношения между единоличным исполнительным органом, с одной стороны, и акционерным обществом, с другой, основаны на трудовых договорах и являются трудовыми правоотношениями. Проанализировав положения статей 382, 383 и 391 ТК РФ, суд в своем решении указал, что отнесение споров между организацией и ее единоличным исполнительным органом к подведомственности судов общей юрисдикции исключает возможность их рассмотрения в арбитражных судах. Таким образом, данный спор, по мнению Арбитражного суда Московской области, не подпадает под действие ст. 225.1 АПК РФ, поскольку касается внутрисубъектной деятельности ЗАО «СЭЛЗ» и однозначно относится к подведомственности судов общей юрисдикции[9].

Так же Решением Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-13/2013 истец Котов Сергей Львович просит признать требование ЗАО «Защитные технологии» от 19.11.2012 в части «Срок полномочий

Директора, определенный в соответствии с пунктом 8.2.2 Устава, истек 08.10.2012», незаконным. При рассмотрении спора суд пришел к выводу, что избранный истцом способ защиты права не соответствует характеру спорных правоотношений и не приведет к восстановлению нарушенного, по мнению истца, права, в случае удовлетворения иска. Таким образом, избрание истцом неадекватным обстоятельством дела способа защиты права, отсутствие доказательств нарушения или оспаривания ответчиком прав истца, влечет отказ в удовлетворении требований истца о признании требования ЗАО «Защитные технологии» от 19.11.2012 в части «Срок полномочий Директора, определенный в соответствии с пунктом 8.2.2 Устава, истек 08.10.2012», незаконным. Оснований для рассмотрения по существу требования истца о признании трудового договора от 01.11.2009 заключенным на неопределенный срок, судом не усмотрено. Проанализировав ч. 2 ст. 27, 28, пункт 2 ч. 1 ст. 33, 225.1 АПК РФ и ст. 382 ТК РФ суд отметил, что рассматриваемый спор не является корпоративным спором, поскольку отношения между единоличным исполнительным органом (Котовым С.Л.) с одной стороны и обществом с ограниченной ответственностью (ООО «ГИЦ ПС ВТ») - с другой, основаны на трудовом договоре от 01.11.2009, как следствие являются трудовыми. Особенности регулирования трудовых отношений установлены Трудовым кодексом Российской Федерации. Поскольку в компетенцию арбитражных судов не входит рассмотрение трудовых споров, производство по требованию истца о признании трудового договора от 01.11.2009 заключенным на неопределенный срок подлежит прекращению в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 150 АПК РФ [10].

2. Выплата компенсации единоличному исполнительному органу юридического лица, в случае прекращения действия трудового договора. В целях защиты интересов ключевых топ-менеджеров, корпорации подписывают с данными сотрудниками соглашения о выплате им крупных компенсаций в случае прекращения трудового договора по определенным основаниям, например, в случае досрочного увольнения директора по решению Совета директоров либо собрания участников или в случае смены собственника компании. Трудовой кодекс РФ фактически не ограничивает размер выплат в указанных случаях [3, ст. 178, ст. 279], но, учитывая значительный размер подобных компенсаций, акционеры (участники) компании могут быть заинтересованы в оспаривании подобных соглашений. Перспективы такого оспаривания будут зависеть от того, в каком суде будет рассматриваться дело – арбитражном или общей юрисдикции.

У судов общей юрисдикции подход к решению данных споров однообразный: урегулирование трудовых отношений с помощью норм гражданского законодательства (в том числе даже по аналогии) противоречит ст. 5 ТК РФ [3] и никак не предусмотрено ст. 2 ГК РФ [2]. В

трудовом законодательстве отсутствуют нормы о недействительности трудового договора [5,6]. Поэтому возражения работодателей на иски работников о взыскании компенсации, основанные на доводах о недействительности соглашения о компенсации, судами не принимаются во внимание [7,8].

Итак, при отсутствии доводов о нарушении норм о крупных сделках (либо сделках с заинтересованностью) рассмотрение спора может быть признано неподведомственным арбитражному суду [11, с. 155].

Так же отметим, что, согласно ФЗ № 409 от 29.12.2015 г. в ст. 225.1 АПК РФ внесены изменения, согласно которым почти все споры, указанные в части 1 ст. 225.1 АПК РФ могут быть переданы на рассмотрение третейскому суду при отсутствии ряда предусмотренных частями 2–5 ст. 225.1 ограничений. При этом п. 7 ст. 13 ФЗ №409 от 29.12.2015 предусматривает, что арбитражные соглашения о передаче в третейский суд споров, предусмотренных статьей 225.1 АПК РФ, могут быть заключены не ранее 1 февраля 2017 года. Указанные арбитражные соглашения, заключенные ранее 1 февраля 2017 года, считаются неисполнимыми. Согласно ч. 7 ст. 7 ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в РФ» [4], арбитражное соглашение о передаче в арбитраж всех или части споров участников созданного в Российской Федерации юридического лица и самого юридического лица, для разбирательства которых применяются правила арбитража корпоративных споров, может быть заключено путем его включения в устав юридического лица. Таким образом, все вышеизложенное свидетельствует о развитии и повышении эффективности арбитража (третейского разбирательства) в Российской Федерации. Тот факт, что некоторые корпоративные споры могут передаваться на рассмотрение третейского суда, говорит о совершенствовании не только процессуального законодательства, но и материального, так как арбитрабельность невозможно реализовать как таковую без усовершенствования материально-правовой составляющей потенциально-спорного правоотношения (т.е. правоотношения, из которого может возникнуть спор, который будет передан на рассмотрение в суд). Подводя итог, необходимо отметить, что с вопросом развития арбитрабельности корпоративных споров современное общество делает большой шаг вперед не только к упрощению и ускорению процедур рассмотрения споров, но и к развитию гражданского общества в целом. Ведь еще буквально 15–20 лет назад стороны гражданских правоотношений в большинстве своем не задумывались о правовой составляющей правоотношения и споров, которые могут возникнуть из него, а также о процедуре их легального разрешения. Арбитрабельность как таковая, и арбитрабельность корпоративных споров, в частности, позволяют, с одной стороны, цивилизованно и компромиссно, а с другой — непублично и быстро разрешать возникающие споры [11, с. 179].

Подводя итог, можно сделать заключение, о том, что при решении вопроса подведомственности корпоративных споров следует учитывать в первую очередь правовую суть дискуссионных правоотношений. Корректность решения о подведомственности спора зависит от правильного определения отраслевой принадлежности правовых норм, на которые ссылаются стороны спора. Помимо этого, в основе принимаемого решения должны лежать основные межотраслевые принципы справедливости, разумности и процессуальной экономии

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. ст. 3012.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. ст. 3301.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 27.11.2017) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. 1). ст. 3.
4. Федеральный закон от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2016. № 1 (часть I). ст. 2.
5. Определения Верховного суда от 24.12.09 № 48-В09-13 // СПС Консультант Плюс
6. Определения Верховного суда от 14.11.08 № 5-В08-84 // СПС Консультант Плюс
7. Определение Московского городского суда от 17.08.10 по делу № 33-24421 // СПС Консультант Плюс.
8. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 20.10.10 № 13892 // СПС Консультант Плюс.
9. Решение Арбитражного суда Московской области по делу № А41-14132/10 от 28.04.2014 // <http://sudact.rup>
10. Решение Арбитражного суда Тверской области от 19 июля 2013 г. по делу № А66-13/2013 // <http://sudact.rup>
11. Пфайфле, А.Ф. Арбитрабельность корпоративных споров / А.Ф. Пфайфле // В сборнике: Проблемы судопроизводства по делам, возникающим из гражданских и административных правоотношений сборник статей по материалам международной научно-практической конференции. Северо-Западный филиал ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия». - 2017. - С. 178-182.
12. Фомичева, М.А. Проблемы определения подведомственности дел по корпоративным спорам / М.А. Фомичева, Т.М. Лаврик // Вопросы российского и международного права. - 2017. - Т. 7. - № 4А. - С. 150-158.

SEQUENCE OF CORPORATE DISPUTES

Ya. E. Sabat

Tver state University

The article identifies some categories of corporate disputes, the issue of jurisdiction of which has not been unambiguously resolved to date. The problems of assigning these disputes to the jurisdiction of arbitration courts or courts of general jurisdiction are determined. The analysis of judicial practice on the issues of consideration of corporate disputes is carried out.

Keywords: *Jurisdiction, jurisdiction, corporate dispute, judicial authority, court of general jurisdiction, arbitration court, arbitration court.*

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.

ИЗМЕНЕНИЕ СУБЪЕКТА ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА СОДЕРЖАНИЕ ОБЩЕГО ИМУЩЕСТВА В ПАМЯТНИКАХ – МНОГОКВАРТИРНЫХ ДОМАХ КАК ПЕРСПЕКТИВА СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ

М. Ю. Смирнов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассмотрена проблема сохранения такого вида объектов культурного наследия как многоквартирные жилые дома. И предложен один из способов решения данной проблемы - изменение субъекта юридической ответственности за содержание общего имущества таких домов

Ключевые слова: *многоквартирные жилые дома, объекты культурного наследия, субъект юридической ответственности, товарищество собственников жилья, управляющая компания, собственник жилого помещения.*

Из 150 тысяч объектов культурного наследия в Российской Федерации около 13 тысяч объектов являются многоквартирными домами, расположенными на территориях 71 субъекта Российской Федерации. Федеральный закон от 25 июня 2002 года № 73-ФЗ «Об объектах

культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» предусматривает особенности сохранения и государственной охраны таких объектов. Однако правоприменительная практика показывает необходимость дальнейшего совершенствования законодательства в этой сфере.

Сохранение многоквартирных домов - памятников важно как с точки зрения создания качественных условий проживания граждан, так и с точки зрения формирования благоприятной городской среды, и, как следствие увеличения туристического потенциала городов.

Однако, при большом количестве собственников квартир проблематично вести с каждым из них работу по понуждению к проведению ремонтно-реставрационных работ (в случае непринятия решения на общем собрании о том, что это обязанность управляющей компании или ТСЖ).

Либо же многоквартирные жилые дома содержатся различными управляющими компаниями и товариществами собственников жилья (в случае принятия соответствующего решения на общем собрании). Вместе с тем, ни собственники жилья – физические лица, ни муниципалитеты (если есть муниципальные квартиры), не проявляют должной заботы о жилых домах, как объектах культурного наследия, об их своевременном ремонте и реставрации в соответствии с требованиями законодательства об охране объектов культурного наследия. В результате данный вид объектов культурного наследия используется на «износ», интенсивно ветшает и разрушается.

В большинстве случаев практически единственной возможностью для жителей улучшить условия проживания является реализация программы «Переселение граждан из ветхого и аварийного жилья».

Однако после расселения жильцов из ветхих жилых домов - объектов культурного наследия, которые в силу закона не подлежат сносу и должны быть отремонтированы, такие дома остаются брошенными, становятся нежилыми, не эксплуатируются, не отапливаются, не охраняются, в результате чего возникает угроза их физической утраты.

Со стороны муниципалитетов, после отселения граждан из ветхого жилья, практически отсутствует заинтересованность в сохранении расселенных объектов культурного наследия, обращения органа охраны объектов культурного наследия не приносят результаты, в виду отсутствия в бюджетах муниципальных образований необходимых средств.

Таким образом, существует опасность обветшания и дальнейшего разрушения такого вида объектов культурного наследия как многоквартирные дома.

Основной проблемой такого положения дел, по моему мнению, является то, что в подавляющем количестве случаев отсутствует реальный субъект ответственности за содержание общего имущества многоквартирного дома – памятника.

Конечно, по общему правилу Гражданского и жилищного законодательства бремя содержания несет собственник, то есть в данном случае собственники квартир. Однако, зачастую, органам охраны культурного наследия работать одновременно с большим количеством собственников, понуждать их к проведению ремонтно-реставрационных работ на фасадах зданий и других участках общего имущества, крайне затруднительно.

Это связано с тем, что попросту не найти всех собственников квартир, в том числе не согласовать с ними дату и время посещения объекта, а предписание можно выдавать только всем сразу. А также со сложной экономической ситуацией в стране, ведь затраты на реставрацию фасадов памятников гораздо дороже и трудозатратней в плане подготовки необходимой документации. Гражданам очень сложно объяснить требования законодательства, в соответствии с которыми они должны проходить такой сложный и дорогой процесс.

Таким образом, при наличии субъекта юридической ответственности – собственников квартир (статья 39 Жилищного кодекса РФ), реальный субъект ответственности отсутствует, то есть отсутствует то лицо с которым можно вести диалог, лицо, которому можно оказывать методическую и консультационную помощь в вопросах проведения ремонта и содержания общего имущества многоквартирных домов.

Казалось бы, действующим жилищным законодательством установлено, что для управления общим имуществом многоквартирного дома собственники имеют право создавать Товарищества собственников жилья (статья 135 Жилищного кодекса РФ), а также заключить договор с управляющей компанией (статья 161 Жилищного кодекса РФ). Соответственно субъектами юридической ответственности должны являться юридические лица, однако судебная практика, которая складывается на территории Российской Федерации, весьма противоречива и не дает однозначного толкования в данном вопросе.

Рассмотрим некоторые судебные прецеденты.

1. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21.11.2017 по делу № А40-92263/17.

Решением арбитражного суда первой инстанции было отказано в удовлетворении требований ГБУ «ЭВАЖД» о признании предписания № ПР-911/2016 от 23.12.2016, выданного данному юридическому лицу Департаментом культурного наследия г. Москвы, незаконным и нарушающим права и законные интересы заявителя, в части п. 2 предписания о необходимости проведения заявителем совместно с ТСЖ «Товарищество на Сретенке», являющейся управляющей компанией объекта, работ по сохранению декоративных, скульптурных элементов, кованых оград многоквартирного жилого дома – объекта культурного наследия.

Суд апелляционной инстанции отменил решение суда первой инстанции, указав, что согласно п. 3 ст. 56.1 Федерального закона № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации», охранные обязательства, содержащие требования в отношении многоквартирного дома в целом и общего имущества многоквартирного дома, все жилые помещения которого находятся в частной собственности, подлежат выполнению всеми собственниками помещений в многоквартирном доме либо по решению общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, принятому не менее чем 2/3 голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме, управляющей организацией, товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющими управление многоквартирным домом. Следовательно, охранные обязательства в отношении кованной ограды могут возникнуть у ГБУ «ЭВАЖД» только после принятия соответствующего решения общим собранием собственников с последующим заключением возмездного договора, непосредственно предусматривающего определенный перечень работ по ремонту кованной ограды, а также их стоимость. Из пояснений ГБУ «ЭВАЖД» следует, что учреждение осуществляет содержание и текущий ремонт указанного дома на основании договора управления, условиями которого обязанность по текущему содержанию и ремонту кованной ограды, примыкающей к дому, на ГБУ «ЭВАЖД» не возложена. В связи с чем, оснований для вывода о том, что оспариваемый пункт 2 предписания, которым ГБУ «ЭВАЖД» совместно с ТСЖ «Товарищество на Сретенке» предписано провести соответствующие работы, является законным, у суда апелляционной инстанции не имеется.

2. Решение Санкт-Петербургского городского суда от 23 марта 2017 г. N 12-302/17 (Дело N 5-14/17).

Постановлением судьи Дзержинского районного суда Санкт-Петербурга от 08 февраля 2017 года ООО «Ж... N 1» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 19 ст. 19.5 КоАП РФ, с назначением административного наказания в виде административного штрафа.

Основание: Актом осмотра от 01.04.2015, составленным Комитетом по государственному контролю, использованию и охране памятников истории и культуры (КГИОП), установлено ненадлежащее состояние фасада многоквартирного дома, являющегося объектом культурного наследия федерального значения «Дом, где в 1876 - 1889 гг. жил писатель Салтыков-Щедрин М.Е.», и в адрес ООО «Ж... N 1» было направлено предписание от 27.04.2015 № 34/46 об устранении нарушений.

ООО «Ж... N 1» обратилась с жалобой об отмене постановления как незаконного и необоснованного и прекращении производства по делу. В

обоснование жалобы указано, в том числе, что Общество не имеет лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия, и для проведения обследования необходимо привлекать стороннюю организацию, имеющую такую лицензию, на возмездной основе; согласно ст. 39 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме несут бремя расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме. Доля обязательных расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме, бремя которых несет собственник помещения в таком доме, определяется долей в праве общей собственности на общее имущество в таком доме указанного собственника. Согласно жилищному законодательству, решение об обязательных расходах, дополнительных расходах, не включенных в перечень предоставляемых услуг на основании Постановления правительства от 13.08.2006 N 491 управляющей компанией собственниками жилых и нежилых помещений принимается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме. Таким образом, собственники должны компенсировать управляющей компании непредвиденные расходы.

Вышеуказанным решением Санкт-Петербургского городского суда постановление о привлечении к административной ответственности отменено, а дело направлено на новое рассмотрение. Суд посчитал, при вынесении постановления не были исследованы обстоятельства, касающиеся оснований и порядка выдачи предписания, а также возможность выдачи повторного предписания; не рассмотрен вопрос о содержащихся в протоколе об административном правонарушении противоречиях относительно квалификации действий юридического лица по ч. 19 ст. 19.5 КоАП РФ и по ч. 18 ст. 19.5 КоАП РФ.

3. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 16 октября 2017 года № Ф03-3894/2017 (дело № А73-846/2017)

Администрация г.Хабаровска в лице Управления жилищно-коммунального хозяйства и эксплуатации жилищного фонда обратилась в Арбитражный суд Хабаровского края с заявлением о признании недействительным предписания Управления государственной охраны объектов культурного наследия Правительства Хабаровского края от 28.10.2016 №10 об устранении выявленных нарушений.

Решением Арбитражного суда Хабаровского края от 23.05.2017 заявленное требование удовлетворено частично: признан недействительным пункт 2 оспариваемого предписания по мотиву того, что аналогичное предписание уже выдано управляющей компании об устранении выявленного нарушения в отношении объекта культурного наследия и это исключает возложение на собственников помещений в многоквартирном жилом доме обязанности по сохранению общего имущества. В остальной части предписание признано соответствующим

закону.

Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда от 21.08.2017 решение суда первой инстанции в обжалуемой части отменено. В удовлетворении требования о признании недействительным пункта 2 предписания управления от 28.10.2016 №10 отказано. В остальной части решение оставлено без изменения.

В кассационной жалобе общество с ограниченной ответственностью «Дальневосточный ...» (третье лицо по делу) просило отменить постановление от 21.08.2017, оставить в силе решение суда от 23.05.2017, в обоснование жалобы приводя доводы об отсутствии у управления правовых оснований для выдачи собственникам помещений в здании, являющемся объектом культурного наследия, предписания, поскольку охранные обязательства в многоквартирном жилом доме осуществляет управляющая компания.

Арбитражный суд кассационной инстанции не усмотрел правовых оснований для отмены судебного акта, принятого судом апелляционной инстанции, указав, что многоквартирный дом по ул.К., 70 в г.Хабаровске является объектом культурного наследия регионального значения «Дом доходный К.В. Викулиной» до 1918 года»; жилые помещения в данном доме находятся как в частной, так и в публичной собственности. Поскольку в силу закона охранные обязательства в отношении многоквартирного жилого дома в целом и общего имущества в многоквартирном жилом доме подлежат выполнению всеми собственниками помещений и определяются с учетом обязанности бывшего наймодателя приватизированных гражданами жилых помещений в домах, требовавших капитального ремонта (пункты 1-3 статьи 56.1 Закона №73-ФЗ), апелляционный суд пришел к правильному выводу о том, что оспариваемое предписание, возлагающее на администрацию, как собственника жилого помещения (квартира №1) и бывшего наймодателя иных приватизированных помещений, обязанность выполнить противоаварийные мероприятия по восстановлению балкона второго этажа во избежание его обрушения, соответствует требованиям действующего законодательства. При этом выдача уполномоченным органом аналогичного предписания управляющей компании не снимает с собственников общего имущества обязанности по его содержанию, установленной статьями 210, 249 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьями 39, 44, 158 Жилищного кодекса Российской Федерации.

Что объединяет эти судебные дела? На первый взгляд различные требования, в каждом своя правовая ситуация и нюансы. Но есть одно общее – это то, что управляющие компании, пользуясь правовой безграмотностью граждан - собственников квартир, уходят от ответственности за неисполнение обязанностей по содержанию общего имущества многоквартирного дома.

В первом случае – это некорректно составленное охранное обязательство с юридическим лицом и отсутствие решения общего собрания жильцов. Во втором – отсутствие у управляющей компании лицензии на проведение реставрационных работ. В третьем – орган охраны памятников и даже суд 1-й инстанции запутались - кто же собственно несет бремя содержания общего имущества и кому необходимо выдавать предписания.

В результате:

1. Виновного попросту нет. Управляющие компания не несут ответственности.
2. Объекты культурного наследия разрушаются.
3. Ухудшаются условия проживания граждан.

Вместе с тем, существует и позитивная судебная практика, защищающая граждан - собственников квартир.

1. Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 января 2014 г. № ВАС-16065/13 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего арбитражного суда Российской Федерации

ОАО «Д.К. Нижегородского района» обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлением о признании недействительным предписания Управления государственной охраны объектов культурного наследия Нижегородской области от 01.08.2012 N 101/2.

Решением Арбитражного суда Нижегородской области от 25.12.2012 в удовлетворении заявленного требования отказано. Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 22.03.2013 решение Арбитражного суда Нижегородской области от 25.12.2012 оставлено без изменения. Постановлением Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 12.08.2013 решение Арбитражного суда Нижегородской области от 25.12.2012 и постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 22.03.2013 оставлены без изменения.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, о пересмотре оспариваемых судебных актов в порядке надзора общество ссылается на неправильное применение судом норм материального права.

Отказывая в удовлетворении заявленного требования, суды исходили из того, что согласно договору, заключенному между обществом и собственниками дома в обязанности Управляющей компании входит обеспечение надлежащего содержания общего имущества многоквартирного дома, в том числе, осуществление технических осмотров и планово-предупредительных ремонтов общего имущества. Суды указали, что общество, приняв на себя обязательства оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и текущему ремонту общего имущества в доме, который включен в перечень объектов культурного наследия федерального значения, приняло на себя обязательства по

сохранению объектов культурного наследия.

Рассмотрев доводы общества, изучив материалы дела, коллегия судей полагает, что они не свидетельствуют о наличии оснований, предусмотренных статьей 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, для передачи дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра оспариваемых судебных актов в порядке надзора.

2. Постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 13 ноября 2013 г. по делу N А56-22157/2013

ООО «Ж... N 2» обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением об отмене предписания от 28.03.2013 N 7/1040, выданного Комитетом по государственному контролю, использованию и охране памятников истории (далее - Комитет). Решением от 17.06.2013 в удовлетворении заявления отказано. Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.08.2013 решение суда от 17.06.2013 оставлено без изменения.

Общество обратилось с кассационной жалобой, ссылаясь на нарушение судами норм материального права, и указав, что управляющая компания не является ни собственником, ни пользователем выявленного объекта культурного наследия «Дом П.К.Палкина», расположенного по адресу: Санкт-Петербург, ул. Рубинштейна, д. 4, и не принимала на себя никаких охранных обязательств в отношении объекта культурного наследия.

Оспариваемое предписание выдано по результатам осмотра, в ходе которого Комитет выявил дефекты кровли в виде расхождения фальцев, часть водосточных труб в уровне мансардного этажа отсутствует, примыкание ската кровли к парапету и аттику лицевого фасада.

Суд кассационной инстанции оставил в силе обжалуемые судебные акты, указав, что в соответствии с частью 5 статьи 161, статьей 162 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ), а также пунктом 16 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 N 491 (далее - Правила N 491), договором на управление многоквартирным домом от 01.02.2010 N 264/10 ЖКС-2, управляющая организация обязалась по заданию собственника оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме. Указанные работы в соответствии с пунктами 2.1.2, 2.3.1 договора, пунктом 17 Правил N 491 выполняются за счет средств собственников квартир. Как следует из пункта 2.3 статьи 161 ЖК РФ, пункта 4.1 договора управляющая организация несет ответственность перед собственниками квартир за ненадлежащее исполнение своих обязательств по договору. Таким образом, Общество, заключив договор управления многоквартирным домом, приняло на себя предусмотренные гражданским и жилищным законодательством обязательства перед собственниками

квартир по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества дома, в том числе его кровли, в надлежащем состоянии. Оснований для отмены обжалуемых судебных актов и удовлетворения кассационной жалобы Общества не имеется.

Таким образом, мы видим, что судебная практика формируется неоднородно, а действующее законодательство дает возможность управляющим компаниям уходить от ответственности, пользуясь слабой юридической грамотностью граждан.

В этой связи полагаю необходимым внести изменения в положения Жилищного кодекса и Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) Российской Федерации» в части определения безусловной ответственности юридических лиц – Товариществ собственников жилья или управляющих компаний при управлении ими общим имуществом многоквартирных домов. Необходимо определить обязательным, существенным, условием договора с ТСЖ или УК, их обязанность перед собственниками квартир по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества дома. Определение данных юридических лиц как субъектов юридической ответственности позволит существенно повысить эффективность государственной охраны такого вида памятников как многоквартирные жилые дома и как следствие, повысить уровень жизни граждан.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (система Консультант Плюс).
2. Жилищный кодекс Российской Федерации (система Консультант Плюс)
3. Федеральный закон от 25.06.2002 № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (система Консультант Плюс)
4. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21.11.2017 по делу № А40-92263/17. (система Консультант Плюс).
5. Решение Санкт-Петербургского городского суда от 23 марта 2017 г. N 12-302/17 (Дело N 5-14/17). (система Консультант Плюс).
6. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 16 октября 2017 года № Ф03-3894/2017 (дело № А73-846/2017) // система Консультант Плюс.
7. Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 января 2014 г. № ВАС-16065/13 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего арбитражного суда РФ // Консультант Плюс.
8. Постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 13 ноября 2013 г. по делу N А56-22157/2013 (система Консультант Плюс).

СВИДЕТЕЛЬСКИЙ ИММУНИТЕТ В ГРАЖДАНСКОМ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Е. И. Трофимова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Статья посвящена изучению свидетельского иммунитета в гражданском и уголовном процессе. Рассматривается понятие свидетельского иммунитета. Анализируются условия, необходимые для установления свидетельского иммунитета, классификация свидетельского иммунитета, а также круг лиц, обладающих им. Формулируется вывод о значении свидетельского иммунитета в гражданском и уголовном процессе.

Ключевые слова: свидетель, свидетельские показания, свидетельский иммунитет, виды свидетельского иммунитета, гражданский процесс, уголовный процесс.

Свидетельские показания - это сообщенные свидетелем в установленном законом процессуальном порядке известные ему сведения о фактах, имеющих значение для дела. С позиции гражданского процессуального права, свидетель - это лицо, которое юридически не заинтересовано в результате рассмотрения и разрешения гражданского дела и которому известны сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения данного дела. Задачей свидетеля является воспроизведение суду информации об этих обстоятельствах. Между тем, так как общее правило об отсутствии у свидетеля юридической заинтересованности в исходе дела не может полностью исключить иной заинтересованности свидетеля, суд выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, перед самим допросом.

Свидетель имеет две основные обязанности, сформулированные в законе:

- 1) явиться в назначенное время в суд;
- 2) дать правдивые показания (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ).

За дачу заведомо ложных свидетельских показаний предусмотрена уголовная ответственность, установленная ст. 307 УК РФ. За отказ от дачи показаний свидетель также несет ответственность (ст. 308 УК РФ). Между тем, законом предусмотрены случаи освобождения от обязанности свидетельствовать в суде. Такое освобождение принято называть свидетельским иммунитетом¹. Само слово «иммунитет» происходит от латинского «immunitas» - освобождение, избавление от чего-либо.

Свидетельский иммунитет подразделяется на абсолютный и относительный (квалифицированный). Абсолютный иммунитет

¹ Гражданский процесс: учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушникова, - Москва; МГУ М.В. Ломоносова, 2013, - с. 191.

предусматривает полное и безоговорочное исключение возможности дачи свидетельских показаний лицом. Таким образом, в качестве свидетелей не подлежат допросу (ч. 3 ст. 69 ГПК РФ):

1) представители по гражданскому делу, защитники по уголовному делу или медиаторы;

2) судьи, присяжные, народные и арбитражные заседатели;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию.

При квалифицированном иммунитете лицо, обладающее иммунитетом, принимает решение об использовании свидетельского иммунитета или даче показаний.

Устав гражданского судопроизводства 1864 г. регламентировал обязанность дачи свидетельских показаний и перечислял тех лиц, которые были вправе отказаться от дачи показаний (ст. 370), тех, кто не допускался к даче свидетельских показаний (ст. 371) и тех, кто мог быть отведен от свидетельствования по ходатайству противоположной стороны (ст. 373)¹.

Подобная правовая регламентация содержится в современном Гражданском процессуальном кодексе РФ. Основания освобождения лиц от дачи показаний, предусмотренные ГПК, схожи с Уставом гражданского судопроизводства. Исключением является наделение такой привилегией депутатов представительных органов власти и Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации.

Свидетельский иммунитет применяется в интересах тех лиц, на которых он распространяется. Свидетельский иммунитет возникает с момента конфиденциальной коммуникации и действует на всех стадиях процесса.

В российском гражданском процессе существует три группы отношений, на которые распространяется абсолютный свидетельский иммунитет:

1) представители по гражданскому делу, защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении не дают показаний об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника. В соответствии с Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" адвокаты обязаны сохранять адвокатскую тайну². При этом, представителями по гражданским делам, защитниками по уголовным делам или по делам об административных правонарушениях могут быть не только адвокаты. Иммунитет возникает с момента заключения договора на выполнение соответствующих услуг (в случае договорного представительства);

¹ Судебные уставы 20 ноября 1864 года. - [Б. м. : Б. и., 1864]. - 455 с. разд. паг. ; 26 см. Размещение – website Президентской библиотеки - <https://www.prlib.ru/item/372590>.

² Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" – ст. 8.

2) судьи, присяжные или арбитражные заседатели – о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора. Тайна совещания судей предусмотрена АПК РФ, ГПК РФ, УПК РФ и действует как процессуальная гарантия принципа независимости судей. Суд проводит совещание для принятия решения по делу, ограничивая при этом круг лиц, участвующих в нём с запретом на разглашение суждений, высказанных во время совещания (ст. 194 ГПК). Арбитражные и присяжные заседатели, входящие в судебный состав, также защищены свидетельским иммунитетом от дачи показаний по вопросам, возникавшим в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, – об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди. Тайна исповеди охраняется законом в соответствии с Федеральным законом "О свободе совести и о религиозных объединениях" от 26.09.1997 N 125-ФЗ. При наличии абсолютного иммунитета указанные лица не подлежат допросу по перечисленным обстоятельствам, однако могут быть допрошены по иным вопросам. Таким образом, защищая данные категории лиц от разглашения информации, ставшей им известной в результате их профессиональной деятельности, закон защищает интересы прихожан, доверителей и подсудимых, а также судей, арбитражных и присяжных заседателей.

Лица, обладающие относительным свидетельским иммунитетом, самостоятельно решают вопрос об использовании предоставленного им права не давать свидетельские показания. В соответствии со ст. 51 Конституции РФ "никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников". Таким образом, обладатель иммунитета принимает решение о даче свидетельских показаний против себя самого, своего супруга и близких родственников. ГПК РФ предусматривает круг субъектов, обладающих относительным иммунитетом, предусмотренных в ст. 51 Конституции РФ¹:

1) гражданин не обязан свидетельствовать против себя самого;

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; внуки – против дедушки, бабушки.

Также относительным иммунитетом обладают:

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) – ст. 69.

- депутаты законодательных органов – в отношении сведений, которые стали им известны в связи с исполнением депутатских полномочий. В гражданском процессуальном законодательстве отражено положение ст. 15 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации", согласно которому депутаты законодательных органов не обязаны давать свидетельские показания в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

- Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации – в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей. В соответствии со ст. 24 Федерального конституционного закона от 26.02.1997 № 1-ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации" данные лица обладают относительным иммунитетом в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением их обязанностей. Уполномоченные по правам человека в субъектах РФ не обладают аналогичным правом.

Свидетельский иммунитет в уголовном процессе - это право лица не давать показания против себя и своих близких родственников, а также в иных случаях, предусмотренных УПК РФ.¹ Остальные лица, которые не относятся к данным категориям, могут быть допрошены в качестве свидетеля. Законом не предусмотрены каких-либо возрастные ограничения для свидетелей. При этом, данный институт, также, как и в гражданском процессе основан на норме ст. 51 Конституции РФ. Однако, наличие у лица свидетельского иммунитета не исключает возможности его допроса в качестве свидетеля. Дача свидетельских показаний лицом, обладающим иммунитетом, зависит от его волеизъявления, которое определяется личными или служебными интересами. Субъект свидетельского иммунитета - доверитель. При подаче ходатайства о допросе в качестве свидетеля адвоката, доверитель освобождает последнего от обязанности сохранять в тайне доверенную информацию, и тем самым устраняет основания для отказа адвоката от дачи свидетельских показаний.

В уголовном процессе существует два подхода к пониманию свидетельского иммунитета. Узкий - определяет свидетельский иммунитет как право отказа от дачи показаний, широкий - как совокупность права отказа от дачи показаний и законодательного запрета допроса некоторых категорий лиц.

Уголовно-процессуальный кодекс РФ наделяет иммунитетом:

- потерпевшего (п.3 ч.2 ст.42),
- гражданского истца (п.7 ч.4 ст.44);

¹ "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 31.12.2017) – ст. 5.

- представителей потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика (ч.3 ст.45);
- подозреваемого (п.2 ч.4 ст.46);
- обвиняемого (п.3 ч.4 ст.47);
- гражданского ответчика (п.4 ч.2 ст.54);
- представителя гражданского ответчика (ч.2 ст.55);
- свидетеля (п.1 ч.4 ст.56);

Субъектов, обладающих свидетельским иммунитетом, принято разделять на две группы¹:

1. лица, самостоятельно принимающие решение об использовании свидетельского иммунитета - свидетели, потерпевшие, которые могут отказаться свидетельствовать против себя, своих близких родственников, - п.1 ч.4 ст.56 УПК РФ; лица, обладающие правом дипломатической неприкосновенности, - ч.2 ст.3 УПК РФ; члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, которые без их согласия не могут быть допрошены об обстоятельствах, ставших им известными в связи с осуществлением ими своих полномочий, - п.5 ч.3 ст.56 УПК РФ;

2. лица, которые не могут допрашиваться в качестве свидетелей по некоторым обстоятельствам или вообще давать показания по делу - судья, присяжный заседатель, защитник подозреваемого, обвиняемого, адвокат, священнослужитель - пп.1-4 ч.3 ст.56 УПК РФ; потерпевший или свидетель, не способный правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать показания, в силу своего психического или физического состояния, установленного заключением экспертизы, - ч.4 ст.195, п.4 ст.196 УПК РФ;

Согласно ч. 3 ст. 56 УПК РФ в качестве свидетелей не подлежат допросу:

1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, ставших им известными в связи с участием в производстве по данному уголовному делу (под обстоятельствами уголовного дела в таком случае понимаются не только события преступления, наличие или отсутствие виновности обвиняемого, но и иные обстоятельства, в том числе суждения, высказанные во время совещания судей или присяжных заседателей; действия участников процесса и третьих лиц в отношении участников процесса, которые были лично восприняты судьями и присяжными заседателям т.д. Данное положение является гарантией независимости судей);

2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;

¹ Свидетельский иммунитет: проблемы развития процессуального института (А. Петуховский, "Российская юстиция", N 9, сентябрь 2003 г.).

3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи (в соответствии с ч. 1 ст. 8 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31.05.2002 N 63-ФЗ адвокаты не допрашиваются о любых обстоятельствах, ставших им известными в связи с обращением к ним за юридической помощью и её оказанием, за исключением сведений о совершении адвокатом деяния, содержащего признаки преступления);

4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;

5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы, без их согласия - об обстоятельствах, ставших им известными в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Свидетельский иммунитет членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы РФ предусмотрен ст. 21 ФЗ от 8 мая 1994 г. "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации".

Также служебным свидетельским иммунитетом обладают Президент РФ, Уполномоченный по правам человека в РФ и лица, наделенные дипломатической неприкосновенностью.

Свидетельский иммунитет распространяется на сведения, подлежащие сохранению в тайне и касающиеся сферы служебной деятельности. Законодательством РФ предусматриваются тайны:

1. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации";

2. Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ О коммерческой тайне;

3. Закон РФ от 21.07.1993 N 5485-1 (ред. от 26.07.2017) "О государственной тайне"; и др.

Между тем, субъекты свидетельского иммунитета не имеют возможности влиять на решение вопросов, связанных с использованием тех показаний, которые уже получены от них органами предварительного следствия или судом. Отказ подсудимого, потерпевшего или свидетеля от дачи показаний, заявленный в суде, не препятствует оглашению тех показаний, которые были даны в ходе предварительного следствия или предшествующего судебного разбирательства, если данные показания получены в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства. Вследствие этого, законодатель обязывает дознавателя, следователя, прокурора, предупредить лицо, которое обладает свидетельским иммунитетом и изъявило дать показания о том, что они могут быть использованы в качестве доказательств в ходе дальнейшего производства по делу (ч.2 ст. 11 УПК РФ). Однако, при отказе от показаний данное лицо не обязано мотивировать причину отказа. Достаточно сослаться на право и желание им воспользоваться.

Таким образом, и в гражданском и в уголовном процессе, свидетельский иммунитет необходим не только для предоставления привилегии конкретному лицу, но и для предупреждения недоверия суда к полученным из показаний фактически заинтересованных свидетелей сведениям как средствам доказывания, обладающим признаком допустимости. Свидетельский иммунитет - это совокупность норм, регулирующих возникающее между судом, с одной стороны, и определенными категориями свидетелей, с другой стороны, процессуальное правоотношение. Он является гарантом защиты личных и служебных интересов личности, интересов общества и государства, таких его институтов, как тайна исповеди, адвокатская тайна, института семьи и многих других институтов.

Библиография

1. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 31.12.2017);
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. Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации";
4. Гражданский процесс: учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушников, - Москва; МГУ М.В. Ломоносова, 2013;
5. Свидетельский иммунитет: проблемы развития процессуального института (А. Петуховский, "Российская юстиция", N 9, сентябрь 2003 г.);
6. Судебные уставы 20 ноября 1864 года. - [Б. м. : Б. и., 1864]. - 455 с. разд. паг. ; 26 см. Размещение – website Президентской библиотеки - <https://www.prlib.ru/item/372590>

WITNESS IMMUNITY IN THE CIVIL AND CRIMINAL PROCESS

E.I. Trofimova

The article is devoted to the study of witness immunity in civil and criminal proceedings. The concept of witness immunity is considered. The conditions necessary for establishing witness immunity, the classification of witness immunity, and the circle of persons possessing it are analyzed. A conclusion is drawn on the importance of witness immunity in civil and criminal proceedings.

Key words: witness, testimony, witness immunity, types of witness immunity, civil process, criminal procedure.

Об авторе

ТРОФИМОВА Елена Игоревна – бакалавр, студентка второго курса магистратуры направления «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: lana.trofi2011@yandex.ru

TROFIMOVA Elena Igorevna- bachelor, second year student of magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legitimate interests, Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: lana.trofi2011@yandex.ru

КОМПЕНСАЦИЯ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ПРИ ДИФФАМАЦИИ: ОСНОВАНИЯ И КРИТЕРИИ

А. А. Фадеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматривается одна из проблем, порожденных спецификой соотношения защиты чести, достоинства личности и деловой репутации юридических лиц, а именно: возможность компенсации морального вреда юридического лица, а конкретно - при диффамации. Анализируются сущность исследуемой компенсации, основания при которых истец имеет право требовать реализации данной компенсации, а также рассматриваются критерии определения размера такой компенсации.

Ключевые слова: диффамация, аналогия с компенсацией морального вреда, деловая репутация, нематериальные убытки.

В момент принятия первой редакции статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее «ГК РФ») в 1994 году, все правила о защите деловой репутации гражданина применялись аналогично в отношении юридических лиц. Очевидно, что законодатель не стремился обеспечить юридическое лицо правом требовать компенсации морального вреда, ведь в обозначенный временной период, рыночные отношения в России присутствовали в рудиментарном состоянии и никто не предполагал, что для юридического лица деловая репутация будет иметь огромное значение и потребует защиты всеми возможными способами. Однако, указанные отношения постепенно развивались, а вместе с ними и очевидная необходимость детальной проработки защиты деловой репутации юридического лица.

В настоящее время, компенсация морального вреда юридических лиц является специфическим судебным способом защиты, который не отражен в ГК РФ надлежащим образом, однако оправдывает свою значимость формирующейся судебной практикой. Несмотря на вышесказанное, сторонников такого способа защиты деловой репутации юридических лиц от диффамации принято обвинять в очеловечивании юридического лица, однако если исходить из того, что по мнению А.М. Эрделевского деловая репутация – это «общественная оценка, положительное общественное мнение о неких общественно значимых свойствах»¹, то причиненный вред не обязательно должен быть связан только с физическим лицом или с самими убытками организации, скорее наоборот, данный вред будет иметь не только лишь денежное выражение, следовательно, опровержения сведений и возмещение исключительно материальных убытков будет

¹ Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда. 1996. С.37.

недостаточно, чтобы компенсировать весь причиненный конкретно юридическому лицу вред. Также стоит отметить, что согласно пункту 1 статьи 48 ГК РФ законодатель признает за юридическим лицом приобретение и осуществление гражданских прав (исходя из нормы приобретать также личные неимущественные права), следовательно, их защита также должна быть обеспечена.

Отрицание возможности защиты таких прав как минимум непрофессионально, так как это противоречило бы пункту 1 статьи 1 ГК РФ, закрепляющей равенство участников гражданских правоотношений. Относительно нравственных и физических страданий все намного сложнее, но можно представить ситуацию, когда вред, причиненный деловой репутации юридического лица помимо прочего выразился в причинении неудобств нравственного и как следствие физического плана руководству этой организации.

02.07.2013 вступил в силу ФЗ №142 «О внесении изменений в подраздел 3 раздел 1 части 1 ГК РФ» и как следствие п. 11 ст. 152 ГК РФ правила компенсации морального вреда в отношении юридических лиц не применяются. Законодатель таким способом счел решение вопросов нецелесообразным, хотя противоречия основным принципам гражданского законодательства присутствуют (будь то равенство сторон и защита прав участников гражданских правоотношений). Все это несмотря на то, что действует и активно применяется судьями пункт 5 постановления Верховного суда Российской Федерации от 20.12.1994 №10 и Определение Конституционного суда Российской Федерации от 04.12.2003 №508-О.

Предположим, что для компенсации морального вреда юридического лица необходима только доказанность истцом факта диффамации со стороны ответчика. В таком случае четко прослеживается аналогия с компенсацией морального вреда гражданину. Размер такой компенсации определяем, как при компенсации гражданам, при этом юридическое лицо не предоставляет конкретных доказательств в обоснование суммы компенсации. Ключевое отличие от компенсации гражданам будет следующее: не требуется доказывать наступление определенных негативных последствий умаления деловой репутации, а также причинно-следственную связь между действиями ответчика и причиненным деловой репутации юридического лица нематериальным вредом. Строго говоря, на практике даже в случаях компенсации морального вреда гражданам суд не всегда это делает. Зачастую судья просто оценивает факт с учетом внутренних убеждений, не требуя от истцов каких-то письменных доказательств.

Во многом, при компенсации морального вреда юридическим лицам в случае диффамации подходит и некоторый опыт Европейского суда по правам человека. Например, основаниями для компенсации там будет доказанность: факта диффамации, факт наступления определенных

негативных последствий, обоснование необходимости компенсации¹. Однако мы будем придерживаться первого варианта, по аналогии с компенсацией морального вреда гражданам, при этом учитывая и опыт данного суда.

Следовательно, основания, а именно обстоятельства, при наличии которых истец может претендовать на компенсацию обозначим следующие (должны присутствовать одновременно)²:

- распространение не соответствующих действительности, порочащих деловую репутацию сведений (диффамация) – противоправное деяние. Основа для удовлетворения требования о защите деловой репутации юридического лица.

- истец (юридическое лицо) должно доказать факт распространения ответчиком сведений, порочащий характер таких сведений.

- диффамация должна касаться конкретной организации (истца) и быть распространена конкретным ответчиком.

- наступление негативных последствий умаления деловой репутации, которые не имеют экономического содержания и стоимостной формы. (ущерб престижу компании в глазах партнеров и др.).

- отражение в общественном сознании искаженной информации о деловых качествах организации (истца). Главное проявление нематериального вреда, умаляющего деловую репутацию юридического лица в глазах общественности.

Однако доказать вышесказанное истцу будет достаточно сложно, поэтому исходя из предложенной аналогии мы будем исходить из того, что факт диффамации однозначно влечет отражение в общественном сознании искаженной информации о деловых качествах юридического лица. Лишь для определения и обоснования конкретного размера компенсации истцу необходимо представить доказательства, обосновывающие реакцию общества (сообщения в СМИ, показания опросов и т.д.).

Определенные показатели (критерии), влияющие на размер денежных выплат при компенсации обозначим следующие:

- характер и содержание порочащих сведений
- объем и степень распространения недостоверных сведений
- учет личности ответчика, его материальное положение
- учет степени вины нарушителя
- наличие или отсутствие документально обоснованных убытков у потерпевшего юридического лица

¹ Практическая инструкция Председателя Европейского Суда от 28.03.2007 «Требования о справедливой компенсации» // <http://www.defence333.ru>.

² Гаврилов Е.Е. О компенсации нематериального вреда деловой репутации юридических лиц при диффамации: основания, критерии, доказывание // Журнал «Ваш партнер-консультант». №04 (9617). 2007.

- наличие или отсутствие документального обоснования размера компенсации самим истцом
- разумность и справедливость

Все эти критерии определения размера денежной компенсации не носят жесткий характер, оставаясь для оценки судом. В данном случае повторно обращаемся к аналогии с компенсацией гражданам и укажем, что лучший вариант определения размера денежной компенсации – начальная сумма определяется юридическим лицом (истец), а итоговую сумму определяет сам суд, путем судейского усмотрения, ориентируясь на массив представленных доказательств, с учетом вышеуказанных критериев.

Мы не используем термин «репутационного вреда», так как он никогда официально не был обозначен законодателем и встречается именно в зарубежных актах. Нельзя отрицать, что компенсация морального вреда юридическому и физическому лицу несколько отличаются, однако различия необходимо конкретизировать именно в отдельных, исключительных для компенсации морального вреда юридического лица условиях, а не совершенно новым для нашей правовой системы, слепо позаимствованном институтом. Если бы законодатель собирался разрешить данную проблему, тогда еще в 2013 г. необходимо было вносить соответствующие предложения по толкованию и закреплению института репутационного вреда, чего, однако сделано не было.

Подводя итог, представляется, что исследуемая компенсация должна быть универсальной для всех судов. Для этого необходимо разъяснить указанный вопрос на уровне высших судебных инстанций и внести соответствующие изменения в статью 152 ГК РФ.

Также отметим, что фактический способ защиты указанного нематериального блага юридического лица существует в Российской Федерации. Специфика гражданско-правовой защиты деловой репутации юридического лица, в силу обобщающего регулирования данного вопроса в ГК РФ обладает рядом нерешенных проблем, порожденных современной правовой действительностью, сложной правовой природой юридического лица и отсутствием надлежащего закрепления оснований его применения на законодательном уровне.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации (РФ) от 12.12.1993 // СЗ РФ. 26.01.2009. N 4. ст. 445.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // Российская газета. № 256. 31 декабря.
3. Постановление ВС РФ от 20.12.1994 №10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» // СЗ РФ. 05.06.1994. N 23. ст. 372.

4. Определение Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 N 508-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Шлафмана Владимира Аркадьевича на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации"» // СПС «Гарант»

5. Гаврилов Е.Е. О компенсации нематериального вреда деловой репутации юридических лиц при диффамации: основания, критерии, доказывание // Журнал «Ваш партнер-консультант». №04 (9617). 2007.

6. Практическая инструкция Председателя Европейского Суда от 28.03.2007 «Требования о справедливой компенсации» // <http://www.defence333.ru>.

COMPENSATION OF MORAL HARM OF A LEGAL PERSON IN DIFFAMATION: BASIS AND CRITERIA

A. A. Fadeev

FGBOU VO «Tver State University»

The article considers one of the problems generated by the specificity of the ratio of the protection of honor, dignity of the individual and business reputation of legal entities, namely: the possibility of compensation for moral harm to a legal entity, and specifically - in defamation. The essence of the compensation being investigated, the grounds under which the plaintiff has the right to demand the realization of this compensation, and also the criteria for determining the amount of such compensation are analyzed.

Key words: *defamation, analogy with compensation for moral harm, business reputation, non-material losses.*

Об авторе

Фадеев Алексей Александрович – бакалавр, студент 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: fadeev.18@bk.ru

Fadeev Alexey - bachelor, 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 государственный 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 и 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 админ

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.

истративному 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.¹

При этом если в суд обратится другое лицо с аналогичным административным иском, то суд, в соответствии с ч.5, ст. 42 КАС РФ предлагает данному лицу присоединиться к указанному искомому заявлению.

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.²

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 отличие 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 письменное обязательство лица своевременно являться по вызову суда в

¹ Шулакова А.А. Проблемы применения Кодекса административного судопроизводства РФ // Администратор суда. 2017. N 2. С. 42 - 44.

² 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.

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.¹

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 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.²

Согласно положениям КАС РФ гражданин, как и ранее, имеет право оспаривать действия и бездействия государственных и муниципальных

¹ 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.

² Шепелин Е.А. Сравнительный анализ апелляционного судопроизводства в нормах ГПК РФ и КАС РФ // Судья. 2015. N 11. С. 9 - 12.

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.¹

Для рассмотрения таких заявлений установлен специальных 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 исковым заявлением 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 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 коллегиально².

Оценивая КАС РФ в целом, можно сделать вывод, что основная часть его

¹ 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. № 9. С. 7 - 12.

² Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации" от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 29.07.2017)

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 повышении качества деятельности органов государственной власти и должностных лиц.

С введение 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

ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ НЕЗАКОННОГО ОТКАЗА В ПРИЕМЕ НА РАБОТУ

В.М. Харьков

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье поднимаются вопросы, связанные с незаконным отказом в приеме на работу. Обозначен ряд вопросов, указывающих на возможность работодателя отказать работнику в его реализации права на труд.

Ключевые слова: право на труд, индивидуальный трудовой спор, незаконный отказ в приеме на работу, деловые качества, основания для законного отказа в приеме на работу.

Право на труд является основополагающей категорией в базисе регулирования возникновения трудовых отношений.

В Конституции РФ, право на труд определяется как возможность распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.¹ Также провозглашается свобода труда, которую не следует определять, как безоговорочную возможность гражданина и человека действовать неограниченно и беспрепятственно.

Свобода труда изначально дает установку на запрет в понуждении трудиться, что также обоснованно позиционируется как свобода выбора. Из этого следует, что Конституцией РФ не предусмотрена обязанность быть трудоустроенным и, соответственно, отсутствуют основания для привлечения гражданина к ответственности в случае не трудоустройства.

Однако, большинство граждан стремятся реализовать конституционное право на труд, которое напрямую находится во взаимозависимости с социально-бытовыми потребностями, реализуя которые, гражданин обеспечивает себе достойное существование.

На сегодняшний день следует отметить негативную ситуацию на рынке труда. Так в третьем квартале 2017 года, резко возросло количество банкротств предприятий. В сентябре 2017 года их общее число лишь немного (на 2,1%) не дошло до исторического максимума, который был отмечен в октябре 2009 года, на волне кризиса 2008-2010 годов. Такие выводы следуют из исследования Центра макроэкономического анализа и краткосрочного прогнозирования (ЦМАКП).²

Рост числа предприятий, признанных банкротами, или находящимся в стадии банкротства, главным образом влияет на число рабочих мест и соответственно, на существенные условия трудового договора.

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 <https://www.spb.kp.ru/daily/26756.5/3786824/>

Поэтому у работодателя появляется возможность «излишнего» выбора работников из числа кандидатов, что негативным образом влияет на соблюдение принципов трудового права, в том числе на принцип защиты от безработицы.

Таким образом тема незаконного отказа в приеме на работу является актуальной и значимой.

Незаконный отказ в приеме на работу напрямую нарушает право гражданина на реализацию своих способностей к труду.

Согласно действующему трудовому законодательству, работодатель имеет право отказать в приеме на работу только при наличии одного основания – отсутствие у лица (кандидата, соискателя) необходимых деловых качеств, требуемых для выполнения трудовой функции. Данное право работодателя закреплено в статье 64 Трудового кодекса РФ.¹

Однако на законодательном уровне отсутствует развернутое описание того, что следует подразумевать под деловыми качествами.

Постановлением Пленума Верховного суда РФ от 17 марта 2004 года было дано адаптивное понятие деловых качеств, под которыми понимают способности физического лица выполнять определенную трудовую функцию с учетом имеющихся у него профессионально-квалификационных качеств (наличие определенной профессии, специальности, квалификации), личностных качеств работника (состояние здоровья, наличие определенного уровня образования, опыт работы по данной специальности в данной отрасли, коммуникабельность, если это является одним из необходимых условий эффективного выполнения вакантной работы).²

Однако на сегодняшний день трактование понятия «деловые качества работника» требует внесения изменений, в том числе исключений.

Так, например, отнесение к числу деловых личностных качеств состояния здоровья работника видится весьма сомнительным, по крайней мере, на стадии заключения трудового договора. В статье 65 ТК РФ определен исчерпывающий перечень обязательных документов, которые работодатель по общему правилу может потребовать у гражданина при заключении трудового договора. Среди данных требований отсутствует ссылка на предоставление документов, отображающих общее состояние здоровья кандидата на работу, за исключением случаев, когда сведения о состоянии здоровья являются обязательным условием при приеме на работу.

На сегодняшний день работодатель, осознавая повышенную конкуренцию на рынке труда, может злоупотреблять «размытыми» категориями и предъявлять к кандидатам на вакантную должность

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (с изм. от 01.01.2017 г.) // Российская газета. № 256. 2001. 31 декабря.

² 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.

требования, напрямую не связанные с деловыми качествами. К таким качествам можно отнести: способность к работе за пределами рабочего времени, предусмотренного ТК РФ; стрессоустойчивость; усидчивость и т.д. Данные категории в большей степени соотносятся с психоэмоциональной способностью работника трудиться в определенной ситуации. Вышеуказанные требования работодателя при приеме на работу достаточно трудно проверить. Поэтому не исключен обман соискателем с целью получить желаемую должность.

Как упомянуто ранее, законодатель запрещает необоснованный отказ в приеме на работу. Таким образом, если работодатель все-таки отказывает в приеме на работу, то, согласно статье 64 ТК РФ, он обязан предоставить лицу, которому было отказано в приеме на работу письменный отказ в течение семи календарных дней со дня получения соответствующего требования. На законодательном уровне, а также в примерах судебной практики не систематизированы требования к содержанию такого отказа. Тем не менее представляется, что письменный отказ должен содержать обоснованные его причины, не носящие дискриминационный характер. Так работодателю запрещено отказывать в трудоустройстве женщинам по мотивам, связанным с беременностью. Работодатель может не заключить с таким кандидатом трудовой договор, если сможет обосновать отказ опять же отсутствием необходимых качеств или по основанию особенностей выполнения будущей работы. Данные особенности могут быть связаны с режимом рабочего времени, вероятностью направления в командировки и другие случаи, а на таких условиях беременной женщине запрещена работа. Из этого следует, что де-факто отсутствие деловых качеств у кандидата на работу не является единственным законным основанием отказа в приеме. Отказать можно и по другим основаниям, строго соблюдая требования ТК РФ, регулирующий труд отдельных категорий работников.

В свою очередь законодательством не закреплен срок, когда кандидат может обратиться с требованием о предоставлении письменного отказа. Таким образом, кандидат может получить письменный ответ даже через несколько месяцев после того, как им был получен устный отказ. Поэтому с целью исключения злоупотребления кандидатом права на получение ответа, предлагается на законодательном уровне предусмотреть его обращение с соответствующим требованием в течение одного месяца, со дня получения устного ответа.

Пленум Верховного Суда РФ также указывает, что работодатель вправе предъявить к лицу, претендующему на вакантную должность или работу и иные требования. Их можно объединить в две группы:

- требования, которые должны быть предусмотрены в качестве обязательных для заключения трудового договора в силу прямого предписания федерального закона;
- требования, обусловленные спецификой, как самой трудовой функции,

так и работы, для выполнения которой заключается трудовой договор (например, владение одним или несколькими иностранными языками, способность работать на компьютере).

Таким образом, учитывая, что заключение трудового договора с конкретным физическим лицом – это в подавляющем большинстве случаев право работодателя, а не обязанность, последний не ограничен в выборе подходящей кандидатуры, если он, четко определил перечень деловых качеств, обуславливающих наличие у кандидата потенциальной способности к выполнению данной трудовой функции, и предусмотрел не противоречащие законодательству эффективные методы оценки этих деловых качеств.

Помимо оснований, указанных в статье 64 ТК РФ, в соответствии с которыми работодатель имеет право не заключать трудовой договор с кандидатом, является ситуация, когда работник принимается на работу в порядке перевода согласно статье 77 ТК РФ. В данном случае, достаточно установление факта приглашения на работу. Поэтому отказ будет считаться нарушением права в приеме на работу в том случае, если прежний работодатель отказал работнику в переводе и последний был вынужден прекратить трудовые отношения на основании собственного желания, предусмотренного п.3, части первой статьи 77 ТК РФ.

Как отмечает Ю.А. Кучина, гражданин, которому необоснованно было отказано в заключение трудового договора, может:

- 1) оспорить отказ в заключение трудового договора в суде и потребовать:
 - понудить работодателя заключить с ним трудовой договор;
 - взыскать заработную плату за время вынужденного прогула;
 - возместить моральный ущерб.
- 2) обратиться в прокуратуру, ГИТ с просьбой привлечь работодателя к ответственности по ч. 1, статьи 5.27 КоАП РФ и восстановить нарушенное право на труд.¹

Представляется, что из указанных способов защиты права на труд можно расценивать только судебную защиту, так как сам по себе отказ в приеме на работу представляет индивидуальный трудовой спор. В данном случае не имеет значения факт оформления трудовых отношений, так как в соответствии со статьей 352 ТК РФ, каждый имеет право защищать свои трудовые права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Таким образом, законодатель распространил право лиц, которым было отказано в заключение трудового договора, обратиться за защитой и восстановлением нарушенных прав в судебном порядке.

Как следует из судебной практики, суды зачастую не удовлетворяют

¹ Ю.А. Кучина, «Как без проблем отказать в приеме на работу». Справочник кадровика № 200. 2017.

исковые требования понуждения работодателя заключить трудовой договор. Главной причиной отказа в удовлетворении требований является то, что заключение трудового договора представляет добровольное соглашение работника и работодателя. Работодатели самостоятельно принимают решения, в том числе в части выбора кадровой политики.

Так, Решением Тербунского районного суда Липецкой области от 17.03.2014 года по делу № 2-69/2014, истцу было отказано в понуждении работодателя заключить трудовой договор.¹ Из решения следует, что субъективное право человека занимать определенную должность, выполнять конкретную работу в соответствии с избранными им родом деятельности и профессией и, соответственно, обязанность кого бы то ни было такую работу или должность ему предоставить, - свобода труда в сфере трудовых отношений проявляется прежде всего в договорном характере труда, в свободе трудового договора.

Учитывая специфику трудовых отношений, представляется правильным не рассматривать возможность обращения в суд с иском о понуждении работодателя заключить трудовой договор, а акцентировать внимание на возможности возмещения кандидату причиненных физических и нравственных страданий, которые он претерпел в результате незаконного отказа в приеме на работу.

Данный подход в наибольшей степени способствовал бы исполнению работодателем трудового законодательства. Требование в понуждении заключения трудового договора в последующем может спровоцировать индивидуальный трудовой спор между работодателем и уже не кандидатом, а работником, который в рамках заключенного трудового договора будет находиться в подчиненном статусе перед работодателем. Поэтому, в связи с подчиненностью, работодатель может воздействовать на работника в том числе с целью понуждения к увольнению.

На основании изложенного можно сделать ряд тезисных выводов:

1) Основанием для законного отказа в приеме на работу является отсутствие у работника необходимых деловых качеств, при этом стоит конкретизировать понятие «деловые качества» с учетом изменений трудового законодательства и современных требований, предъявляемых к работнику.

2) Наиболее эффективным способом защиты нарушенных прав граждан является судебный способ защиты, потому что только суд наделен полномочиями разрешения индивидуального трудового спора.

3) Понуждение работодателя заключить трудовой договор с кандидатом на основании судебного акта, с большой вероятностью скажется на будущей трудовой деятельности работника, создавая предпосылки для возникновения индивидуального трудового спора.

¹ Решение Тербунского районного суда Липецкой области от 17.03.2014 года по делу № 2-69/2014.

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 Тербунского районного суда Липецкой области от 17.03.2014 года по делу № 2-69/2014.

5. Ю.А. Кучина, «Как без проблем отказать в приеме на работу». Справочник кадровика № 200. 2017.

LEGAL ISSUES RELATED TO ILLEGAL REFUSAL IN THE RECEPTION TO WORK

V. M. Xarkov

FGBOU VO «Tver State University»

The article raises issues related to illegal refusal of employment. A number of issues are indicated that indicate the possibility of the employer to refuse the employee in his realization of the right to work.

Key terms: the right to work, an individual labor dispute, illegal denial of employment, business qualities, the grounds for a lawful refusal

Об авторе

ХАРЬКОВ Владимир Михайлович – студент 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: v.xarkov@bk.ru

KNAR`KOV Vladimir , the student of 2 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University. E-mail: v.xarkov@bk.ru

СПЕЦИФИКА АВТОСТРАХОВАНИЯ В РОССИИ НА ПРИМЕРЕ ОБЯЗАТЕЛЬНОГО СТРАХОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ВЛАДЕЛЬЦЕВ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ

С. С. Цветков

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Исследуется и анализируется особенности автострахования в России на примере ОСАГО. На основе проведенного анализа можно прийти к выводу о том, что автострахование является весьма важным видом страхования и требует существенных усилий со стороны страховщиков, связанных как с оказанием услуг по страхованию автомобилей, так и с урегулированием убытков, понесенных в результате тех или иных страховых случаев.

Ключевые слова: страхование, ОСАГО, страховая компания.

В странах с развитой экономикой успешно разработан и реализуется процесс возмещения экономического ущерба лицам, пострадавшим в результате использования своих автомобилей или от его угона – автострахование. Данный вид страхования возмещает различные убытки не только участникам автотранспортного движения, но и третьим лицам, которые случайно становятся жертвами дорожно-транспортного происшествия. Учитывая текущее состояние и перспективы развития автотранспортного парка в России, можно предположить, что в ближайшие годы автострахование станет ведущей отраслью национального рынка страхования. В связи с этим потребуются своевременное решение имеющихся в этой области проблем как организационно- правового, так и социально - экономического характера.

КАСКО – это страхование только транспортного средства и не включает в себя страхование гражданской ответственности, страхование от несчастных случаев водителя или пассажиров. На стоимости данного вида страхования влияет множество факторов, как, например, марка и год выпуска автомобиля, его охранные устройства¹.

Принятие Федерального закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», введение ОСАГО в России является логичным следствием и необходимым инструментом проводимых в нашей стране рыночных реформ, конечная цель которых в построении приближенных к общемировым стандартам цивилизованных отношений между обществом, государством и его гражданами. Как отмечают эксперты: «обязательное страхование гражданской ответственности владельцев транспортных средств – это

¹ См. Орлов В.А./ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОГО РЫНКА АВТОСТРАХОВАНИЯ В РОССИИ. /В.А. Орлов. // Научное издание / 2016.

цивилизованный способ защиты интересов участников дорожного движения во всем мире и одна из важнейших составляющих вступления России в Европейское сообщество¹.

Думается, что для повышения эффективности рынка ОСАГО необходимо установить специальные и формализованные требования к компаниям, занимающимся этим социально значимым видом страхования. Для допуска компаний на рынок ОСАГО должны предъявляться повышенные требования к надежности и финансовой устойчивости, в том числе к минимальному уровню рейтинга. Для долгосрочной стабилизации ситуации на рынке ОСАГО необходимо проводить ежегодный мониторинг достаточности тарифов. За счет исчерпания эффекта от повышения тарифов может произойти резкое замедление темпов прироста взносов по ОСАГО².

Таким образом, можно сделать вывод, что автострахование весьма важный вид страхования, требующий значительных усилий со стороны страховщиков, связанных, как с оказанием услуг по страхованию автомобилей, так и с урегулированием убытков. С каждым годом все больше людей понимают преимущество страхования. Следовательно, чем больше людей будет страховать автотранспорт, тем больше будет конкуренция между страховыми компаниями, тем выше будет качество предоставляемого сервиса. Автострахование самый распространенный вид страхования, при этом, недобросовестное поведение отдельных игроков и неудовлетворенность клиентов качеством выплат, заставляют быть крайне осторожными в прогнозах его будущего развития.

Рынок автострахования в России представлен большим количеством страховщиков. Поэтому основной и в то же время важнейшей задачей автовладельцев является правильный выбор страховой компании.

Список литературы

1. Акжитова Л.Н. Проблемы автострахования в России // Закон и право. 2014. № 6. С. 66-69.
2. Вавилова И.А. ОСАГО: новые возможности // Экономика и предпринимательство. 2015. № 1.
3. Зубрицкий С., Красавин П. ОСАГО по-новому // Современные страховые технологии. 2015. № 2

¹ Прогноз развития страхового рынка в 2016 году. // «Эксперт Ра» – рейтинговое агентство. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://raexpert.ru/researches/insurance/prognoz_2016/

² Будущее страхового рынка. // «Эксперт Ра» – рейтинговое агентство. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://raexpert.ru/researches/insurance/bsr_1p2015/part2/

SPECIFICITY OF AUTO INSURANCE IN RUSSIA ON THE EXAMPLE OF COMPULSORY INSURANCE OF CIVIL LIABILITY OF VEHICLE OWNERS

S. S. Tsvetkov

Tver State University

The features of auto insurance in Russia are analyzed using the example of OSAGO. Based on the analysis we can conclude that auto insurance is a very important type of insurance and requires significant efforts from insurers, related to both the provision of car insurance services and the settlement of losses incurred as a result of certain insured events

Keywords: insurance, OSAGO, insurance company

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.

Научное издание

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

Издание в электронном виде

Подписано в печать 28.03.2018.
Усл. печ. л. 12,3. Тираж 10. Заказ № 174.
Редакционно-издательское управление
Тверского государственного университета
Адрес: 170100, г. Тверь, Студенческий пер. 12, корпус Б.
Тел. РИУ (4822) 35-60-63.