1. **Прекращение обязательств: понятие, основания, последствия.**

**Прекращение обязательства** есть отпадение правовой связанности его субъектов, утрачивающих вследствие этого субъективные права и обязанности, составляющие содержание обязательства.

**Обязательство** может быть **прекращено** как **полностью**, так и в соответствующей **части**. Частичное прекращение возможно только в отношении делимых обязательств и выражается, как правило, в уменьшении их предмета (например, уменьшении количества передаваемого товара).

Прекращение основного обязательства по общему правилу влечет прекращение и связанных с ним дополнительных (акцессорных) обязательств. В то же время прекращение дополнительного обязательства не влияет на судьбу основного.

**Основания прекращения обязательства.** Обязательства прекращаются по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом, другими законами (Пункт 2 ст. 120 СК в качестве оснований прекращения алиментных обязательств называет усыновление (удочерение) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты, вступление бывшего супруга - получателя алиментов в новый брак и др.), иными нормативными актами или договором (п. 1 ст. 407).

Основание прекращения обязательств образуют **правопрекращающие юридические факты, совершенные по воле человека** (сделки, надлежащее исполнение, отступное, зачет, новация, прощение долга) **независимо от воли сторон** (совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения, наступление отменительного условия (п. 2 ст. 157 ГК) или срока - истечение срока действия договора - п. 3 ст. 425 ГК).

Действующий ГК предоставляет сторонам также возможность своим соглашением установить иные (непоименованные в законе) основания, а равно предусмотреть специальные условия и механизм прекращения обязательств. При этом свобода сторон в формулировании таких оснований ограничивается лишь необходимостью соблюдения императивных норм законодательства.

**В случаях, предусмотренных законом или договором, прекращение обязательства допускается по требованию одной из сторон** (п. 2 ст. 407 ГК).

**Отдельные способы прекращения обязательств**

**Исполнение обязательства.**

Исполнение - достигается та цель, ради которой обязательство было установлено с надлежащим исполнением, т.е. таким, которое соответствует условиям обязательства, требованиям закона и иных правовых актов, обычаям делового оборота и иным обычно предъявляемым требованиям. **Ненадлежащее исполнение** не только не прекращает обязанности, но и **порождает дополнительные охранительные обязательства** - по возмещению убытков, уплате неустойки. **Лишь после того как стороны совершат все вытекающие из обязательства действия, наступает момент, когда оно признается прекращенным.**

**Принимая исполнение, кредитор обязан** вернуть долговой **документ** должнику либо по требованию последнего **выдать** ему соответствующую **расписку**. Отказ кредитора от перечисленных выше действий рассматривается как просрочка кредитора со всеми вытекающими отсюда последствиями (абз. 3 п. 2 ст. 408, пп. 2, 3 ст. 406 ГК).

**Не является надлежащим исполнением**, но в силу прямого указания п. 2 ст. 327 ГК приравнено к нему депонирование (депозиция), т.е. внесение должником долга (ТОЛЬКО ДЕНЬГИ, ДЕНЕЖНЫЕ СРЕДСТВА) в депозит нотариуса, а в установленных законом случаях - в депозит суда. Это когда исполнение обязательства лично (кредитором –принять, должником в нужном месте исполнить)  невозможно либо - недееспособность кредитора и отсутствия у него представителя; уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны. **Указанный круг обстоятельств является исчерпывающим**.

1. **Договор: понятие, содержание, виды. Заключение, изменение и расторжение договора.**

Договор – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор – наиболее распространенный вид сделок. В содержание договора входят права и обязанности сторон, заключающих договор, условия, при которых договор вступает в силу или теряет ее, и др. Понятие договора употребляется в трех значениях, договор как:

1) юридический факт, т. е. основание возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения;

2) соглашение сторон, предусматривающее права, обязанности и порядок их осуществления;

3) документ, где изложено определенное сообщение. Содержание договора составляют его условия, которые делятся на существенные, обычные и случайные.

Все договоры можно классифицировать на: 1) односторонние (у одной стороны договор порождает права, у другой – обязанности) и двухсторонние (при заключении договора каждая сторона приобретает как права, так и обязанности);2) возмездные (имущественное представление одной стороны обусловлено встречным имущественным представлением другой стороны) и безвозмездные (имущественное представление производится только одной стороной);3) реальные (например, купля-продажа) и консен-суальные (договор считается заключенным с момента достижения соглашения сторонами по всем существенным условиям договора);4) договор в интересах сторон и договор в интересах третьего лица;5) основной договор и предварительный договор.

Договор заключается при достижении между сторонами соглашения по всем существенным условиям договора. Заключение договора происходит посредством направления оферты (предложения заключить договор) на заключение договора одной из сторон и ее акцепта (согласия на заключение договора) другой стороной. Сторона, делающая предложение заключить договор – оферент; сторона, принимающая предложение, – акцептант.

Договор может быть заключен по инициативе и свободному волеизъявлению сторон или в обязательном порядке. При заключении договора в обязательном порядке стороны договора обязаны подчиняться условиям заключения договора, установленным законодательством.

Моментом заключения договора считается момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. В случае, когда для заключения договора требуется передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи требуемого имущества. Если необходима государственная регистрация договора, он будет считаться заключенным с момента его регистрации. Договор может быть заключен посредством проведения торгов с лицом, выигравшим торги.

При изменении и расторжении договора, так же, как и при его заключении, должны соблюдаться определенные правила: совершается в той же форме, что и сам договор. Если требование об изменении или расторжении договора исходит от одной стороны, то заинтересованная сторона должна направить другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Сторона, получившая предложение об изменении или расторжении договора, должна в срок, указанный в предложении или законе (а при отсутствии срока – в тридцатидневный срок), направить стороне, сделавшей предложение ответ о согласии или несогласии изменения или расторжения договора либо о согласии изменения или расторжения договора, но на других условиях.

Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному согласию сторон. По требованию одной из сторон договор может быть расторгнут судом в следующих случаях:

1) при наличии существенных нарушений договора другой стороной;2) существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; 3) в других случаях, предусмотренных законом или договором.

1. **Договор купли-продажи: общие положения, виды.**

**По договору купли-продажи** одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 [ст. 454](http://base.garant.ru/10164072/30/#block_20454) ГК).

По юридической природе договор купли-продажи:

* + консенсуальный,
  + возмездный,
  + двусторонний (порождает обязательства у обоих сторон),
  + синаллагматический (взаимнообязывающий, каждое из двух встречных обязательств является условием для другого; опосредует обмен встречными обязательствами-предоставлениями).

**Товаром по договору купли-продажи** признаются любые вещи: как движимые, так и недвижимые, индивидуально определенные либо определяемые родовыми признаками. Договор может быть заключен на куплю-продажу будущих товаров, т.е. таких, которые еще будут созданы или приобретены продавцом.

**Цель договора купли-продажи:**

* + перенесение права собственности на вещь, служащую товаром, на покупателя.

**Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает:**

* 1. по общему правилу - с момента передачи вещи, если только иное не предусмотрено законом или договором;
  2. когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации - с момента такой регистрации, если иное не установлено законом (ст. 223 ГК; например, на недвижимое имущество).

Риск случайной гибели или случайного повреждения товара в общем случае переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

**Виды договора купли-продажи**

Договор купли-продажи является родовым понятием по отношению к отдельным видам договора купли-продажи, суть которых заключается в том, что одно лицо обязуется передать в собственность другого лица какое-либо имущество, а последнее обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

К числу договоров, признаваемых отдельными видами договора купли-продажи, относятся договоры:

* + розничной купли-продажи;
  + поставки товаров;
  + поставки товаров для государственных нужд;
  + контрактации;
  + энергоснабжения;
  + продажи недвижимости;
  + продажи предприятия.

Выделение названных видов договора купли-продажи служит целям наиболее простого и оптимального правового регулирования сходных правоотношений. Отсюда правило, согласно которому к указанным договорам подлежат субсидиарному применению общие положения ГК, регулирующие договор купли-продажи (п. 5 [ст. 454](http://base.garant.ru/10164072/30/#block_20454) ГК).

**4.                Договор мены.**

Под **договором мены** понимается [гражданско](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) - правовой договор, в соответствии с которым каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 [ст. 567](http://base.garant.ru/10164072/31/#block_567) ГК).

В реальном имущественном обороте предприниматели предпочитают пользоваться понятием "бартерные сделки", хотя оно не в полной мере отвечает существу обязательств, возникающих из таких договоров. В российском законодательстве традиционно отношения, складывающиеся при обмене товаров на эквивалентной основе, регулировались именно договором мены.

**Основные признаки договора мены**

1. Договор мены относится к числу договоров, направленных на передачу имущества, и тем самым он отличается от договоров на выполнение работ (например, подряд и некоторые другие), на оказание услуг (комиссия, поручение, агентирование, транспортно - экспедиционное обслуживание и некоторые другие) и от учредительских договоров (например, простое товарищество).
2. По договору мены обмениваемое имущество передается в собственность (а в соответствующих случаях - в хозяйственное ведение или оперативное управление) контрагента (данный признак позволяет отграничить договор мены от тех договоров на передачу имущества, по которым имущество передается во владение и пользование либо только в пользование контрагента - аренда, ссуда).
3. Особенность [предмета договора](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/predmet-dogovora) (обмен товаров) отличает его от других возмездных договоров, по которым имущество также передается в собственность контрагента (купля - продажа, заем), т.е. отличие характера встречного предоставления (один товар обменивают на другой, а не на деньги).
4. По договору мены право собственности на полученные в порядке обмена товары переходит к каждой из сторон одновременно после того, как обязательства по передаче товаров исполнены обеими сторонами ([ст. 570](http://base.garant.ru/10164072/31/#block_570) ГК), а  не с момента передачи вещи хотя бы одним (п. 1 [ст. 223](http://base.garant.ru/10164072/14/#block_223) ГК).

**Общая характеристика договора мены:** консенсуальный, возмездный, двусторонний, синаллагматический.

Договор мены может быть заключен в отношении будущих товаров, т.е. не только тех товаров, которые в момент заключения договора имеются у сторон, но и тех товаров, которые будут созданы или приобретены ими в будущем.

Особенностью государственной регистрации перехода права собственности на объекты недвижимости, приобретенные по договору мены, является то, что такая регистрация может быть осуществлена лишь после исполнения обеими сторонами договора мены обязательств по передаче друг другу обмениваемых объектов недвижимости ([ст. 570](http://base.garant.ru/10164072/31/#block_567) ГК).

1. **Договор дарения.**

**Договором дарения** признается такой договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому)

* вещь в собственность либо
* имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо
* освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п. 1 [ст. 572](http://base.garant.ru/10164072/32/#block_572) ГК).

**Особые черты договора дарения:**

1. Основной квалифицирующий признак договора дарения - безвозмездность  (даритель не получает никакого встречного предоставления со стороны одаряемого и, добавим, не рассчитывает на это). Если по договору дарения предполагаются встречная передача вещи или права либо встречное обязательство со стороны одаряемого, то такой договор признается притворной сделкой и к нему применяются правила, предусмотренные п. 2 ст. 170 ГК (п. 1 ст. 572 ГК).
2. Передача дарителем имущества в качестве дара одаряемому имеет своим результатом непосредственное возникновение у одаряемого права собственности на подаренное имущество.

**Предмет договора дарения**

Указанный договор, как и всякий гражданско-правовой договор на передачу имущества, имеет сложный предмет, состоящий из:

1. действий дарителя (передача дара, освобождение от обязанности, которые называют объектом первого рода или юридическим объектом),
2. самого имущества (вещи, права, обязанности, которое обычно именуется объектом второго рода или материальным, применительно к вещи, объектом).

**Сложный предмет договора дарения** может быть разбит на пять частей:

1. Передача дарителем вещи в собственность одаряемого представляет собой наиболее типичный предмет договора дарения.
2. Передача одаряемому имущественного права (требования) дарителем к "самому себе". Могут передаваться не только обязательственные права, но и отдельные вещные права.
3. Передача одаряемому принадлежащего дарителю имущественного права (требования) к третьему лицу осуществляется посредством безвозмездной уступки соответствующего права (требования) одаряемому при условии соблюдения правил, регулирующих [цессию](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/tcessiia) (п. 3 ст. 576 ГК).
4. Освобождение одаряемого от имущественной обязанности перед дарителем в юридической литературе обычно сводят к прощению долга (ст. 415 ГК).
5. Освобождение одаряемого от его имущественной обязанности перед третьим лицом возможно путем исполнения дарителем обязательства за являющегося в нем должником одаряемого перед кредитором по такому обязательству. Речь идет о применении специальной конструкции исполнения обязательства путем возложения его исполнения на третье лицо (п. 1 ст. 313 ГК), поскольку только в этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом, не являющимся стороной в обязательстве.

**Виды договора дарения**

ГК РФ (гл. 32) содержит ряд специальных правил, предназначенных для регулирования **видов договора дарения:**

* договора обещания дарения,
* договора пожертвования.

Выделение данных видов договора дарения не является результатом строгой научной классификации на основе какого-либо единого критерия, а скорее объясняется наличием применительно к каждому из них определенного набора квалифицирующих признаков.

1. **Общие положения о договоре ренты. Особенности отдельных видов договора ренты.**

По **договору ренты** одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно **(постоянная рента)** или на срок жизни получателя ренты **(пожизненная рента).** А также **пожизненное содержание с иждевением.**

**Признаки договора ренты.** Договоры ренты, заключенные под отчуждение движимого имущества, могут обладать **реальным и консенсуальным** характером в зависимости от того, за плату или бесплатно отчуждено движимое имущество под выплату ренты.

Договоры ренты могут иметь **односторонний или взаимный характер**. Реальные договоры ренты, по которым передача движимого имущества осуществляется по модели договора дарения, являются **односторонними,** а консенсуальные договоры ренты, по которым передача движимого имущества осуществляется по модели договора купли-продажи, являются **взаимными.**

Договор ренты является **возмездным.**

**Форма договора ренты.** Договор ренты подлежит **нотариальному удостоверению,** а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также **государственной регистрации.**

**Предмет договора ренты** определен как «имущество». Точно назван лишь предмет договора ренты с условием пожизненного содержания с иждивением, которым объявлено недвижимое имущество. Предметом договора ренты могут быть вещи (как движимые, так и недвижимые), наличные деньги и документарные ценные бумаги.

**Сторонами договора ренты** являются:

1. получатель ренты (рентный кредитор) — лицо, передающее свое имущество в собственность другого лица с целью получения от последнего в течение длительного периода времени дохода (ренты);
2. плательщик ренты (рентный должник) — лицо, обязанное в обмен на полученное в собственность имущество выплачивать передавшему его лицу в течение длительного периода времени доход (ренту).

**Рентные платежи** могут осуществляться в форме денежных выплат, а также в форме предоставления иждивения, включающего обеспечение потребностей в жилье, питании, одежде и т. п. В законе может устанавливаться минимальный размер пожизненной ренты и минимальной стоимости общего объема содержания с иждивением.

Обязательство по выплате рентных платежей является длящимся и подлежит систематическому исполнению. В связи с этим законом устанавливается ряд правил о форме и способах обеспечения исполнения обязательства по выплате ренты.

**Сроки.**

Главным признаком постоянной ренты является **бессрочный характер обязательства по выплате ренты,** возложенного договором на плательщика ренты. Это означает, что его существование не ограничивается каким-либо периодом времени, в том числе сроком жизни или существования получателя.

**Постоянная рента**- единственный вид ренты, в которой получателем может быть юридическое лицо, а сама рента - использована для покрытия особых потребностей получателя, не являющихся личными, бытовыми.

Постоянная рента как разновидность ренты сохраняет основные черты последней - ее некоммерческий характер. Поскольку, это уже отмечалось ранее, рента не является прибылью, которая как таковая имманентна предпринимательской деятельности.

1. **Договор аренды: общие положения. Особенности отдельных видов договора аренды.**

По договору аренды одна сторона (арендодатель) обязуется предоставить другой стороне (арендатору) имущество за плату во временное пользование.

Договор аренды является:

1) консенсуальным – договор считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора аренды;

2) возмездным;

3) взаимным – наличие субъективных прав и обязанностей у обеих сторон договора аренды.

Арендодатель – собственник передаваемого в пользование имущества или лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Арендатор – это лицо, заинтересованное в получении имущества в пользование.

Предмет договора – любая телесная не потребляемая вещь, поскольку она не теряет своих натуральных свойств в процессе использования.

Форма договора:1) простая письменная (для договоров аренды): а) на срок более года; б) одной стороной которых является юридическое лицо); 2) подлежит государственной регистрации (если иное не установлено законом).

Существенным условием договора аренды является его предмет.

Права и обязанности арендодателя:1) предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества;2) предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество;3) производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором аренды;4) досрочно потребовать расторжения договора и возмещения убытков или досрочного внесения арендной платы при нарушении арендатором условий договора аренды;5) устанавливать срок внесения арендной платы;6) давать или не давать согласие на заключение арендатором договора субаренды.

Права и обязанности арендатора: 1) пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды или в соответствии с назначением имущества; 2) своевременно вносить плату за пользование имуществом;3) при прекращении договора аренды вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором;4) поддерживать арендуемое имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества; 5) без согласия арендодателя не сдавать арендуемое имущество в субаренду; 6) требовать соответственного уменьшения арендной платы либо расторжения договора при неисполнении арендодателем условий договора.

**Особенности отдельных видов договора аренды.**1) По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование движимое имущество с использованием его, как правило, для потребительских целей.

2) По договору аренды транспортного средства арендодатель предоставляет арендатору за плату транспортное средство во временное владение и пользование с оказанием своими силами услуг по управлению им и по его технической эксплуатации (аренда транспортного средства с экипажем) или без оказания этих услуг (аренда транспортного средства без экипажа).

3) По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать арендатору за плату во временное владение и пользование или во временное пользование здание или сооружение либо нежилое помещение в них с предоставлением права на земельный участок, который занят такой недвижимостью и необходим для ее использования.

1. **Договор подряда: общие положения. Особенности отдельных видов договора подряда.**

**По договору подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его ([ст. 702](http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=182037;div=LAW;rnd=184768.6127692508446885;;ts=142522013218476833724545398870753) ГК).

**По юридической природе договор подряда является:**

* 1. двусторонним,
  2. взаимным,
  3. консенсуальным и
  4. возмездным.

**Стороны договора подряда:**

* + заказчик;
  + подрядчик.

ГК не устанавливает каких-либо ограничений для отдельных субъектов гра­жданского права на участие в подрядных отношениях как со стороны подрядчика, так и со стороны заказчика, ориентируясь на общие пра­вила об участии [граждан](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) и юридических лиц в гражданском обороте.

По общему правилу, когда речь идет о выполнении по договору подряда небольшого объема технически несложных работ, они вы­полняются лично подрядчиком.

Содержание же договора составляют те условия, о которых стороны достигли соглашения при его заключении, а также права и обязанности сторон по договору.

**Существенные условия договора под­ряда:**

* 1. предмет ([ст. 702](http://base.garant.ru/10164072/38/#block_702) ГК) и
  2. срок ([ст. 708](http://base.garant.ru/10164072/38/#block_708) ГК РФ) (суды, включая ВАС России, признают, что вторым существенным условием данного договора является срок выполнения работ, см., напр., Постановление ФАС Поволжского округа № А65-24457/2008 от 11.03.2011);
  3. отдельные арбитражные суды относят к существенным условиям договора подряда также условие о цене работ.

[**Предметом договора**](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/predmet-dogovora) **подряда** является:

* + как сама работа (деятельность по изготовлению вещи, ее пе­реработке или обработке, иные виды работ), так и
  + ее овеществленный результат.

**Особенности отдельных видов договора подряда.** Договор строительного подряда охва­тывает комплекс работ по строительству и реконструкции объектов, выполнение связанных с ним пусконаладочных работ. Нормы строи­тельного подряда могут применяться к работам по капитальному ремон­ту, если иное не предусмотрено договором. Договором может быть пре­дусмотрена обязанность подрядчика обеспечить эксплуатацию объекта в течение определенного срока после принятия заказчиком.

По договору подряда на выполнение проектных и изыскатель­ских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по зада­нию заказчика разработать техническую документацию и (или) выпол­нить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат. В договоре на проектирование подрядчиком выступает проектная организация, имеющая лицензию на осуществление соответ­ствующей проектно-сметной деятельности.

Особенность подрядных работ для государственных нужд заключается в том, что работы производятся для удовлетворения потребностей Российской Федерации и ее субъектов. Финансирование подрядных работ для государственных нужд производится за счет соответствующих бюджетов (федерального и субъектов РФ) и внебюджетных источников (ст. 763 ГК РФ). Потребно­сти РФ и ее субъектов связаны с решением задач жизнеобеспечения, обороны и безопасности страны, для реализации федеральных целевых программ, межгосударственных целевых программ, в которых участвует РФ.

1. **Договоры возмездного оказания услуг: понятие, виды.**

В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Договор возмездного оказания услуг является *консенсуальным, возмездным* и *двусторонним.*

Сторонами данного договора выступают *услугодатель,* именуемый *исполнителем,* и *услугополучатель,* именуемый *заказчиком.* В ГК отсутствуют какие-либо конкретные указания относительно субъектного состава этого вида договоров, поэтому при его определении нужно ориентироваться на общие правила участия граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

В соответствии со ст. 780 ГК, поскольку иное не предусмотрено договором, исполнитель обязан оказать услуги *лично.* Следовательно, если стороны прямо не согласовали в договоре обратное, *не применяется принцип генерального подряда.*

Единственное существенное условие договора возмездного оказания услуг – это его *предмет.* Им является либо совершение исполнителем *определенных действий* (отправка и доставка корреспонденции, предоставление телефонных и других каналов при оказании услуг связи, выполнение операций и различных лечебно-профилактических процедур при оказании медицинских услуг и т.д.), либо осуществление им *определенной деятельности*. В качестве же объекта данного вида договоров выступает полученный при этом заказчиком *полезный эффект.*

Требования к качеству оказываемых услуг определяются по тем же правилам, что и требования к качеству выполняемых работ в договоре подряда. Согласно ст. 721 ГК качество оказанной исполнителем услуги, т.е. достигнутого им результата, должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии или неполноте его условий – требованиям, обычно предъявляемым к услугам такого рода.

Как и в договоре подряда, гарантии качества услуги можно подразделить на *законные,* т.е. предусмотренные законом, иными правовыми актами или обычаями делового оборота, и *договорные,* т.е. принятые на себя исполнителем в силу договора и предусмотренные в нем (ст. 722 ГК).

Оказание некоторых видов услуг может предполагать, что полученный заказчиком полезный эффект в пределах разумного срока должен сохраняться в соответствии с установленным в договоре способом его использования, а если способ договором не предусмотрен – для обычного способа использования результата оказания услуги *(законная гарантия).*

Кроме того, законом, иным правовым актом, договором возмездного оказания услуг или обычаями делового оборота для результата оказания услуги может быть установлен срок, в течение которого он должен соответствовать условиям договора о качестве, предусмотренным п. 1 ст. 721 ГК *(гарантийный срок).*

Основная обязанность заказчика – *оплата оказанной услуги* (ст. 779 ГК). Такая оплата в соответствии со ст. 781 ГК осуществляется в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

Исходя из норм ГК, а также законодательства, регулирующего особенности возмездного оказания отдельных видов услуг, можно провести *классификацию договоров возмездного оказания услуг* по сферам хозяйственной и социально-культурной деятельности. В п. 2 ст. 779 ГК дан примерный перечень услуг, которые могут оказываться по таким договорам, включающий услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные.

1. **Договоры перевозки: общие положения, виды договоров перевозки.**

**Перевозка** (в широком значении) - это обязательства, в силу которых перевозчик должен совершить юридические и фактические действия по перемещению (транспортировке) груза, пассажира или багажа (транспортные услуги) в пользу грузоотправителя (грузополучателя, пассажира), а грузоотправитель обязуется оплатить эти действия.

Договор перевозки относится к так называемым транспортным обязательствам (транспортным договорам).

Гражданский кодекс, традиционно определяя основные принципы гражданско-правового регулирования перевозок, отсылает к иным специальным законам, составляющим транспортное законодательство.

Гражданский кодекс устанавливает основное правило, что условия перевозки, а также ответственность сторон определяются соглашением сторон, если Кодексом, транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное.

**Виды транспортных договоров**

К транспортным договорам относятся:

**1)** договоры об организации перевозок грузов;

**2)** договоры перевозки грузов, пассажиров и багажа:

* железнодорожная перевозка;
* автомобильная перевозка;
* воздушная перевозка;
* воздушный чартер;
* морская перевозка;
* перевозка по внутренним водным путям.

**3)** договоры буксировки.

Кроме того, закон выделяет договор перевозки грузов в прямом смешанном сообщении (при перевозке грузов, пассажиров и багажа разными видами транспорта по единому транспортному документу) - порядок организации этих перевозок определяются соглашениями между организациями соответствующих видов транспорта, заключаемыми в соответствии с транспортным законодательством о прямых смешанных (комбинированных) перевозках ([ст. 788](http://base.garant.ru/10164072/40/#block_788) ГК РФ).

В **ГК** включены лишь основные, принципиальные положения о до­говоре перевозки, применимые в равной степени к отношениям, свя­занным с перевозкой грузов, пассажиров и багажа различными вида­ми транспорта. Основную роль в регулировании взаимоотношений участников конкретных перевозок традиционно играют **транспортные кодексы и уставы**. При этом они должны приниматься только в каче­стве федеральных законов, что гарантирует единообразие правового регулирования сходных отношений.

Вместе с тем следует иметь в ви­ду, что условия перевозки отдельными видами транспорта, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются их **согла­шением**, если транспортными уставами и кодексами, иными закона­ми и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное (п. 2 [ст. 784](http://base.garant.ru/10164072/40/#block_784) ГК).

**Условия договора перевозки** должны содержаться в соот­ветствующем транспортном документе:

* на железнодорожном, речном и воздушном транспорте — в накладной;
* на морском транспорте — в на­кладной или коносаменте;
* на автомобильном транспорте — в транс­портной накладной или акте замера (взвешивания).

Составление и вы­дача грузоотправителю накладной или иного перевозочного доку­мента одновременно служат подтверждением заключения договора перевозки грузов.

1. **Договор займа и кредитный договор (сравнительная характеристика). Товарный и коммерческий кредит.**

По **договору займа** одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (ст. 807 ГК).

Стороны договора: заемщик и заимодавец. Ими могут быть любые субъекты гражданского права при соблюдении общих норм гражданского законодательства о право- и дееспособности.

Предметом договора являются деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. В этом заключается отличие договора займа от договоров имущественного найма и ссуды, предметом которых могут быть только индивидуально-определенные вещи.

Форма договора - письменная, за исключением случаев, когда договор заключен между гражданами и сумма займа не превышает десяти минимальных размеров оплаты труда.

Оформление заемной сделки возможно путем составления расписки или иного документа, удостоверяющего передачу заимодавцем денег или заменимых родовых вещей. Существует две разновидности документов, которые удостоверяют передачу суммы займа: это ценные бумаги - вексель и облигация.

Содержание договора составляют права и обязанности его сторон.

Виды договора: целевой заем и заем государственный. В отличие от кредитного договора обычный договор займа, как правило, не является целевым, т. е. не содержит условия об использовании полученных средств под определенные задачи.

Под государственным займом понимается договор, заемщиком в котором выступает государство в целом, а заимодавцем - гражданин или юридическое лицо.

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение такой формы влечет его ничтожность. Закон допускает отказ кредитора от предоставления заемщику кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок. Заемщик, в свою очередь, вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления.

Закон устанавливает два вида кредита: **товарный и коммерческий кредит.**

В том случае, если сторонами заключен договор о предоставлении другой стороне вещей, определяемых родовыми признаками, — это договор товарного кредита. Условия о количестве, об ассортименте, о комплектности, качестве, таре и (или) об упаковке предоставляемых вещей должны исполняться в соответствии с правилами о договоре купли-продажи товаров (ст. 465—485 ГК).

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

**Кредитный договор** является разновидностью договора займа, соответственно на него распространяются нормы ГК РФ, регулирующие заем.

Стороны: кредитор - банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию Банка России на все или отдельные банковские операции; заемщик, получающий денежные средства для предпринимательских или потребительских целей.

Предмет договора - денежные средства. Договор должен быть заключен в письменной форме, ее несоблюдение влечет недействительность договора.

1. **Договоры банковского вклада и  банковского счета: сравнительная характеристика.**

Договоры банковского вклада и банковского счета традиционно рассматриваются как типичные банковские сделки. Оба договора обнаруживают общие *сходные признаки* в оформлении и содержании.

     В обоих договорах вкладчику, клиенту банка, открывается банковский счет, на котором поступившие от него денежные средства не хранятся (как в классическом договоре хранения — депозите), а учитываются. С этих счетов по указанию клиента производятся соответствующие расчеты.

     Это дает основание утверждать о применении к договорам банковского вклада положений договора банковского счета.

     На этом сходство завершается. Договоры признаются самостоятельными гражданскими правовыми договорами и закреплены в главах 44 и 45 части второй ГК РФ.

***Различия*** состоят в следующем.

1.   Отношения банковского вклада юридически могут оформляться двояко:

а) открытием клиенту-вкладчику счета (на который вносятся соответствующие денежные средства клиента);

б) выдачей клиенту ценной бумаги (сберегательного или депозитного сертификата).

2.   Понятие банковского счета охватывает различные виды счетов, поэтому п. 3 ст. 834 ГК РФ к отношениям банка и вкладчика по счету, на который внесен вклад, предусматривает применение правил о договоре банковского счета (глава 45), если иное не предусмотрено договором банковского вклада и не противоречит его существу.

     Предметом отношений по договору банковского вклада являются безналичные денежные средства, представляющие собой не конкретные денежные купюры, а право требования, персонифицирующееся либо в выдаче, либо перечислении известных денежных сумм. Поэтому внесенные вкладчиком денежные купюры обезличиваются в банке и, соответственно, вкладчику по его первому требованию выдаются совершенно иные купюры.

***По договору банковского вклада*** (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвра­тить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п. 1 ст. 834 ГК РФ).

*Характеристика договора:* реальный, односторонний, возмездный.

*Участники договора.* Стороной, принимающей вклады, может быть только банк, располагающий правом на привлечение средств во вклады (в связи с выданной лицензией) (п. 2 ст. 136 За­кона «О банках и банковской деятельности»). При этом в Законе императивной нормой закреплено, что единственной легальной формой привлечения вкладов является договор банковского вклада. Данный Закон право привлечения средств во вклады предоставляет банкам, работающим на рынке не менее двух лет. В качестве вкладчика могут выступать любые юридические лица и граждане (если в роли вкладчика выступают граждане, то данный договор становится публичным (ст. 426 ГК РФ)).

Договор банковского счета — гражданско-правовая форма договора, заключается между банком и клиентом.

***По договору банковского счета*** банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету (ст. 845 ГК РФ).

*Характеристика договора:* консенсуальный, двусторонний, возмездный.

     Договор банковского счета опосредствует обязательства банка перед клиентом по зачислению, перечислению и выдаче со счета соответствующих клиентских денежных сумм и проведению других операций по счету в соответствии с условиями конкретного договора. При этом объектом, соответственно, действий банка являются безналичные денежные средства.

**13.           Общие положения о договоре хранения. Особенности отдельных видов договоров хранения.**

**Договор хранения** - соглашение, в соответствии с которым одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности ([ст. 886](http://base.garant.ru/10164072/48/#block_20886) ГК РФ).

К видам хранения относятся:

* 1. хранение в ломбарде,
  2. хранение в банке,
  3. хранение в камерах хранения транспортных организаций,
  4. хранение в гардеробах организаций,
  5. хранение в гостиницах и
  6. хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).

Договор хранения - пример традиционной для континентального права обязательственной конструкции. Основные положения договора хранения, известного также как поклажа, проистекают из римского частного права. Единая классическая конструкция договора хранения с развитием экономического оборота разделилась на собственно хранение и профессиональное хранение (осуществляемое хранителем в качестве профессиональной деятельности). К последнему виду хранения относится и хранение, осуществляемое в предпринимательской сфере.

По юридической природе **классический договор хранения** является:

* + реальным (хранитель не вправе требовать передачи вещи на хранение);
  + безвозмездным, по общему правилу;
  + односторонним.

**Договор профессионального хранения** может быть:

* 1. реальным или консенсуальным (поклажедатель под страхом ответственности за убытки обязан передать вещь на хранение в предусмотренный договором срок);
  2. возмездным;
  3. двусторонним.

Договор хранения может быть заключен как на определенный срок, так и без указания срока. Если срок хранения договором не предусмотрен, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем.

**Ломбард** - это специализированная организация (профессиональный хранитель), заключающая с [гражданами](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) договоры хранения движимых вещей. Такой договор может носить как самостоятельный характер, так и участвовать в комплексных правоотношениях потребительского кредитования и залога вещей ([ст. 358](http://base.garant.ru/10164072/24/#block_358) ГК РФ).

Заключение договора хранения в ломбарде удостоверяется выдачей ломбардом поклажедателю именной [сохранной квитанции](http://base.garant.ru/12158817/#block_2000) ([ст. 919](http://base.garant.ru/10164072/48/#block_20919) ГК РФ).

Хранение в ломбарде имеет ряд особенностей:

* + договор хранения в ломбарде вещей, принадлежащих гражданину, является публичным договором;
  + объектом хранения в ломбарде являются движимые вещи, предназначенные для личного потребления;
  + вещь, сдаваемая на хранение в ломбард, подлежит оценке;
  + ломбард обязан страховать принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки;
  + невостребованная вещь хранится в ломбарде 2 месяца по окончании срока хранения, а затем может быть продана в установленном [ст. 358](http://base.garant.ru/10164072/24/#block_358) ГК РФ порядке.

Особенности договора хранения ценностей в банке:

* 1. объектами хранения выступают ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие ценности, в т.ч. документы;
  2. хранителем является банк или иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на соответствующий вид [банковской деятельности](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/poniatie-priznaki-i-subekty-bankovskoi-deiatelnosti).

**14.**     **Договор страхования: понятие, структура, содержание,  виды.**

**Договор страхования** - это соглашение, в силу которого одна сторона (страхователь) уплачивает страховую премию, а другая сторона (страховщик) обязуется при наступлении страхового случая выплатить страховое возмещение в пределах определенной договором суммы (по имущественному страхованию), либо страховую сумму (по личному страхованию).

Договоры страхования заключаются в соответствии с правилами страхования

Договор страхования должен содержать: название документа; название и адрес страховщика; фамилия, имя и отчество или название страхователя и его адрес; указание объекта страхования; размер страховой суммы; перечень страховых случаев; определение размера тарифа, размер страховых взносов и сроки их уплаты; срок действия договора;порядок изменения и прекращения действия договора; права и обязанности сторон и ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение условий договора; другие условия по соглашению сторон; подписи сторон

Содержание договора страхования составляют права и обязанности его сторон.

К обязанностям страховщика можно отнести:1) ознакомление страхователя с правилами и условиями страхования; 2) неразглашение полученных им в результате своей профессиональной деятельности сведении о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, их состоянии здоровья, а также об имущественном положении этих лиц; 3) выплату страхователю, выгодоприобретателю или застрахованному лицу страхового возмещения или обеспечения при наступлении страхового случая в пределах страховой суммы и иные обязанности.

К правам страховщика можно отнести:1) применение разработанных им правил страхования;2) требование признания договора недействительным в случае предоставления страхователем при заключении договора заведомо ложных сведений об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая;3) произведение осмотра имущества, а при необходимости – проведение экспертизы его действительной стоимости при заключении договора имущественного страхования; 4) требование изменения условий договора, касающихся увеличения страхового риска; 5) требование расторжения договора и возмещения убытков страхователем, который не сообщил о существенном изменении обстоятельств, полученных при заключении договора, если они могут повлиять на увеличение страхового риска и другие права.

К обязанностям страхователя относятся: 1) своевременное внесение страховых взносов; 2) сообщение страховщику об изменении обстоятельств, имеющих значение для определения вероятности наступления страхового случая; 3) незамедлительное сообщение страховщику о наступлении страхового случая;4) принятие необходимых мер для уменьшения возможных убытков при наступлении страхового случая.

К правам страхователя относятся:

1) право на сохранение страховщиком тайны страхования;2) право на страхование имущества и предпринимательских рисков как по одному договору, так и по нескольким, в том числе у разных страховщиков;3) право на замену выгодоприобретателя другим лицом с письменным извещением об этом страховщика и другие права.

Законодательством РФ предусмотрено три вида договоров страхования:

1. Договор [личного страхования](http://proinsurans.ru/lichnoe-strakhovanie). Согласно условий данного договора, Страховщик обязуется выплатить страхователю или иному указанному в договоре страхования лицу страховую сумму в случае причинения вреда жизни и здоровью или наступления указанного в договоре события.

2. Договор [имущественного страхования](http://proinsurans.ru/strakhovanie-imushchestva). По данному договору Страховщик обязуется возместить страхователю или выгодоприобретателю ущерб при наступлении страхового случая (повреждение или уничтожение имущества).

3. Договор [страхования риска ответственности](http://proinsurans.ru/strakhovanie-otvetstvennosti). По данному договору страхуется риск ответственности за причинение ущерба, вреда третьим лицам самим страхователем или иным лицом на которого такая ответственность может быть возложена.

**15.            Договор доверительного управления имуществом.**

**Договор доверительного управления имуществом** - это соглашение, в силу которого одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) ([ст. 1012](http://base.garant.ru/10164072/54/#block_21012) ГК РФ).

Передача имущества в доверительное управление в соответствии с нормами Гражданского кодекса РФ является способом осуществления своих абсолютных правомочий собственником, определяющим цели, условия и порядок управления. В отличие от доверительной собственности, доверительное управление носит открытый для третьих лиц характер, не имеет доверительного характера и построено на жесткой конструкции взаимных и четко определенных прав и обязанностей сторон обязательственных отношений. Договор доверительного управления имеет длящийся, сравнимый с агентскими отношениями характер, но не влечет перехода права собственности.

Доверительный управляющий вправе совершать в отношении доверенного имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя (законом или договором могут быть предусмотрены ограничения).

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У.".

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет ([ст. 1016](http://base.garant.ru/10164072/54/#block_21016) ГК РФ).

Договор доверительного управления является:

* + реальным;
  + по общему правилу возмездным;
  + двусторонним.

Сторонами договора доверительного управления имуществом являются (ст. 1014, 1015 ГК РФ):

**1) учредитель управления:**

* + собственник имущества;
  + орган опеки и попечительства, исполнитель завещания или иное лицо, указанное в законе (в особых случаях, вследствие необходимости постоянного управления имуществом подопечного, на основании завещания, в котором назначен исполнитель завещания и др.).

**2) доверительный управляющий:**

* + индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (кроме унитарного предприятия) - по общему правилу;
  + [гражданин](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii), не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения - в случаях, предусмотренных законом.

**16.           Договор коммерческой концессии.**

Договор коммерческой концессии (франчайзинга) - это соглашение, в силу которого одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в т.ч. право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау) ([ст. 1027](http://base.garant.ru/10164072/55/#block_21027) ГК РФ).

Экономическая суть франчайзинга - расширение коммерсантом сферы собственного бизнеса за счет передачи другому, как правило, территориально отдаленному предпринимателю:

* + права пользования средствами индивидуализации (товарный знак, коммерческое обозначение) и
  + охраняемой информации о способе изготовления, технологии и т.д. (ноу-хау).

Передача этих имущественных прав сопровождается передачей коммерческого опыта, обучением персонала, оказанием информационной и иной поддержки.

Коммерческая концессия предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном сторонами объеме и территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Договор коммерческой концессии является консенсуальным; возмездным; двусторонним.

Договор коммерческой концессии заключается на определенный срок или без определения срока.

К договору коммерческой концессии соответственно применяются правила раздела VII ГК РФ о лицензионном договоре, если это не противоречит положениям главы 54 ГК РФ и существу договора коммерческой концессии.

Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть только

* 1. коммерческие организации и
  2. [граждане](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii), зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме. Договор коммерческой концессии подлежит государственной регистрации в федеральном органе [исполнительной власти](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/konstitutcionno-pravovye-osnovy-sistemy-federalnykh-organov-ispolnitelnoi-vlasti) по интеллектуальной собственности. При несоблюдении этого требования договор считается ничтожным (ст. 1028 ГК РФ).

[Предметом договора](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/predmet-dogovora) коммерческой концессии является передаваемый правообладателем пользователю комплекс имущественных прав, включающий права пользования средствами индивидуализации (товарный знак, коммерческое обозначение) и охраняемую информацию (ноу-хау).

К существенному условию договора коммерческой концессии относится вознаграждение, которое может выплачиваться пользователем правообладателю в форме (ст. 1030 ГК РФ):

* + фиксированных разовых или периодических платежей,
  + отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем для перепродажи, или
  + в иной форме, предусмотренной договором.

Содержание договора заключается в установленных законом обязанностях сторон.

**17.           Обязательства вследствие причинения вреда: понятие, условия возникновения, стороны.**

Обязательства вследствие причинения вреда (**деликтные обязательства**) заключаются в обязанности лица, причинившего вред личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица, возместить причиненный вред в полном объеме.

Обязательства вследствие причинения вреда относятся к внедоговорным обязательствам, которые возникают в результате совершения правонарушения, причинившего вред жизни, здоровью, иным нематериальным благам гражданина либо имуществу гражданина или иного субъекта; поэтому они называются деликтными (от лат. **delictum — правонарушение**).

Определения деликтного обязательства закон не дает. Однако основная идея, характеризующая его, содержится в п. 1 ст. 1064 ГК, согласно которой вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

В отличие от договорных обязательств, деликтные обязательства возникают независимо от воли и желания их участников, в силу указания закона. При этом вред причиняется абсолютным субъективным правам (праву собственности, жизни, здоровью, чести, достоинству и т.д.) при отсутствии между лицами договорного правоотношения. Если вред причиняется при исполнении договора, то он по общему правилу возмещается в рамках договорного обязательства, на основании правовых норм, регулирующих соответствующий договор.

Под **вредом** как основанием деликтной ответственности понимаются неблагоприятные для субъекта гражданского права имущественные или неимущественные последствия, возникшие в результате повреждения или уничтожения принадлежащего ему имущества, а также в результате причинения увечья или смерти гражданину (физическому лицу).

Как указывается в п. 1 ст. 1064 ГК РФ, вред может быть причинен личности или имуществу.

Причинение вреда имуществу (имущественный вред) означает нарушение имущественной сферы лица в форме уменьшения его имущественных благ либо умаления их ценности. Иногда имущественный вред определяют как разность между материальным положением потерпевшего до причинения вреда и после.

**Деликтное обязательство и соответственно деликтная ответственность за причинение вреда возникают при наличии следующих условий:**

— противоправность поведения лица, причинившего вред;

— причинная связь между противоправным поведением причинителя вреда и возникшим вредом;

— вина лица, причинившего вред.

**Кредитором** в обязательстве является потерпевший — гражданин, личности либо имуществу которого причинен вред, или юридическое лицо, имуществу которого причинен вред. **Должником** является причинитель вреда — гражданин или юридическое лицо, в результате действия которого причинен этот вред.

Государство и муниципальные образования выступают в деликтных обязательствах в лице органов государственной власти РФ или субъекта РФ, а также в лице органов местного самоуправления. Учитывая особый характер гражданской правоспособности публичных образований (специальная, обусловленная функциональными целями), следует иметь в виду, что непосредственными участниками деликтных обязательств данные субъекты могут выступать лишь в случаях, предусмотренных законом. Так, они выступают на стороне кредитора в том случае, когда вред причинен государственной или муниципальной собственности, а также когда государство выполняет охранительную функцию в отношении объектов, имеющих режим общественного достояния (атмосферный воздух, памятники истории и культуры) и расходы на восстановление которых покрываются за счет средств бюджета. Участие публичных образований на стороне должника предусмотрено общими нормами ст. ст. 13 и 16 ГК РФ и специальными нормами ст. ст. 1069 — 1071 ГК РФ, а также некоторыми иными, например п. 2 ст. 243, п. 1 ст. 417 ГК РФ.

**18.           Возмещение вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.**

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, относят к особой, или к специальной, в силу происхождения вреда, который обусловлен воздействием источника повышенной опасности. Особая природа вреда объективно требует применения специального состава, поскольку общие условия объективно возлагают риск такого вреда на потерпевшего, что вряд ли отвечает принципам гуманности и справедливости. Специальный характер ответственности обусловливает также и особый субъектный состав в обязательстве. В качестве обязанного лица по общему правилу выступает лицо, владеющее источником повышенной опасности на любом законном основании, — собственник, унитарное предприятие или учреждение, арендатор, доверительный управляющий, а также лицо, уполномоченное доверенностью, распоряжением в форме административного акта на владение источником повышенной опасности.

С понятием «источник повышенной опасности» ныне применяется новый термин — «деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих». Оба термина указывают на особый характер вреда с точки зрения его происхождения. Новый термин позволяет использовать более широкий подход к выявлению природы данного вреда, которая проявляется не только в прямой, но и опосредованной связи между действием и вредом, т.е. не только как прямое взаимодействие вещи или потерпевшего с объектом — источником повышенной опасности, но и косвенное его воздействие через загрязнение окружающей природной среды. В последнем случае это следствие деятельности субъекта. Таким образом, под источником повышенной опасности согласно современной трактовке ГК понимается не только собственно объект деятельности — вещь, но и сама деятельность — действия или бездействие владельца источника повышенной опасности.

ГК содержит примерный (не исчерпывающий) перечень видов такой деятельности, в который включены наиболее опасные виды.

К источникам повышенной опасности можно отнести и любые иные объекты. Однако бремя доказывания, что объект является таковым, лежит на истце. Основным критерием при этом является фактор повышенной опасности для окружающих вследствие объективной возможности выхода такого объекта (процесса) из под контроля его владельца, т.е. риск. Именно риск повышенной опасности для окружающих обусловливает специальный состав в качестве основания возникновения обязательства по возмещению вреда. Этот состав не включает в себя условие вины.

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возмещать вред независимо от наличия вины. В зарубежном праве такую ответственность иногда именуют абсолютной, или строгой, а само обязательство — квазиделиктом.

Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности в двух случаях: если он докажет, что вред причинен вследствие обстоятельств непреодолимой силы или умысла самого потерпевшего. В первом случае следует доказать: а) наличие обстоятельства; б) его чрезвычайность, т.е. крайне редкий характер и неожиданный характер; в) невозможность его предотвращения в данных обстоятельствах, в частности имеющимися в наличии средствами или ввиду состояния ответчика; г) причинную связь между этими обстоятельствами и причинением вреда.

Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности в двух случаях: если он докажет, что вред причинен вследствие обстоятельств непреодолимой силы или умысла самого потерпевшего. В первом случае следует доказать: а) наличие обстоятельства; б) его чрезвычайность, т.е. крайне редкий характер и неожиданный характер; в) невозможность его предотвращения в данных обстоятельствах, в частности имеющимися в наличии средствами или ввиду состояния ответчика; г) причинную связь между этими обстоятельствами и причинением вреда.

19.           **Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.**

Согласно ст. 1084 ч. 2 ГК РФ вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и т. п., возмещается по правилам ГК РФ, если законом или договором не предусмотрена повышенная ответственность.

Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья, определены законом (ст. 1085 ч. 2 ГК РФ). Так, при причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья (на лечение, дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии и др.), если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

Пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда при определении утраченного заработка (дохода) не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок, полученный потерпевшим после повреждения здоровья.

Законом или договором объем и размер возмещения вреда, причитающегося потерпевшему, могут быть увеличены.

Гражданский кодекс (ст. 1086 ч. 2 ГК РФ) устанавливает порядок определения заработка (дохода), утраченного в результате повреждения здоровья. В частности, размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии ее — степени утраты общей трудоспособности.

В состав утраченного заработка (дохода) включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам. Не учитываются только выплаты единовременного характера (выходное пособие при увольнении, компенсация за неиспользованный отпуск и т. п.).

Подсчет среднесписочного заработка (дохода) осуществляется путем деления общей суммы его заработка (дохода) за 12 месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на 12 (ст. 1086 ч. 2 ГК РФ).

Право на возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти, имеют нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания: один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет, и некоторые другие лица (ст. 1087 ч. 2 ГК РФ).

Размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца, составляет ту долю заработка (дохода) умершего, которую понесли лица, имеющие право на возмещение вреда, и которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни.

**20.           Обязательства вследствие неосновательного обогащения**

В соответствии с п. 1 ст. 1102 ГК лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество, за исключением случаев, предусмотренных ст. 1109 ГК.

Обязательства из неосновательного обогащения по традиции именуют *кондикционными* (от лат. condictio – получение). Субъектами таких обязательств выступают *приобретатель* (должник) и *потерпевший* (кредитор). Ими могут быть как граждане, так и юридические лица.

Основание возникновения обязательства из неосновательного обогащения составляют следующие обстоятельства:

1) одно лицо приобретает или сберегает имущество за счет другого;

2) имущество приобретается или сберегается без предусмотренных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований.

*Действия,* приводящие к неосновательному приобретению (сбережению) имущества, разнообразны. Ими могут быть действия самого потерпевшего (например, повторное выполнение исполненного обязательства); действия третьих лиц (например, ошибочная выдача вещи, находившейся на хранении, не поклажедателю, а другому лицу), действия приобретателя имущества (например, похищение им чужих вещей, определяемых родовыми признаками). Действия, порождающие обязательства из неосновательного обогащения, могут быть *правомерными* и *неправомерными.*

Основаниями возникновения обязательств из неосновательного обогащения могут в некоторых случаях являться и *события* (например, перенос в результате наводнения имущества, принадлежащего владельцу дачного участка, на участок соседа).

Для возникновения обязательства из неосновательного обогащения необходимо также, чтобы имущество было приобретено или сбережено неосновательно. *Неосновательным* считается приобретение или сбережение, не основанное на законе, ином правовом акте либо сделке.

Приобретение (сбережение) имущества признается неосновательным, если его правовое основание *отпало впоследствии* (например, в связи с поворотом исполнения отмененного или измененного судебного решения, признанием завещания недействительным).

Неосновательное обогащение одного лица за счет другого независимо от того, в какой форме оно произошло, порождает между приобретателем и потерпевшим обязательство по возмещению потерпевшему понесенных им *имущественных потерь.*

Согласно ст. 1104 ГК имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему *в натуре.* Если невозможно возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество, приобретатель должен возместить потерпевшему *действительную стоимость этого имущества* на момент его приобретения, а также *убытки,* вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести (например, незаконно использовавшее служебное имущество в личных целях) либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило (ст. 1105 ГК).

Нормы о неосновательном обогащении применяются лишь тогда, когда у приобретателя находятся *вещи, определяемые родовыми признаками.* В отношении индивидуально-определенных вещей должны применяться нормы об истребовании имущества из чужого незаконного владения (ст. 301 – 303, 305 ГК). В таких случаях должен предъявляться не кондикционный, а *виндикационный* иск.

**21.           Общие положения о наследовании: понятие и основания наследования, наследство, субъекты наследственных отношений. Открытие наследства. Недостойные наследники.**

**Наследование** есть переход имущества умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального (общего) правопреемства. Универсальное (общее) правопреемство означает, что наследство переходит к наследнику как единое целое в один и тот же момент. При принятии наследства наследник становится носителем прав и обязанностей наследодателя с момента открытия наследства независимо от времени его фактического принятия и независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, если оно подлежит регистрации. Переход наследства как единого целого означает, что наследник не имеет права принять только часть наследства, например, право собственности на дачу, а от принятия прав и обязанностей по участию в хозяйственном товариществе – отказаться. Наследство может быть принято только как единое целое без оговорок и условий, и в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследник не знал.

Наследники – это лица, указанные в завещании или в законе в качестве правопреемников наследодателя. Причем наследовать может любой субъект гражданского права, а именно гражданин, юридическое лицо, государственно-публичное образование и даже международные организации. Что касается граждан, то наследовать могут граждане, которые находятся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства о чем сказано в абзаце 1 статьи 1116 ГК РФ.

Закон предусматривает ряд случаев когда граждане могут быть лишены права наследовать или могут быть отстранены от наследования, причем этих лиц статья 1117 именует недостойными наследниками.

Категории недостойных наследников

1. Не становятся наследниками и не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя выраженной в завещании способствовали или же пытались способствовать увеличению причитающейся им или же другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке (статья 1117 ГК РФ).

Граждане, которым наследодатель уже после утраты ими права наследования завещал имущество вправе наследовать такое имущество.

Под противоправными следует понимать не только уголовно-наказуемые деяния но и всякое иное действие запрещенное законом. Сюда включаются например, поделка или же сокрытие завещания, принуждение наследодателя путем обмана, насилия, угрозы к составлению, изменению или же отмены завещания, возможны иные действия.

2. Не становятся наследниками по закону родители после смерти своих детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства (абз. 2 пункта 1 статьи 1117 ГК РФ)

3. Не наследуют те граждане, которые по требованию заинтересованного лица будут судом отстранены от наследования по закону по причине злостного уклонения от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя, а именно родители детей, дети родителей (пункт 2 статьи 1117 ГК РФ).

Открытие наследства (статья 1113 ГК РФ) связано с двумя юридическими фактами:

1. Смерть гражданина

2. Объявление гражданина судом умершим

С наличием любого из этих юридических фактов наследство считается открытым. Открытие наследства всегда происходит в определенном месте и в определенное время. Поэтому временем открытия наследства (пункт 1 статьи 1114 ГК РФ) является день смерти наследодателя, а если он был объявлен умершим, то это день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим.

**22.**           **Принятие наследства. Отказ от принятия наследства.**

[Статья 1152](http://base.garant.ru/10164072/65/#block_1152) ГК РФ устанавливает, что для приобретения наследства наследник должен его принять. Для приобретения выморочного имущества ([ст. 1151](http://base.garant.ru/10164072/64/#block_1151)) принятие наследства не требуется.

**Особенности принятия наследства:**

* 1. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства.
  2. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.
  3. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.
  4. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства.

**Способы принятия наследства**

1) Подачей заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство (нотариусу или уполномоченному должностному лицу, по месту открытия наследства).

2) Совершением действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, в частности если наследник: вступил во владение или в управление наследственным имуществом;

* + принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
  + произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
  + оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

**Срок принятия наследства**

Наследство может быть принято в течение 6 месяцев со дня:

* 1. открытия наследства;
  2. вступления в законную силу решения суда об объявлении [гражданина](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) умершим;
  3. возникновения права [наследования](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/poniatie-nasledovaniia), если оно возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным [ст. 1117](http://base.garant.ru/10164072/62/#block_1117) Кодекса.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение 3 месяцев со дня окончания вышеуказанного срока.

По заявлению наследника, пропустившего срок, суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник

* + не знал и не должен был знать об открытии наследства или
  + пропустил этот срок по другим уважительным причинам (при условии обращения в суд в течение 6 месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали).

[Ст. 1157](http://base.garant.ru/10164072/65/#block_1157) ГК РФ устанавливает право отказа от наследства.

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства ([статья 1154](http://base.garant.ru/10164072/65/#block_1154)), в том числе в случае, когда он уже принял наследство,

* + в пользу других лиц ([статья 1158](http://base.garant.ru/10164072/65/#block_1158)) или
  + без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества.

При наследовании [выморочного имущества](http://base.garant.ru/10164072/64/#block_1151) отказ от наследства не допускается.

Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства ([п. 2 ст. 1153](http://base.garant.ru/10164072/65/#block_115302)), суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными.

**23.           Наследование по завещанию.**

[Статья 1118](http://base.garant.ru/10164072/63/#block_1118) ГК РФ устанавливает, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

**Завещание** является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства; это волевой акт лица, который устанавливает правовой порядок перехода всего имущества или его части к определенным физическим и юридическим лицам.

**Условия совершения завещания:**

* 1. обладание в момент совершения [дееспособностью](http://base.garant.ru/10164072/3/#block_21) в полном объеме;
  2. совершение лично (через представителя не допускается);
  3. могут содержаться распоряжения только одного гражданина.

На­следодатель может составить завещание на все имущество, которое может быть завещано, либо его отдельную часть.

Имущество, завещанное двум и более наследникам без указа­ния долей, считается завещанным наследникам в равных до­лях. Если завещанное - вещь неделимая, то в случае спора ме­жду наследниками их доли и порядок пользования недели­мой вещью определяются судом.

При составлении завещания нотариус не требует доку­ментов, подтверждающих наличие имущества.

Но завещание не только волевой акт, но и односторонняя сделка. Поэтому нотариус должен убедиться, что завещатель понимает значе­ние своих действий, руководит ими, не заблуждается в отно­шении подготовленного им завещания, ему никто не угрожа­ет и не обманывает.

При удостоверении завещания нотариус устанавливает по документу личность завещателя.

**Требование закона об указании места и времени состав­ления завещания** имеет важное значение в случае оспаривания подлинности завещания или возникновения спора о дееспо­собности завещателя в момент составления завещания, либо когда имеются два или более завещаний и необходимо устано­вить, какое из них как составленное позднее имеет силу.

[Ст. 1116](http://base.garant.ru/10164072/62/#block_1116) ГК РФ определяет, что к [наследованию](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/poniatie-nasledovaniia) могут призываться граждане:

* 1. находящиеся в живых в день открытия наследства, а также
  2. зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

К наследованию **по** [**завещанию**](http://jurkom74.ru/notariat/zaveschanie) могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

**К наследованию по завещанию могут призываться:**

* + Российская Федерация,
  + субъекты Российской Федерации,
  + муниципальные образования,
  + иностранные государства и международные организации.

**Недостойные наследники**

**Не наследуют ни по закону, ни по завещанию** граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней [воли](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/volia-v-strukture-lichnosti) наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать (статья 1117 ГК РФ):

* 1. призванию их самих или других лиц к наследованию либо
  2. увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

**24.           Наследование по закону**

При отсутствии завещания, оформленного надлежащим образом, осуществляется наследование по закону. Согласно ГК РФ существенно расширен круг наследников по закону – фактически установлено восемь очередей.

Наследники по закону – лица, указанные в законе, которые призываются к наследованию в качестве наследников при отсутствии наследников по завещанию, а также в иных случаях, установленных законом.

ГК РФ закреплено восемь очередей наследников.

Первая – дети, супруг, родители наследодателя, а также внуки умершего и их потомки по праву представления. К наследованию призываются родители, не лишенные родительских прав, либо если к моменту открытия наследства они восстановлены в родительских правах. Родители супруга (тесть, теща, свекровь, свекор) наследниками умершего не считаются.

Вторая – братья и сестры умершего, его бабушки и дедушки, а также дети братьев и сестер наследодателя (его племянники и племянницы) по праву представления. Наследниками могут быть как полнородные, т. е. имеющие общих родителей, так и неполнородные (единоутробные и единокровные). Сводные сестры и братья не являются наследниками, так как у них нет кровного родства. Дедушки и бабушки также отнесены законом к наследникам данной очереди. Однако в случае, когда внук был рожден в незарегистрированном браке либо отцовство не было установлено, к наследованию призываются только дедушка и бабушка со стороны матери.

Третья – братья и сестры родителей наследодателя (его дяди и тети), а также по праву представления двоюродные братья и сестры.

Четвертая – прадедушки и прабабушки наследодателя.

Пятая – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

Шестая – дети двоюродных внуков и внучек умершего (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер(двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Седьмая – пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Восьмая – к последней («плавающей», или «скользящей») очереди призываются нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. Если отношения иждивения прекратились за один год до момента открытия наследства, такие лица не вправе наследовать имущество умершего. Характерной чертой «скользящей» очереди является то, что в этом случае признак родства или свойства не является определяющим. При наличии других наследников лица этой очереди наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, если:

1) наследники предшествующих очередей отсутствуют;

2) никто из них не имеет права наследовать;

3) все они отстранены от наследования либо лишены наследства;

4) никто из них не принял наследства либо все они отказались от наследства.

**25.           Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: понятие, виды.**

**Интеллектуальная деятельность**– умственная (мыслительная, духовная, творческая) деятельность человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна).

**Право интеллектуальной собственности**– подотрасль гражданского права, совокупность правовых норм и институтов права, регулирующих отношения в сфере возникновения, использования и защиты объектов интеллектуальной собственности.

Данная подотрасль гражданского права **охраняет результаты интеллектуальной деятельности**, которые представляют собой нематериальные блага.  
Традиционно интеллектуальную собственность делят на две составляющие:

* + 1. промышленную собственность

2) авторское право.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

1) произведения науки, литературы и искусства;

2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

3) базы данных;

4) исполнения;

5) фонограммы;

6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);

7) изобретения;

8) полезные модели;

9) промышленные образцы;

10) селекционные достижения;

11) топологии интегральных микросхем;

12) секреты производства (ноу-хау);

13) фирменные наименования;

14) товарные знаки и знаки обслуживания;

15) наименования мест происхождения товаров;

16) коммерческие обозначения.

 На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации охраняются в режиме интеллектуальных прав. К последним относятся три вида прав:

* **исключительное право,** являющееся имущественным правом. Оно существует в отношении всех объектов интеллектуальных прав;
* **личные неимущественные права** (в отношении не всех объектов интеллектуальных прав);
* **иные права** (в отношении не всех объектов интеллектуальных прав).

Классификация данных прав проводится не по одному основанию, так как иными правами являются и имущественные, и неимущественные права.

**26.**           **Договорные формы распоряжения исключительными правами.**

Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны. В случае заключения договора о залоге исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации залогодатель вправе в течение действия этого договора использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство без согласия залогодержателя, если договором не предусмотрено иное.

В главе 69 ГК РФ предусматриваются два новых (для ГК РФ) вида договоров: договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор.

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона - правообладатель - передает или обязуется передать свое исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне - приобретателю.

К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (ст. 307 - 419) и о договоре (ст. 420 - 453), поскольку иное не установлено законодательством и не вытекает из содержания или характера исключительного права. Заключение лицензионного договора не влечет за собой перехода исключительного права к лицензиату.

По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. Лицензионный договор заключается в письменной форме.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории РФ.

Лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

**27.           Охрана и защита интеллектуальных прав.**

В юридической литературе принято различать такие явления, как правовая охрана и правовая защита.

Правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности органически включает в себя не только признание за авторами и иными субъектами личных неимущественных и исключительных прав на охраняемые интеллектуальные продукты, но и обеспечение их оперативной эффективной защиты в случае нарушения. Таким образом, охрана интеллектуального права и защита интеллектуального права соотносятся друг с другом как целое и его часть.

Под *защитой интеллектуальных прав* следует понимать совокупность материально-правовых и процессуально-правовых действий, осуществляемых в предусмотренных законодательством формах, предполагающих использование соответствующих способов защиты исключительных и личных неимущественных прав, а в необходимых случаях информационное воздействие на правонарушителя, с целью признания (восстановления) нарушенного интеллектуального права.

Общие способы защиты субъективных гражданских прав предусмотрены в ст. 12 ГК. Все они применимы для защиты нарушенных интеллектуальных прав. Однако существо нарушенного интеллектуального права (исключительного, либо личного неимущественного), характер правонарушения (деликт, неосновательное обогащение, нарушение обязательства, недействительность сделки) и последствия нарушения права (наличие убытков, морального вреда) предопределяют выбор того или иного способа:

восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

самозащиты права;

присуждения к исполнению обязанности в натуре;

возмещения убытков;

взыскания неустойки;

компенсации морального вреда;

прекращения или изменения правоотношения;

неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

иными способами, предусмотренными законом.

Способ защиты нарушенного (оспариваемого) интеллектуального права должен выбираться правообладателем с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

При определении существа нарушенного права должны приниматься во внимание следующие моменты: вид нарушенного интеллектуального права (исключительное или личное право), объект нарушенного права (объект авторских и смежных прав, объект патентного права, средство индивидуализации), характер противоправных действий и т.д.

В качестве последствий нарушенного интеллектуального права могут рассматриваться следующие обстоятельства: наличие у правообладателя убытков, их размер, объективная возможность восстановить положение, существовавшее до нарушения интеллектуального права или отсутствие такой возможности, т.п.

**28.           Условия, препятствия и порядок заключения брака.**

Брак - это важнейший юридический факт, вызывающий возникновение семейно-правовых связей, он представляет собой свободный и добровольный союз мужчины и женщины, заключаемый в установленном порядке с соблюдением требований закона, направленный на создание семьи.   
Характерные признаки брака:

1. брак - это союз мужчины и женщины;
2. брак - это добровольный союз;
3. брак - это равноправный союз;
4. брак - это союз, заключенный с соблюдением определенных правил, установленных законом;
5. брак порождает взаимные личные права и обязанности супругов;
6. брак заключается без указания срока действия.

Брак имеет юридическую силу с момента его государственной регистрации.   
Государственная регистрация производится:

* в органах ЗАГС;
* при личном присутствии лиц, вступающих в брак;
* по истечении месяца со дня подачи заявления лицами, вступающими в брак (при наличии уважительных причин этот срок может быть увеличен, но не более чем на месяц, или сокращен до истечения месяца; при наличии особых обстоятельств регистрация производится в день подачи заявления).

Условия вступления в брак - это обстоятельства, необходимые для государственной регистрации заключения брака и для признания его имеющим правовую силу.   
Условия заключения брака:

1. наличие взаимного добровольного согласия мужчины и женщины, вступающих в брак;
2. достижение брачного возраста (общий брачный возраст 18 лет; может быть снижен до 16 лет при наличии уважительных причин органом местного самоуправления по просьбе лиц, вступающих в брак, снижается более чем на 2 года при наличии соответствующего закона субъекта РФ о снижении брачного возраста).

Наряду с условиями заключения брака СК РФ устанавливает препятствия к заключению брака, т. е. обстоятельства, при наличии которых государственная регистрация заключения брака невозможна и неправомерна.   
Брак же, заключенный при наличии препятствий, может быть признан судом недействительным.   
Препятствия к заключению брака перечислены в ст. 14 СК РФ, их перечень является исчерпывающим, не подлежит расширительному толкованию и включает в себя следующие обстоятельства.

1. Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке.
2. Не допускается заключение брака между близкими родственниками: родственниками по прямой линии (восходящей и нисходящей), а также между полнородными и неполнородными братьями и сестрами. К родственникам по прямой линии относятся лица, происходящие один от другого (например: отец и дочь, бабушка и внук и т. п.). Прямая линия родства может быть восходящей и нисходящей. При восходящей линии родственная линия ведется от потомков к предкам, при нисходящей - от предков к потомкам. Полнородными являются братья и сестры, имеющие общих как отца, так и мать, а неполнородными - или общего отца (единокровные), или общую мать (единоутробные).
3. Не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, поскольку их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению
4. Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

**29.           Порядок расторжения брака.**

Семейный кодекс РФ предусматривает **два способа расторжения брака:**  
1) в органах записи актов гражданского состояния;  
2) в случаях, предусмотренных ст. 21—23 в судебном порядке.  
**Расторжение брака в органах ЗАГС** — это упрощенная процедура развода. Так как у супругов не имеется разногласий относительно принятого решения, отсутствует спор о детях. Во всех развитых странах данная процедура является основной.  
Брак расторгается в органах ЗАГС при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, на расторжение брака. А также по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг: признан судом безвестно отсутствующим; признан судом недееспособным; осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.  
В первом случае супруги должны подать в органы ЗАГС совместное заявление либо два отдельных заявления о расторжении брака.  
Во втором — супруг должен приложить к заявлению о расторжении брака копию соответствующего решения суда или копию приговора, вступившего в законную силу.  
Заявление о расторжении брака может быть подано в орган ЗАГС по месту жительства любого из супругов. По итогам рассмотрения заявления органы ЗАГС только констатируют факт развода, не выясняя обстоятельств дела, способствующих принятию супругами такого решения. Государственная регистрация расторжения брака производится органами записи актов гражданского состояния в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.  
**Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии** у супругов общих несовершеннолетних детей (за исключением случаев, предусмотренных нормами о расторжении брака в органах ЗАГС) или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака. В случае, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для регистрации расторжения брака и др.), то брак также будет расторгаться в суде.  
Супруг, подавший иск, становится **истцом**, а другой супруг — **ответчиком.** Иски о расторжении брака рассматриваются мировыми судьями в порядке гражданского судопроизводства. По общему правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика, в случае, если у истца имеются несовершеннолетние дети или он по состоянию здоровья не может выехать к месту жительства ответчика, иск предъявляется по месту жительства истца. В случаях, предусмотренных законом, дела о расторжении брака рассматриваются с участием прокурора, органов опеки и попечительства, защищающих права несовершеннолетних. Решение о расторжении брака может быть обжаловано супругами в порядке, установленном гражданско-процессуальным законодательством.

**30.           Алиментные обязательства родителей и детей.**

**Родители обязаны** содержать своих несовершеннолетних детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно.  
Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов).  
**В случае, если родители** не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.  
**При отсутствии соглашения** родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).  
**При отсутствии** соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка - одной четверти, на двух детей - одной трети, на трех и более детей - половины заработка и (или) иного дохода родителей.  
Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

**Алименты, взыскиваемые** с родителей на детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и в других аналогичных учреждениях, зачисляются на счета этих учреждений, где учитываются отдельно по каждому ребенку.  
**Указанные учреждения** вправе помещать эти суммы в банки. Пятьдесят процентов дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание детей в указанных учреждениях. При оставлении ребенком такого учреждения сумма полученных на него алиментов и пятьдесят процентов дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка Российской Федерации.

Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи.  
**Порядок участия** родителей в несении дополнительных расходов и размер этих расходов определяются судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.  
Суд вправе обязать родителей принять участие как в фактически понесенных дополнительных расходах, так и в дополнительных расходах, которые необходимо произвести в будущем.

**Трудоспособные** совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них.  
**При отсутствии** соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судебном порядке.  
**Размер алиментов**, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.  
**При определении** размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них.  
**Дети могут** быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей.  
**Дети освобождаются** от уплаты алиментов родителям, лишенным родительских прав.

**31.           Понятие гражданского процессуального права, его предмет, метод, система. Соотношение с другими отраслями права.  Источники гражданского процессуального права.**

Понятие «**гражданское процессуальное право**» можно рассматривать с 3-х точек зрения:

* 1. как отрасль права;
  2. как науку;
  3. как учебную дисциплину.

**Гражданское процессуальное право** — отрасль права, включающая совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между участниками гражданского процесса и судом общей юрисдикции всех инстанций (в дальнейшем — судом) при осуществлении правосудия по гражданским делам.

**Предметом гражданского процессуального права** как правовой отрасли служит сам гражданский процесс, т.е. деятельность суда и других участников, а также в определенной степени и деятельность органов исполнения судебных постановлений.

Гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения **методом диспозитивно-разрешительным**. Это означает, что инициатива возникновения гражданских дел принадлежит заинтересованным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе гражданских дел не возбуждает. Обжалование судебных актов и, как правило, их исполнение зависят также от волеизъявления заинтересованных субъектов процессуального права. Большинство норм гражданского процессуального права носит разрешительный, а не запретительный характер. Участники процесса могут занимать только присущее им одно процессуальное положение и совершать только такие процессуальные действия, которые разрешены и предусмотрены нормами процессуального права.

**Система отрасли ГПП**- определяется совокупностью гражданско-процессуальных норм, регулирующих отправление правосудия по гражданским делам. Исходя из структуры ГПК РФ, в системе ГПП выделяются две составные части: **общая и особенная**.

Гражданское процессуальное право как составная часть системы всего права нашего государства неизбежно взаимодействует с большинством отраслей права.

Взаимосвязь гражданского процессуального права с конституционным правом может быть выявлена в двух аспектах:

1. общность источников обеих отраслей права. Конституция РФ является основным источником конституционного права, но в этом же акте фиксируются важнейшие принципы правосудия;
2. взаимосвязь с отдельными подотраслями конституционного права, речь идет о судоустройстве и прокурорском надзоре. С судоустройством гражданское процессуальное право имеет общие принципы (независимость судей и подчинение их только закону, осуществление правосудия только судом и проч.).  
   В прокурорском надзоре определяются полномочия прокурора по участию в судебном рассмотрении гражданских дел. Гражданское процессуальное право и указанные подотрасли конституционного права имеют некоторые общие источники права.

К источникам гражданского процессуального права можно отнести:

Основным и традиционным источником права вообще, и гражданского процессуального права в частности, являются [нормативные правовые акты](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/normativnyi-pravovoi-akt), среди которых законы как акты высшей юридической силы.

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. В силу этого соответствующие акты принимаются только на федеральном уровне.

**32.           Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи.**

Гражданское судопроизводство (гражданский процесс) – определенная, специфичная, урегулированная гражданско-процессуальными нормами деятельность всех участников судопроизводства, в том числе и органов исполнения судебных решений.

В Конституции РФ закреплены основные принципы гражданского судопроизводства: 1)все равны перед законом и судом;

2) право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени;

3) право каждого на пользование родным языком;

4) право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, др. Задачи гражданского судопроизводства определены ст. 2 ГПК РФ:

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

2) укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений, формирование уважительного отношения к закону и суду. Действующим законодательством установлен определенный порядок рассмотрения споров, возникающих из гражданских, семейных, трудовых и иных материальных правоотношений, а также дел, возникающих из публично-правовых отношений, и дел особого производства, который состоит из определенных законом стадий процесса.

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

Виды стадий процесса:

1) возбуждение гражданского судопроизводства;

2) подготовка дела к судебному разбирательству;

3) судебное разбирательство;

4) вынесение решения;

5) производство в суде второй инстанции;

6) производство в суде надзорной инстанции;

7) пересмотр решений и определений суда по вновь открывшимся обстоятельствам.

Гражданское судопроизводство подразделяется на следующие виды:

1) приказное – отличается отсутствием основных стадий гражданского процесса. Судебное решение заменяет судебный приказ;

2) исковое – характеризуется следующими чертами;

3) производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, к которым относятся дела;

4) особое производство – характеризуется отсутствием спора о праве. Предметом защиты выступает не нарушенное или оспоренное право, а охраняемый законом интерес заявителя;

5) производство по делам об оспаривании решений третейских судов;

6) производство по делам, возникающим из исполнительных правоотношений – сюда относят процессуальные действия суда, влияющие на процесс исполнения судебных постановлений и постановлений иных органов.

В соответствии со [ст. 2](http://base.garant.ru/12128809/1/#block_2) ГПК РФ **задачами гражданского судопроизводства** являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов [граждан](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii), организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, прав и интересов других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений.

Таким образом, к **задачам гражданского процесса** можно отнести:

* 1. правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов;
  2. укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений;
  3. формирование уважительного отношения к закону и суду.

**33.           Понятие принципов гражданского процессуального права и их значение. Классификация принципов.**

Принципы гражданского процессуального права – основные положения, на основе которых определяется специфика, сущность и содержание данной отрасли права.

Значение принципов:

1) являются важными демократическими гарантиями правосудия по гражданским делам;

2) суд руководствуется не только конкретными гражданскими процессуальными нормами, но и принципами процессуального права;

3) способствуют правильному толкованию всех норм гражданского процессуального права;

4) способствуют преодолению пробелов в гражданском процессуальном праве. Применение аналогии закона или права возможно лишь на базе принципов гражданского процессуального права;

5) определяют собой структуру и существенные черты гражданского процессуального права, его общие положения;

6) обусловливают содержание процессуального права в целом;

7) охватывают все нормы и институты гражданского процессуального права;

8) указывают цель процесса и методы ее достижения;

9) предопределяют характер и содержание деятельности субъектов права, общее направление развития и дальнейшего совершенствования данной отрасли.

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

Структура принципов гражданского процессуального права состоит из следующих компонентов:

1) наличие определенных представлений в сфере правосознания, в том числе правосознания судей и иных юристов, и в правовой науке;

2) закрепление соответствующих положений в действующем законодательстве;

3) реализация принципов права в конкретной сфере общественных отношений.

Система гражданского процессуального права включает всю совокупность принципов данной отрасли права в их соотношении и взаимозависимости.

Классификация принципов гражданского процессуального права.

1. По характеру нормативного источника, в котором закреплен конкретный принцип:

1) конституционные принципы:

а) осуществление правосудия только судом;

б) независимость судей и подчинение их только закону;

в) принцип несменяемости судей;

г) принцип неприкосновенности судей;

д) принцип состязательности сторон;

е) принцип равноправия перед законом и судом;

ж) принцип гласности судебного разбирательства.

2) принципы, закрепленные в ГПК РФ:

а) принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданского дела;

б) язык гражданского судопроизводства; в)принцип диспозитивности;

д) сочетание устности и письменности; е) принцип непосредственности; ж) принцип непрерывности.

2. В зависимости от того, в одной или нескольких отраслях действуют соответствующие принципы:1) межотраслевые; 2)специфические отраслевые;

3. По объекту регулирования: 1) принципы организационно-функциональные – являются одновременно принципами организации правосудия (судоустройственными) и функциональными; 2) функциональные – благодаря данным принципам реализуются основные функции суда;3) организационные – определяют порядок организации деятельности суда.

**34.           Стадии гражданского процесса. Процессуальная форма.**

Стадии гражданского процесса:

1). *Производство в суде первой инстанции* \*судья или суд должны дать ответ на заявленные истцом требования, подлежит ли удовлетворению или нет, либо судья устанавливает иные обстоятельства (признание гражданина безвестно отсутствующим или умершим);

2). *Апелляционное производство* \*стало самостоятельной стадией процесса с 1 января 2012 года. Цель данного производства – проверка законности и обоснованности судебных решений и определений, не вступивших в законную силу;

3). *Кассационное производство* \*цель – проверка законности вступивших в законную силу судебных постановлений, за исключением судебных постановлений Верховного Суда. До 1 января 2012 года апелляция и кассация были параллельными способами пересмотра решений. Теперь это последовательные способы проверки судебных постановлений;

4). *Надзорное производства* \*особый, исключительный порядок пересмотра. Цель – пересмотр верховным судом определенных ГПК судебных постановлений на предмет наличия в них предусмотренных ст. 391 со значком 9 ГПК оснований отмены или изменений. Порядок надзорного производства исключителен, осуществляет Президиум ВС РФ;

5). *Пересмотр по вновь открывшимся и новым обстоятельствам* \*цель – пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений в свете появления вновь открывшихся или установление новых обстоятельств;

6). *Исполнительное производство* \*цель – принудительное исполнение требований, содержащихся в судебных и иных постановлениях, поскольку не все процессуалисты считают исполнительное производство стадией, а считают его либо отдельной отраслью, либо вторичной комплексной отраслью права, либо комплексной отраслью законодательства.  
*Гражданская процессуальная форма (ГПФ)* – это последовательный, определенный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения подведомственных суду гражданских дел, обязательность которого обеспечена возможностью применения правовых санкций и иных процессуальных средств.

\*должны строго совершаться в последовательности, предусмотренной ГПК. ГПФ – это идеальная модель судопроизводства. С точки зрения требований ГПФ в процессе, как правило, не допускаются действия, не предусмотренные гражданским процессуальным законодательством (ГПЗ). «Разрешено то, что не запрещено законом» не действует, разрешено только то, что предписано нормами ГПЗ.

Черты ГПФ:

1). *Демократизм* проявляется в абсолютном характере права на судебную защиту, в предоставленной законом возможности всем заинтересованным лицам участвовать в процессе; в наделении лиц, участвующих в деле, широким кругом процес. прав и др.; 2). *Нормативность* – порядок судопроизводства определяется процессуальным законом;

\*ч. 4 ст. 1 ГПК 3). *Детальность разработки процедуры рассмотрения дела в суде* означает, что последовательность совершения процессуальных действий, их содержание, круг субъектов этих действий, форма и содержание процесс. документов определены ГПК; 4). *Универсальность* – порядок рассмотрения и разрешения дел распространяется на все виды и стадии процесса; 5). *Императивность* – процессуальный порядок рассмотрения гражданских дел обязателен для суда и других участников процесса.

Разновидности ГПФ: *Устная* – форма процессуальных действий. *Письменная* – форма процессуальных документов.

Значение ГПФ: 1). Придает совместным действиям лиц, участвующих в деле, и суда характер гражданского судопроизводства;2). Обеспечивает единство процесса, равенство процессуальных прав и обязанностей участвующих в деле лиц; 3). Является гарантом законности и обоснованности осуществления правосудия. \*существенные нарушения процессуальной формы влекут безусловную отмену судебного постановления – ч. 4 ст. 330 ГПК.

**35.           Понятие гражданских процессуальных правоотношений, их особенности и виды. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений и их классификация.**

*Гражданские процессуальные правоотношения -* это урегулированные нормами ГПП общественные отношения, возникающие между судом и другими участниками процесса (а в ряде случаев и иными лицами) при совершении процессуальных действий в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела, а также при исполнении судебных и иных постановлений.

Особенности гражданских процессуальных правоотношений:

1). Возникают на основе норм гражданского процессуального права и существуют только в правовой форме; в отличии гражданско-правовых отношений процессуальные не могут существовать как фактические отношения, т.е. отношения, неурегулированные правовыми нормами; непредусмотренное нормой право действие в процессе не влечет никаких юридических последствий; в литературе есть мнение, что в процессе есть фактические отношения (например, Боннер, когда законом не называлась аудиозапись, писал, что суды исследуют магнитофонные записи, хотя на практике они и исследовались по аналогии закона как письменные доказательства);

2). Возникают и существуют между судом, рассматривающим дело, и другими участниками процесса, а в ряде случаев и лицами, не участвующими в процессе;

3). Обязательным субъектом любого процессуального правоотношения выступает суд; суд - обязательный и необходимый субъект любого правоотношения в ГПП à между самим участниками процесса правоотношения не возникают, они реализуются через суд;

4). По характеру – властеотношения, носят публично-правовые, поэтому суд и другие участники процесса, с которыми он вступает во взаимодействие, неравноправны; отношения строятся по вертикальному типу;

5). Характеризуются корреспонденцией процессуальных прав и обязанностей суда и других участников гражданского процесса; в литературе в советский период было распространено мнение, что суд не несет никаких обязанностей перед участниками процесса, он ответственен только перед государством; сейчас большинство авторов говорит, что суд несет обязанности перед участниками наряду с обязанностью перед государством о надлежащем осуществлении правосудия;

6). Носят правоприменительных характер; содержание действий суда в процессе = применение норм материального и процессуального права;

7). Представляют собой динамичную систему; права и обязанности реализуются посредством осуществления процессуальных действий, которые порождают другие права и обязанности, благодаря этому осуществляется движение процесса;

8). Типичным юридическими фактами являются процессуальные действия (бездействие) его субъектов, а не объективно происходящие события, которые в рамках процесса не вызывают юридически-значимых последствий; даже в юридически-фактическом составе за событием должно следовать процессуальное действие.

Гражданское процессуальное законодательство не содержит перечня участников гражданского процесса. В ГПК РФ имеется только указание ([гл. 4](http://base.garant.ru/12128809/4/#block_1004) ГПК РФ) на состав лиц, участвующих в деле, и судебных представителей.

Все субъекты гражданского процесса занимают неодинаковое положение и пользуются разными процессуальными правами. Раз­личное положение субъектов имеет значение как в отношении влия­ния их на ход процесса, так и для достижения конечной его цели, а именно постановления судебного решения и его исполнения.

Всех участников гражданского процесса можно разделить на три группы:

* 1. суд;
  2. лица, участвующие в деле;
  3. лица, содействующие осуществлению правосудия.

**36**.           **Суд как обязательный субъект гражданских процессуальных правоотношений. Состав суда. Коллегиальное и единоличное рассмотрение гражданских дел в судах. Порядок решения вопросов судом в коллегиальном составе.**

Суд как субъект гражданских процессуальных правоотношений занимает особое положение:   
1) он необходимый участник гражданских процессуальных правоотношений, без которого невозможно разбирательство дела;   
2) его права и обязанности взаимосвязаны и взаимозависимы (обязанности следить за порядком в зале корреспондируется право наложения штрафа на нарушителя, удаления присутствующих из зала судебного заседания и проч.);   
3) он не имеет материально-правовой заинтересованности в исходе дела, так как не является субъектом спорного правоотношения;   
4) он имеет процессуальную заинтересованность в исходе дела (быстрое и правильное рассмотрение и разрешение дела), т. е. процессуальный интерес суда не лежит на чьей-то стороне. Его процессуальный интерес предопределен задачами гражданского судопроизводства и функцией по отправлению правосудия.

Состав суда

1. Дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично. В случаях, предусмотренных федеральным законом, дела в судах первой инстанции рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей.

2. Рассмотрение дел в кассационном порядке осуществляется судом в составе судьи-председательствующего и двух судей, в порядке судебного надзора - в составе судьи-председательствующего и не менее двух судей.

В соответствии со [ст. 7](http://base.garant.ru/12128809/1/#7) **Гражданского процессуального кодекса рассматриваются судьей единолично**:

1. гражданские дела в судах первой инстанции;
2. в [апелляционном](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/apelliatciia) порядке дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу (судьями соответствующих районных судов).

**Рассматриваются коллегиально** гражданские дела:

1. в судах апелляционной инстанции (за исключением случаев, предусмотренных для единоличного рассмотрения);
2. в судах кассационной и надзорной инстанций;
3. в предусмотренных федеральным законом случаях.

**Коллегиальное рассмотрение дел** в арбитражном суде: первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

В первой инстанции арбитражного суда коллегиальным составом судей рассматриваются:

1. дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;
2. дела об оспаривании [нормативных правовых актов](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/normativnyi-pravovoi-akt);
3. дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение;
4. дела, решения о коллегиальном рассмотрении которых приняты председателем судебного состава в связи с их особой сложностью на основании мотивированного заявления судьи;
5. дела, относящиеся к подсудности Суда по интеллектуальным правам.

Арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, предусмотренные для рассмотрения коллегиальным составом судей, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства.

Дела в арбитражном суде апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей, если иное не установлено АПК.

**37.           Лица, участвующие в деле (понятие, признаки, состав процессуальные права и обязанности).**

**Лица, участвующие в деле**, — участники процесса, имеющие самостоятельный юридический интерес (личный или общественный) к исходу процесса (решению суда), действующие в процессе от своего имени, имеющие право на совершение процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса, на которых распространяется законная сила решения.

**Всех лиц, участвующих в деле, объединяют следующие существенные признаки:**

а) право на совершение процессуальных действий от своего имени;

б) право на совершение волеизъявлений, т. е. процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса в той или иной стадии;

в) наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда (личного или общественного);

г) распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения (определения о прекращении производства по делу).

**Лица, участвующие в деле, имеют право:**

· знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии,

· заявлять отводы,

· представлять доказательства и участвовать в их исследовании,

· задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;

· заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;

· давать объяснения суду в устной и письменной форме;

· приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;

· обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, определенные ГПК РФ, другими федеральными законами. При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

В ряде случаев право лица, участвующего в деле, является и его обязанностью. Так, сторона вправе предоставлять доказательства, но одновременно — это ее обязанность, так как на ней лежит бремя доказывания (ст. 56 и др. ГПК).

**Обязанностью лиц**, участвующих в деле, является указывать адрес (ст. 131 ГПК), сообщать суду о перемене адреса во время производства по делу (ст. 118 ГПК), представлять истребованные судом письменные и вещественные доказательства (ст. 57 ГПК), являться в суд по требованию суда и др.

При неисполнении обязанностей могут наступить неблагоприятные последствия либо применяться предусмотренные законом санкции (например, ч. 3 ст. 57, ст. 118, 159 ГПК).

Должностные лица, участвующие в деле (например, прокурор), выполняют процессуальные обязанности в силу служебного положения; неисполнение этих обязанностей влечет за собой меры дисциплинарной ответственности на основании сообщения суда (частное определение).

Права и обязанности, предусмотренные ГПК, отражая содержание принципов диспозитивности и состязательности, обеспечивают участвующим в деле лицам возможность реализовать свое право на судебную защиту и совершать действия, направленные на развитие и дальнейшее движение процесса, переход его из одной стадии в другую.

**38.           Понятие сторон в гражданском процессе, их права и обязанности.**

**1.Стороны в гражданском процессе**- это лица, разрешающие в суде и с помощью суда свой материально-правовой спор. Сторонами в гражданском процессе - истцом или ответчиком (ч. 1 ст. 38 ГПК РФ) г могут быть граждане, а также государст­венные предприятия, учреждения, организации, иные коопера­тивные организации, их объединения, общественные органи­зации, пользующиеся правами юридического лица.

Понятие сторон применяется в делах искового производства. Участники дел особого производства, а также дел, возникаю­щих из административно-правовых отношений именуются не истцом и ответчиком, а заявителями, жалобщиками и заинтере­сованными лицами. Однако за некоторыми изъятиями, предусмотренными законом, они пользуются всеми правами сторон.

В каждом деле искового производства всегда две стороны.

2. **Истец**- это лицо, в защиту нарушенных или оспариваемых прав и интересов которого возбуждено гражданское дело. Инициатива возбуждения дела путем подачи заявления может принадлежать как самому истцу, так и прокурору, а также ли­цам, имеющим по закону право обращаться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых за­коном интересов других лиц, То есть понятия истца и лица, возбуждающего дело, не всегда полностью совпадают.

Истец выступает в качестве активной стороны в гражданском процессе.

3. **Ответчик**- это лицо, привлекаемое к ответу по иску, посколь­ку на него указывается в иске как на нарушителя права.

В качестве ответчика также, как и истца, могут выступать лица, обладающие гражданской процессуальной правоспособностью.

**4.** Стороны в процессе пользуются равными процессуальными правамии соответственно несут равные процессуальные обязанности.

Как **обязанности,** так**и права сторон** делятся на *общие* и *специ­альные.*

***Общие процессуальные права*** сторон - это пра­ва, распространяющиеся на всех участвующих в деле лиц (право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства; давать объяснения; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и др.).

***Специальные права*** сторон - это такие исключительные права, которые закон пре­доставляет лишь истцу и ответчику. Например, истец вправе изменить основание или предмет иска; отказаться от иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Ответ­чик вправе признать иск полностью или частично или отказаться от иска. Стороны могут заключить мировое соглашение, которое утверждается судом.

5. **Общие процессуальные обязанности** сторон:

• добросовестно пользоваться своими правами;

• соблюдать установленный в судебном заседании порядок;

• беспрекословно подчиняться распоряжениям председательст­вующего;

с уважением относиться к суду.

**Специальные процессуальные**обязанности зависят от характера конкретных процессуальных действий. Так, обязанность истца при составлении искового заявления - внести в него ряд обя­зательных сведений; и истец, и ответчик обязаны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований и возражений и др.

**39.           Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность. Понятие ненадлежащей стороны. Условия, порядок и последствия замены ненадлежащего ответчика. Процессуальное правопреемство.**

Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов.

***Гражданская процессуальная правоспособность*** ***(ст.36 ГПК РФ)*** – закрепленная законом возможность иметь гражданско-процессуальные права и нести обязанности.

***Гражданская процессуальная дееспособность (ст.37 ГПК РФ)*** – способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю (гражданская процессуальная дееспособность принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим возраста 18 лет, и организациям).

**Ненадлежащими сторонами** именуются лица, в отношении которых по материалам дела исключается предположение о том, что они являются субъектами спорного правоотношения.

Условия замены :

1. согласие истца

2. замена возможна в суде первой инстанции до выяснения решения по делу

согласие ответчика не требуется, если истец не согласен на замену, то суд рассматривает дело и выносит решение об отказе в иске.

Последствия замены ненадлежащего ответчика:

1. после замены процесс начинается с самого начала

2. действия, совершенные в процессе ненадлежащим ответчиком не влекут Никах последствий для надлежащего ответчика

Замена ненадлежащего ответчика (ст.41 ГПК) – ненадлежащий ответчик это тот, в отношении которого предположение о том, что является субъектом спорного правоотношения, не подтверждается материалами дела. Закон не отказывает в иске, а допускает замену ненадлежащего ответчика. Если отказать в иске, то мы вынудим истца предъявлять к ответчику новый иск, а значит, уплатить новую пошлину.

**Процессуальное правопреемство** — замена в процессе лица, являющегося стороной или третьим лицом (правопредшественника), другим лицом (правопреемником) в связи с выбытием из процесса одной из сторон в спорном или установленном решением суда правоотношении. Процессуальное правопреемство предполагает преемство в материальном плане в случаях общего (универсального) правопреемства либо перехода отдельного субъективного права.

**40.           Понятие и виды третьих лиц в гражданском процессе.  Основания и порядок вступления их в дело, процессуальные права и обязанности; отличие от соучастников.**

Обычно в гражданском процессе выступают две стороны с противоположными интересами - истец и ответчик, каждая из которых отстаивает свою правоту. Однако в ряде случаев процесс усложняется, и помимо сторон в него вступают по своей инициативе или привлекаются [граждане](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) и юридические лица, заинтересованные в разрешении гражданского дела.

Интересы привлекаемых в процесс лиц не всегда совпадают с интересами сторон, поэтому они называются **третьими лицами**.

Закон предусматривает возможность участия в гражданском процессе двух видов третьих лиц в гражданском процессе:

* 1. третьи лица, заявляющие са­мостоятельные относительно предмета спора ([ст. 42](http://base.garant.ru/12128809/4/#block_42) ГПК РФ);
  2. третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований от­носительно предмета спора ([ст. 43](http://base.garant.ru/12128809/4/#block_43) ГПК РФ).

Статья 43 ГПК РФ. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора

1. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу, если оно может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, а также на предъявление встречного иска и требование принудительного исполнения решения суда.

О вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, выносится определение суда.

2. При вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, рассмотрение дела в суде производится с самого начала.

Характерные черты таких третьих лиц:

1. Такие лица не являются субъектами спорного материального правоотношения. Между третьим лицом и стороной иной характер отношений.

Между таким лицом и противоположной стороной нет материально-правовых отношений.

2. Основание участия в деле таких лиц — юридическая заинтересованность в исходе дела. Юридическая заинтересованность предполагает влияние решения суда на права и обязанности третьего лица.

3. Такие лица выступают на стороне истца или ответчика. Чаще всего третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, участвуют на стороне ответчика. Однако не исключены случаи участия третьих лиц и на стороне истца.

4. Такие лица вступают в процесс путем подачи заявления либо привлекаются к участию в деле по определению судьи (суда). Такие лица могут привлекаться к процессу по ходатайству лиц, участвующих в деле, и по инициативе суда.

Таким образом, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, — это такие участвующие в деле лица, которые привлекаются или вступают в процесс на стороне истца или ответчика и имеют юридическую заинтересованность в исходе дела, но при отсутствии материально-правовых отношений с противоположной стороной.

Поскольку третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, не являются субъектами спорного материального правоотношения, то к ним не может быть предъявлен встречный иск. Они также не могут предъявлять встречный иск.

Если сравнивать соответчика и третье лицо без самостоятельных требований на стороне ответчика, то их интересы в деле различны.

**41.            Участие прокурора в гражданском процессе (цель, основания и формы участия).**

Прокурор всегда выступает в гражданском процессе как самостоятельный его участник. Он является представителем государства и защищает публичные интересы, следит за соблюдением законов.

**Особенности участия прокурора в гражданском процессе**:

* 1. не может быть стороной в процессе, так как не имеет в деле материально-правовую заинтересованность и на него не распространяется сила судебного решения;
  2. к прокурору не может быть предъявлен встречный иск;
  3. прокурор не может быть судебным представителем стороны или третьего лица (он выступает в защиту интересов закона и совершенно независим от того лица, в интересах которого подает заявление).

[Ст. 45](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/prokuror-v-grazhdanskom-protcesse-formy-uchastiia-i-pravovoe-polozhenie#block_34) ГПК предусматривает, что прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов

* + [граждан](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii),
  + неопределенного круга лиц или
  + Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. Указанное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан о защите нарушенных или оспариваемых:

* 1. социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых (служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;
  2. прав на защиту семьи, материнства, отцовства и детства;
  3. социальной защиты, включая социальное обеспечение;
  4. прав на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах;
  5. прав на охрану здоровья, включая медицинскую помощь;
  6. прав на благоприятную окружающую среду;
  7. прав на образование.

Прокурор, подавший заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца, за исключением:

* + права на заключение мирового соглашения и
  + обязанности по уплате судебных расходов.

В случае отказа прокурора от заявления, поданного в защиту законных интересов другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если это лицо или его законный представитель не заявит об отказе от иска. При отказе истца от иска суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

В соответствии с ч. 1 [ст. 45](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/prokuror-v-grazhdanskom-protcesse-formy-uchastiia-i-pravovoe-polozhenie#block_45) ГПК прокурор может обращаться в суд с заявлением о возбуждении гражданского дела. А согласно [ч. 3 ст. 45](garantf1://12028809.4503/) ГПК прокурор вступает в процесс, который возбужден другими лицами.

Таким образом, **прокурор участвует в гражданском судопроизводстве в двух формах**:

* 1. когда он начинает процесс (обращение в суд с иском в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц);
  2. когда вступает в процесс, уже начатый другими лицами (определение суда о необходимости его привлечения к делу).

**42.           Представительство в суде (понятие, виды, объем и порядок оформления полномочий представителя).**

Часть 1 ст. 48 ГПК закрепляет право граждан вести свои дела в суде не только лично, но и через представителей. При этом личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций в суде ведут их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, правовыми актами или учредительными документами, либо представители (абз. 1 ч. 2 ст. 48 ГПК).

**Судебное представительство** — это правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у последнего возникают процессуальные права и обязанности.

**Законное представительство** от имени недееспособных и не обладающих полной дееспособностью граждан, а также граждан, признанных безвестно отсутствующими (ст. 52 ГПК).

**Представительство адвоката по назначению суда** (ст. 50 ГПК). Основанием возникновения данного представительства является соответствующее определение суда. В частности, суд обязан при подготовке дела к судебному разбирательству назначить адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно.

**Договорное (добровольное) представительство** от имени граждан и организаций, в том числе представительство одного из соучастников по поручению других соучастников.

Основанием возникновения данного вида представительства является: соответствующее соглашение между представителем и представляемым. Чаще всего такое соглашение имеет форму гражданско-правового договора поручения (гл. 49 ГК).

**Представительство от имени организации** ее органов (единоличных и коллегиальных) возникает на основании прямого указания федерального закона, иного правового акта или учредительных документов (абз. 1 ч. 2 ст. 48 ГПК).

Определенными особенностями обладает **представительство от имени государства** (Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований), специально уполномоченных органов и должностных лиц.

Полномочия представителя должны быть выражены в **доверенности**, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется **ордером**, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

**43.           Процессуальные сроки (понятие, значение, виды, исчисление, последствия пропуска, продление, восстановление).**

Возникновение и развитие гражданских процессуальных правоотношений осуществляется в результате процессуальных действий суда, участвующих в деле лиц и лиц, содействующих правосудию.

В соответствии со [ст. 107](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/protcessualnye-sroki-v-grazhdanskom-protcesse-poniatie-vidy-poriadok-ischisleniia#block_107) ГПК РФ в целях своевременности осуществления правосудия процессуальные действия участниками судопроизводства должны совершаться

* + в сроки, установленные ГПК и иными федеральными законами, либо
  + в сроки, назначенные судом, если они не установлены законом и с учетом принципа разумности.

[**Процессуальный срок**](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/srok-protcessualnyi) - предусмотренный законом или назначаемый судом определенный промежуток или момент времени, с которым связывается необходимость совершения конкретных процессуальных действий либо наступления иных правовых последствий.

**Виды процессуальных сроков в гражданском процессе**: сроки рассмотрения гражданских дел судом; сроки совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле.

***По порядку установления***: установленные федеральным законом и установленные самостоятельно судом.

***По способу исчисления*** - определяемые: конкретным отрезком времени, календарной датой, указанием на определенное событие (местом, порядком осуществления процессуальных действий).

Процессуальные сроки исчисляются периодами времени - годами, месяцами и днями, в пределах которых должны быть совершены и процессуальные действия.

Иногда процессуальные сроки связываются с наступлением каких-либо событий. Так, встречный иск может быть предъявлен ответчику до принятия судом решения по первоначальному иску ([ст. 137](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/protcessualnye-sroki-v-grazhdanskom-protcesse-poniatie-vidy-poriadok-ischisleniia#block_137) ГПК).

Согласно [ст. 108](http://base.garant.ru/12128809/9/#block_108) ГПК РФ процессуальный срок,

* + исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока;
  + исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. В случае, если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

В случае, если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен процессуальный срок, может быть совершено до двадцати четырех часов последнего дня срока. В случае, если жалоба, документы или денежные суммы были сданы в организацию почтовой связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, срок не считается пропущенным.

В случае, если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Если судом приостановлено производство по делу, то приостанавливается и течение процессуальных сроков ([ст. 110](http://base.garant.ru/12128809/9/#block_110) ГПК).

Приостановление сроков начинается со времени возникновения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства; со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Назначенные судом процессуальные сроки могут быть продлены судом ([ст. 111](http://base.garant.ru/12128809/9/#block_111) ГПК).

Лицу, пропустившему установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, этот срок может быть восстановлен ([ст. 112](http://base.garant.ru/12128809/9/#block_112) ГПК).

Необходимо подчеркнуть, что заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока, установленного [ч. 2 ст. 376](garantf1://12028809.3762/) ГПК, подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции ([ст. 112](garantf1://12028809.112/) ГПК).

**44.           Понятие подведомственности. Подведомственность гражданских дел судам общей юрисдикции. Разграничение подведомственности между судами общей юрисдикции, арбитражными судами, Конституционным Судом РФ.**

Подведомственность или предметная компетенция - круг дел, отнесенных федеральным законом к рассмотрению и разрешению системы арбитражных судов.

Суды рассматривают и разрешают:

* исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;
* дела по указанным в статье 122 ГПК требованиям, разрешаемые в порядке приказного производства;
* дела, возникающие из публичных правоотношений и указанные в статье 245 ГПК;
* дела особого производства, указанные в статье 262 ГПК;
* дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
* дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (далее - организации и граждане).

К подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

В целях защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции Российской Федерации на всей территории Российской Федерации Конституционный Суд Российской Федерации:- разрешает дела о соответствии Конституции РФ;- разрешает споры о компетенции;по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле; дает толкование Конституции РФ; дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления; выступает с законодательной инициативой по вопросам своего ведения; осуществляет иные полномочия, предоставляемые ему Конституцией Российской Федерации, Федеративным договором и федеральными конституционными законами; может также пользоваться правами, предоставляемыми ему заключенными в соответствии со статьей 11 Конституции РФ договорами о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ.

**45.           Понятие и виды подсудности. Родовая подсудность. Подсудность гражданских дел мировым судьям и федеральным судам общей юрисдикции.**

**Подсудность** — это институт (совокупность [правовых норм](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/norma-prava)), регулирующий относимость подведомственных судам дел к веде­нию конкретного суда судебной системы для их рассмотрения по первой инстанции.

В ГПК РФ подсудность гражданских дел регламентируется [гл. 3](http://base.garant.ru/12128809/3/#block_1003).

Виды подсудности в системе судов общей юрисдикции: родовая (предметная); территориальная.

**Родовая подсудность** - подсудность гражданских дел по первой инстанции судам определенного уровня судебной системы.

Родовая подсудность определяется: характером (родом) дела, предметом спора, иногда субъектным составом материального пра­воотношения.

Все гражданские дела с точки зрения их родовой подсудности делятся на четыре типа:

* 1. подсудные мировым судьям,
  2. подсудные районным судам,
  3. подсудные верховным судам республики, областным, краевым судам, городским судам городов Москвы и Санкт-Петербурга, суду автономной области, судам автономных округов,
  4. подсудные Верховному Суду Рос­сийской Федерации.

По родовой подсудности происходит отграничение компетен­ции мировых судей от районных судов по рассмотрению дел по первой инстанции, районных судов от компетенции судов субъек­тов Федерации и последних — от компетенции Верховного Суда Российской Федерации.

Мировые суды были созданы не только для того, чтобы как-то уменьшить нагрузку районных судов, но чтобы приблизить суды к населению, чтобы судьи знали свой участок, а люди знали своего судью.

**Статья 23 ГПК РФ к подсудности мирового судьи относит дела:**

1) о выдаче судебного приказа;

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

3) о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;

4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;

5) по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;

6) об определении порядка пользования имуществом.

Перечень дел, подсудных мировому судье, является исчерпывающим.

**Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа** рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

1) связанные с государственной тайной;

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

3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций.

**46.           Понятие и виды судебных расходов. Освобождение от судебных расходов. Распределение судебных расходов между сторонами.**

**Судебные расходы** — затраты, которые несут участвующие в деле лица в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела.

Виды судебных расходов: В соответствии с ГПК судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела.

Государственная пошлина - установленный законом денежный сбор, взимаемый с юридических и физических лиц, в интересах которых уполномоченные государственные органы совершают действия и выдают документы, имеющие юридическое значение.

Ø простая взимается по заранее установленным ставкам, определяемым федеральными законами о налогах и сборах.

Ø пропорциональная. Размер рассчитывается в соответствии с ценой иска.

Судебные издержки - это фактические расходы, которые понесло государство, осуществляя правосудие по конкретному гражданскому делу.

Состав судебных издержек определен ГПК и к ним относятся:

• суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;

• расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором РФ;

• расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;

• расходы на оплату услуг представителей;

• расходы на производство осмотра на месте;

• компенсация за фактическую потерю времени;

• связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;

• другие признанные судом необходимыми расходы.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судья ми, освобождаются:

1) общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

2) истцы - инвалиды I и II группы;

3) ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах;

4) истцы - по искам, связанным с нарушением прав потребителей.

Даны лица освобождаются от уплаты государственной пошлины, при условии, что цена иска не превышает 1милион рублей. Если же она превышает то платится государственная пошлина, сначала исчисляется сумма пошлины со всей цены иска, затем пошлина при цене иска 1 миллион рублей, а затем высчитывается разница, разница подлежит уплате в бюджет.

Распределение расходов(ст.98гпк) –стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает с другой стороны все судебные расходы кроме тех, которые установлены в ч2 ст96 ГПК (правила, кто проиграл тот и платит).

**47.            Понятие иска. Элементы иска. Виды исков, их различия по элементам.**

Иск в гражданском процессе– обращение в суд заинтересованного лица с требованием о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса путем разрешения спора.

Любой иск представляет собой единство нескольких элементов. ГПК РФ называет среди элементов иска только предмет и основания. Так, имеющееся вступившее в законную силу решение суда или третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям служит основанием к отказу в принятии искового заявления или к прекращению производства по делу (п. 2, 3 ч. 1 ст. 134, ст. 220 ГПК РФ).

При наличии в производстве этого или другого суда, арбитражного суда возбужденного ранее дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям заявление оставляется без рассмотрения (ст. 222 ГПК РФ).

Некоторые ученые в качестве составного элемента иска указывают также его содержание.

Все элементы иска между собой тесно взаимосвязаны. Излагая основания иска, истец предопределяет возможный предмет иска. Указывая свои требования, истец, исходя из них, и определяет способ судебной защиты. Основание и предмет иска индивидуализируют его и не допускают дублирования судебного разбирательства.

Основание иска – это то из чего истец выводит свои требования к ответчику, те обстоятельства спорного правоотношения, которые дают право истцу требовать судебной защиты. Пункт 5 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ обязывает истца указать в исковом заявлении обстоятельства, на которых он основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. Обычно исковые требования вытекают из нарушения субъективных гражданских прав. А.А. Ференц-Сороцкий определяет основание иска как «указываемые истцом обстоятельства, с которыми как с юридическими фактами он связывает свое материально-правовое требование к ответчику или правоотношение в целом, которые составляют предмет иска». Обычно основанием иска служит сложный фактический состав.

Классификация исков возможна по двум основаниям (критериям):

* 1. материально-правовому;
  2. процессуально-правовому.

Классификация исков по материально-правовому признаку

Классификация исков по материально-правовому признаку (соответствует отрасли права):

* + трудовые;
  + жилищные;
  + гражданские;
  + семейные и т.д.

Гражданские иски (иски из гражданских правоотношений) подразделяются на:

* 1. иски из отдельных договоров (из договора аренды, договора лизинга и т.д.);
  2. иски о защите права собственности;
  3. иски о праве [наследования](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/poniatie-nasledovaniia);
  4. иски из авторских прав.

Материально-правовая классификация исков позволяет пра­вильно определить направление и объем судебной защиты, под­ведомственность спора и его субъектный состав, а также выявить специфику процессуальных особенностей данного спора.

**48.            Право на иск и право на предъявление иска. Отказ в принятии искового заявления (основания, последствия). Возвращение искового заявления (основания, последствия).**

*Право на иск* – право на удовлетворение исковых требований, т.е. право на решение судьи в пользу истца.

Условия права на иск: Право истца должно быть действительно нарушено; Требование истца должно быть защищаемо законом; Требования истца должны быть надлежащим образом доказаны; Специальное условия, которым выступает соблюдение срока исковой давности. Данное условие может применяться только в том случае, когда об этом заявляет одна из сторон.

**Право на предъявление иска** — одна из форм права на обращение в суд за судебной защитой, гарантированного К РФ.

Предпосылки возникновения права на предъявление иска: 1. Наличие гражданско-процессуальной правоспособности или правосубъектности; 2. Соблюдение правил подведомственности; 3. Должно отсутствовать решение суда, в том числе третейского суда, а так же определение о прекращении производства в силу отказа истца от иска, либо заключения мирового соглашения по тождественному иску.

*Условия реализации права на предъявление иска:* Наличие гражданско-процессуальной дееспособности; Соблюдение правил подсудности; Надлежащее оформление полномочий судебного представителя; По отдельным категориям дел, на которые прямо указано в законе или договоре, должен быть соблюден досудебный порядок урегулировании спора; Соблюдение порядка обращения в суд (ст. 88, 131, 132 ГПК РФ).

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;
2. заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица субъектом, которым ГПК РФ или другими федеральными законами не предоставлено такое право;
3. в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;
4. имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;
5. имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Согласно [ст. 135](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/osnovaniia-i-poriadok-otkaza-v-vozbuzhdenii-grazhdanskogo-dela-i-ostavleniia-zaiavleniia-bez-dvizheniia#block_135) ГПК РФ судья возвращает исковое заявление в случае, если:

* 1. истцом не соблюден установленный досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
  2. дело неподсудно данному суду;
  3. исковое заявление подано недееспособным лицом;
  4. исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;
  5. в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
  6. до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

**49.           Изменение иска. Отказ от иска. Признание иска. Мировое соглашение.**

**Право на изменение иска** - законодательно определенная для истца возможность:

* + изменить предмет или основание иска,
  + увеличить или уменьшить размер исковых требований.

**Изменение основания или предмета иска**

В соответствии со [ст. 39](http://base.garant.ru/12128809/4/#block_39) ГПК истец вправе изменить только или предмет, или основание иска, а не оба элемента вместе.

**Изменение основания иска** может вызываться тем, что истец сослался на обстоятельства, которые не могут обосновать заявленные требования. Например, заявлен иск о выселении из квартиры. В обоснование иска указывается факт, что наниматель квартиры допускает систематическое проживание [граждан](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/grazhdane-fizicheskie-litca-kak-subekty-grazhdanskikh-pravootnoshenii) без регистрации. Этот факт не соответствует требованию о выселении. Тогда в процессе рассмотрения дела основание иска изменяется, и вместо прежнего факта предлагается другой: наниматель пользуется помещением не по назначению и ухудшает состояние квартиры, делает ее непригодной для проживания.

Отказ истца от иска означает отказ не только от его материально-правового требования к от­ветчику, но и от использования процессуальных средств защиты этих требований. Вместе с тем отказ от иска может заключаться в отказе от судебной защиты права, например, в том случае, когда истец убедится в нецелесообразности своего искового требования к ответчику.

Таким образом, отказ от иска означает: либо осознание истцом бесперспективности для себя дальнейшего продолжения судебного разбирательства, либо достижение сторонами внесудебного мирового соглашения (добровольное исполнение ответчиком своей обязанности).

В любом случае совершение истцом данного распорядительного действия свидетельствует о его отказе от права на судебную защиту, поскольку закон запрещает повторное обращение в суд с тождественным иском.

Законодательного определения мирового соглашения Гражданский процессуальный кодекс не содержит.

**Мировое соглашение** (в учебной литературе) - процессуально закрепленное волеизъявление сторон, направленное на достижение определенности в правоотношениях между ними в целях окончания процесса путем самоурегулирования правового конфликта.

Сущность мирового соглашения сторон заключается в том, что в результате их соглашения, достигнутого на определенных услови­ях (чаше всего путем взаимных уступок), разрешается возникший между ними спор. При этом в ряде случаев мировое соглашение вообще не может иметь места (например, по делам об установлении отцовства, об изменении размера али­ментных платежей ниже пределов, установленных законом).

Утвержденное судом мировое соглаше­ние влечет за собой важные правовые последствия:

* 1. прекращение производства по делу;
  2. лишение сторон возможности обращения вторично с тождественным иском.

**Признание иска** — это выраженное согласие ответчика с правомерностью и обоснованностью материально-правовых требований истца. Признание иска означает согласие ответчика с исковыми требованиями истца. Признание иска может быть полным или частичным. Фактически реализация ответчиком данного диспозитивного полномочия означает признание им обоснованности правовой позиции истца и нежелание тратить временные и материальные ресурсы в заведомо проигрышной ситуации.

Признание стороной (истцом и ответчиком) факта — это доказательство наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для дела.

Признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов ([ст. 68](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/izmenenie-iska-otkaz-ot-iska-mirovoe-soglashenie-priznanie-iska#block_68) ГПК РФ). Однако если у суда есть основания полагать, что признание сделано в целях сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения он не принимает признания. В этом случае признанные стороной факты подлежат доказыванию на общих основаниях.

**50.           Понятие судебного доказывания и судебных доказательств. Классификация судебных доказательств.**

Судебное доказывание – определенная форма судебного познания, которая представляет собой четко и детально регламентированную законом процессуальную деятельность суда и участвующих в деле лиц по изучению фактических обстоятельств посредством доказательства с целью законного и обоснованного разрешения правового конфликта.

Этапы судебного доказывания:

1. Указание заинтересованных лиц на доказательства – Это действие происходит при подаче искового заявления сторонами, они должны сделать ссылку на доказательства, подтверждающие изложенные обстоятельства.

2. Представление и раскрытие доказательств.

Представление состоит в передаче доказательственного материала суду для исследования. Согласно закону материалы представляют стороны и другие участвующие в деле лица.

3. Фиксация и исследование имеющихся доказательств, т. е. процессуальное закрепление полученного материала, а также извлечение судом и участвующими в деле лицами из доказательств такой информации, которая направлена на подтверждение либо опровержение обстоятельств происшедшего.

Существуют различные способы исследования доказательств:

1) получение объяснений сторон и третьих лиц;

2) допрос свидетелей и экспертов;

3) ознакомление и оглашение письменных доказательств;

4) осмотр вещественных доказательств;

5) воспроизведение аудио-и видеозаписи.

4. Оценка доказательств – включает в себя всю доказательственную процедуру, все предшествующие фазы.

**Судебными доказательствами** являются полученные в предусмо­тренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств,

* 1. обо­сновывающих требования и возражения сторон, а также
  2. иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Судебные доказательства состоят из двух взаимосвязанных элементов:

* + сведения о фактах (содержание доказательства);
  + средства доказывания (процессуальная форма доказательства).

В процессуальной науке наиболее распространенной является следующая классификация доказательств:

**1) по характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом:**

* + прямые;
  + косвенные.

**2) по процессу формирования сведений о фактах:**

* + первоначальные;
  + производные.

**3) по источнику доказательств:**

* + личные (источник до­казательства - человек);
  + вещественные или предметные (источник до­казательства - материальный объект).

**51.           Предмет доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию.  Распределение между сторонами обязанности доказывания.**

**Судебное доказывание** - урегулированный нормами гражданского процессуального права процесс, имеющий своей целью приобретение спорным фактом свойства бесспорности (доказанности); это процесс перехода от вероятных суждений к истинному знанию, обеспечивающему вынесение законных и обоснованных судебных решений.

Совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу, в теории процессуального права принято называть **предметом доказывания**.

Гражданским процессуальным кодексом определены основания освобождения от доказывания отдельных обстоятельств, к которым относятся факты и обстоятельства, признанные судом общеизвестными. Факты, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу или решением арбитражного суда при условии, что в процессе участвуют те же лица (преюдициальные факты), также не требуют доказывания. К преюдициальным фактам относятся также обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу. Но пределы преюдиции приговора уже, чем решения суда. В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 г. № 23, вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях деяний лица, в отношении которого вынесен приговор, лишь по вопросам о том, имели ли место эти действия (бездействие) и совершены ли они данным лицом. Исходя из этого суд, принимая решение по иску, вытекающему из уголовного дела, не вправе входить в обсуждение вины ответчика, а может лишь разрешать вопрос о размере возмещения.

Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Если же у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признание. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях (ст. 68 ГПК РФ).

[Ст. 56](http://base.garant.ru/12128809/6/#block_56) ГПК РФ устанавливает, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

**Суд определяет**,

* 1. какие обстоятельства имеют значение для дела,
  2. какой стороне надлежит их доказывать,
  3. выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались.

Третье лицо, заявляющее са­мостоятельное требование на предмет спора, и, следовательно, пользующееся всеми правилами истца, то оно также должно доказать обстоятельства, кото­рые обосновывают его требования.

Третье лицо, не заявляющее самостоятель­ных требований на предмет спора, доказывает факты, указывающие на его от­ношения со стороной в процессе.

В силу [ст. 57](http://base.garant.ru/12128809/6/#block_57) ГПК, суд может предложить сторонам и лицам, участ­вующим в процессе, представить дополнительные доказательства. Если та­кое представление для них является затруднительным, то суд по их ходатай­ству оказывает им содействие в их собирании.

В некоторых случаях закон в силу допускаемого предположения (пре­зумпции) отступает от общих правил и обязанности по доказыванию распре­деляет между сторонами по-иному. Такое предположение называется **дока­зательственной презумпцией**.

Поэтому в случае предъявления иска о возмещении вреда истец обязан доказать, что действиями ответчика ему причинен вред. Что касается вины причинителя вреда, то она предполагается и не должна доказываться истцом. Однако ответчик может опровергнуть это предполо­жение, доказав, что вред возник не по его вине. Таким образом, существова­ние презумпций влечет за собой некоторое перераспределение обязанностей по доказыванию.

**52.           Судебное разбирательство, его значение.  Подготовка дела к судебному разбирательству (понятие и значение, задачи и содержание). Предварительное судебное заседание.**

Судебное разбирательство является центральной стадией гражданского судопроизводства, в которой происходит рассмотрение и разрешение дела по существу. Как правило, судебное заседание завершается вынесением решения.

Законом установлен порядок проведения судебного разбирательства, которое происходит, как правило, на судебном заседании. Судебное заседание представляет собой процессуальную форму судебного разбирательства и соотносится с ним как часть и целое.

Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству. Дела о восстановлении на работе, взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения месяца.

**Подготовка дела к судебному разбирательству** – самостоятельная часть производства в суде первой инстанции, включающая совокупность процессуальных действий судьи и лиц, участвующих в деле, направленных на обеспечение своевременного и правильного разрешения дела.

Соблюдение требований закона о проведении надлежащей подготовки гражданских дел к судебному разбирательству является одним из основных условий правильного и своевременного их разрешения. Непроведение, либо формальное проведение подготовки дел к судебному разбирательству, как правило, приводит к отложению судебного разбирательства, волоките, а в ряде случаев и к принятию необоснованных решений. Достижение этой основной цели гражданского судопроизводства невозможно без проведения надлежащей подготовки дела к судебному разбирательству, которая и направлена на обеспечение законности, обоснованности разрешения дела в первом же судебном заседании. Этим обусловлена важность и необходимость данного этапа производства. Не случайно изучению подготовки дела к судебному разбирательству посвящено множество научных трудов, а гражданское процессуальное законодательство, подчеркивая важность подготовки дела именно в суде первой инстанции, выделяет ее в отдельный институт, подробно регламентирующий цели задачи и содержание этого этапа производства.

**Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:**

— уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;

— определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;

— разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;

— представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;

— примирение сторон.

**Предварительное судебное заседание** имеет своей **целью** процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства.

По сложным делам с учетом мнения сторон судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных ГПК РФ сроков рассмотрения и разрешения дел.

**53.           Понятие и виды постановлений суда первой инстанции. Виды определений суда первой инстанции.**

Деятельность суда носит властный характер, и его действия выражаются в виде судебных постановлений, имеющих строго определенную процессуальную форму.

Под постановлением суда первой инстанции**понимаются все выраженные в письменной форме волеизъявления суда как органа государственной власти. Эти постановления делятся на три группы: решения и определения, судебный приказ.**

Судебное решение — выносимое именем государства постановление относительно существа спора сторон в исковом производстве, а также объекта процесса в деле особого производства или в деле, возникшем из административно-правовых отношений. Им окончательно разрешается вопрос об охране и защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц, содержится вывод суда о применении определенной нормы права к конкретному делу.

Решение суда придает выводу суда по делу властный, бесспорный и обязательный характер не только для лиц, участвующих в деле, но и для всех субъектов права. Нарушение предписания суда может повлечь за собой определенные юридические последствия — принудительное исполнение, административное или уголовное наказание.

**Виды судебных решений:**

Гражданское процессуальное законодательство различает следующие виды решений: обычные, заочные и дополнительные.

**Обычное** (*основное*) или окончательное решение представляет собой нормальный вид судебного решения, выносимого с соблюдением всех правил рассмотрения дела в суде первой инстанции и полностью разрешающее дело по существу заявленного требования.

**Заочное** решение — решение, вынесенное судом в отсутствие ответчика, извещенного судом о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствии.

**Дополнительным**именуется решение, выносимое судом для восполнения пробелов основного решения.

**Определение суда первой инстанции** — это такое постановление, которым дело по существу не разрешается. Оно выносится по любым иным вопросам процесса, возникающим при рассмотре­нии, разрешении гражданского дела, исполнении решений судов и иных судебных актов, а также актов других органов, требующих принудительного исполнения.

**Судебный приказ** — особый вид судебного постановления. Он представляет собой постановление судьи о принудительном исполнении требования кредитора о взыскании с должника денежных сумм либо движимого имущества и имеет силу исполнительного документа. Сущность судебного приказа проявляется в его правоприменительной силе, направленной на принудительное исполнение участниками опре­деленных правоотношений их обязанностей, предписанных нор­мой права.

**Виды определений суда первой инстанции**

По критерию отношения к главному вопросу в деле (к разрешению дела по существу) различают следующие виды су­дебных определений:

* + 1. заключительные;
    2. пресекательные;
    3. подготовительные;
    4. частные.

**54.           Сущность и значение судебного решения. Содержание судебного решения (его составные части).**

Суды принимают судебные постановления в форме судебных приказов, решений, определений.

Решение — это судебное постановление, которым дело разрешается по существу (ст. 194 ГПК РФ).

Решение суда выносится от имени Российской Федерации. Вступившее в законную силу решение суда обязательно для всех и подлежит неукоснительному соблюдению и исполнению. Сущность судебного решения состоит в том, что оно разрешает спорное материальное правоотношение, устраняя все неясности между субъектами.

При вынесении судебного решения производство по делу завершается. В то же время ГПК РФ сохранил в виде исключения завершение производства вынесением не решения, а определения (в случаях, предусмотренных ст. ст. 220 и 222 ГПК РФ).

Структура судебного решения. Решение суда излагается в письменной форме. Согласно ст. 198 ГПК РФ решение суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части решения суда должны быть указаны дата и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда, секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть решения суда должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

В мотивировочной части решения суда должны быть указаны:

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

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

Резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда. Кроме того, в ГПК также содержатся указания по вопросу о том, что должна включать резолютивная часть решения суда по некоторым категориям дел (ст. ст. 205—207 ГПК РФ).

В случаях, предусмотренных действующим законодательством, в резолютивной части приводится указание на отступление от обычного порядка исполнения решения (например, немедленное исполнение решения суда по правилам ст. ст. 211, 212).

Решение суда должно быть законным и обоснованным.

Обоснованным является решение, в котором факты подтверждены исследованными судом доказательствами, отвечающими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании, а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов. При этом суд должен обосновывать свои выводы только на доказательствах, непосредственно исследованных в ходе судебного разбирательства. Решение является законным, когда оно вынесено при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, или исходит из общих начал.

**55.           Требования, которым должно отвечать судебное решение.  Устранение недостатков решения вынесшим его судом.**

Требования, предъявляемые к судебному решению, можно разделить на общие и конкретные.

К общим относятся требования законности и обоснованности. Законность предполагает вынесение решения в строгом соответствии с подлежащими применению по делу нормами материального права и при точном соблюдении норм процессуального права. Обоснованным считается решение, в котором изложены все имеющие значение для разрешения дела фактические обстоятельства и приведены доказательства в подтверждение выводов суда об обстоятельствах дела.

Конкретные требования к решению заключаются в его полноте, определенности и безусловности. Полнота решения означает, что в нем должны быть даны ответы на все заявленные требования. Определенность решения предполагает точность, четкость ответов на заявленные требования, исключающих неопределен-ность в утверждении о существовании между сторонами правоотношения. Под безусловностью решения понимается запрет ставить его исполнение в зависимость от наступления или ненаступлениякаких бы то ни было условий.

Закон предоставляет несколько способов поправить допущенные в судебном решении ошибки.

Суду, вынесшему решение, предоставляется возможность:

1. дополнить свое решение;

2. разъяснить его;

3. внести в него исправление без изменения содержания в строго ограниченных законом случаях.

Дополнительное решение – выносится в случае, если требования, предъявляемые к судебному решению, не соблюдены. В судебном решении должен быть окончательный и исчерпывающий ответ на заявленные требования, а также решен вопрос о распределении судебных расходов.

Суд, принявший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять дополнительное решение суда в случае, если:

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

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размера присужденной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах. Вопрос о принятии дополнительного решения судом может быть поставлен до вступления в законную силу решения суда. Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о принятии дополнительного решения суда.

В случае неясности решения суд, принявший его, по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя вправе разъяснить решение суда, не изменяя его содержания. Разъяснение решения суда допускается, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено.

Вопрос о разъяснении решения суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о разъяснении решения суда.

Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении суда описки или явные арифметические ошибки.

Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о внесении исправлений в решение суда.

**56.           Судебный приказ (понятие, основания и порядок выдачи, отмена)**

**Судебный приказ** - судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления

* 1. о взыскании денежных сумм или
  2. об истребовании движимого имущества от должника

по требованиям, предусмотренным [статьей 122](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/sudebnyi-prikaz-poniatie-protcedura-vyneseniia-i-osparivaniia#block_122) ГПК РФ ([ст. 121](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/sudebnyi-prikaz-poniatie-protcedura-vyneseniia-i-osparivaniia#block_121) ГПК).

Судебный приказ является одновременно исполнительным документом (существенное отличие от других судебных постановлений) и приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

Приказ - судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника, но только в предусмотренных законом случаях. Причем судебный приказ одновременно является и исполнительным документом, т.е. заявителю не нужно получать еще и исполнительный лист. Приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах с подписями судьи, один -- хранится в деле, другой получает зая­витель. Должнику направляется копия приказа.

По своему значению, последствиям, юридической силе приказ сходен с обычным решением суда. Это правоприменительный акт органа государственной власти, предписывающий заинтересован­ным лицам совершить определенные действия, а всем другим субъектам считаться с таким предписанием. По содержанию при­каз несколько отличается от судебного решения.

Следует констатировать, что вынесение судебного приказа по правилам, предусмотренным гл. 11 ГПК РФ, допустимо только в связи с отношениями, споры по которым отнесены к компетен­ции судов общей юрисдикции.

**Основания для выдачи судебного приказа**

1) требование основано на нотариально удостоверенной сделке;

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

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

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

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

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

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

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ, не подлежит расширительному толкованию.

**57.           Особое производство, его отличия от искового.**

Особое производство – урегулированный нормами гражданского процессуального законодательства порядок рассмотрения и разрешения предусмотренных федеральными законами дел, характеризующихся отсутствием спора о праве и сторон с взаимоисключающими имущественными или личными неимущественными интересами.

Данное производство применяется, когда спор о праве отсутствует, но заявитель юридически заинтересован в судебном подтверждении факта, устранении неопределенности правового положения гражданина или имущества, восстановлении прав по утраченным документам и т. д.

В особом производстве рассматриваются следующие дела:

1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение:

2) об усыновлении (удочерении) ребенка;

3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;

4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;

5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);

6) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;

7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);

8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;

9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния.

Данный перечень не является исчерпывающим. В основу порядка рассмотрения и разрешения дел особого производства положены общие правила искового производства, но из-за специфики дел данный вид производства имеет ряд особенностей: 1) процессуальным средством возбуждения дел особого производства является не иск, а заявление, так как у заявителя нет материально-правовых притязаний к другим лицам;2) в особом производстве нет таких институтов, как отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера искового требования, выход за пределы заявленного требования; исключаются совершение процессуальных действий, имеющих целью обеспечение иска, предъявление встречного иска и др.;3) к лицам, участвующим в делах особого производства, относятся заявитель и заинтересованные лица;4) правом обращения в суд по указанным делам обладает ограниченный круг лиц;5) возникновение спора о праве, подведомственного судам, препятствует рассмотрению дела в порядке особого производства и служит основанием для оставления заявления без рассмотрения.

Отличие особого производства от искового.

Особое производство несовместимо со спором о праве. Возникновение спора, подведомственного суду, влечёт оставление поданного заявления без рассмотрения, а заинтересованным лицам разъясняется право на обращение с иском в обычном порядке (ст.263 ГПК). Отсутствие спора о праве предопределяет отсутствие сторон с противоположными интересами. Лицо, возбудившее дело в порядке особого производства, называется заявителем. Заявители относятся к лицам, участвующим в деле (ст.34 ГПК). Заявление в отличие от иска не направлено против каких-либо конкретных лиц, ибо защиты нарушенного или оспариваемого права не требуется. Если решение по делу может отразиться на правах иных организаций или граждан, то они участвуют в процессе в качестве заинтересованных лиц. Не следует смешивать их с ответчиками, хотя решение по делу может повлиять на их права и обязанности. Например, установление факта иждивенчества увеличивает количество наследников по закону и уменьшает размер их наследственной доли.

**58.           Производство по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение.**

Возникновение, изменение или прекращение имущественных или личных неимущественных прав неразрывно связано с определенными обстоятельствами (действия, события), которым закон придает правовое значение (юридические факты).

Дела об установлении фактов государственной регистрации актов гражданского состояния необходимо отличать от дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния (п. 9 ч. 1 ст. 262 ГПК РФ), так как в указанной категории дел соответствующая запись не утрачена, а в ней указаны неправильные или неполные сведения.

Суд рассматривает дела об установлении:

1) родственных отношений;

2) факта нахождения на иждивении;

3) факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, [расторжения брака](http://legalquest.ru/semejnoe-pravo/rastorzhenie-braka-ponyatie-poryadok-pravovye-posledstviya.html), смерти;

4) факта признания отцовства;

5) факта принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;

6) факта владения и пользования недвижимым имуществом;

7) факта несчастного случая;

8) факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти;

9) факта [принятия наследства](http://legalquest.ru/grazhdanskoe-pravo/prinyatie-nasledstva-otkaz-ot-prinyatiya-nasledstva-ponyatie-sroki-posledstviya.html) и места открытия наследства;

10) других имеющих юридическое значение фактов.

Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение, только при невозможности получения заявителем в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих эти факты, или при невозможности восстановления утраченных документов (ст. 265 ГК РФ).

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества.

В заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт, а также должны быть приведены [доказательства](http://legalquest.ru/grazhdanskij-process/ponyatie-sudebnogo-dokazyvaniya-i-sudebnyx-dokazatelstv-v-grazhdanskom-processe.html), подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов.

Решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документы, выдаваемые органами, осуществляющими регистрацию (ст. 268 ГК РФ).

**59.           Апелляционное производство по пересмотру судебных постановлений, не вступивших в законную силу (понятие, задачи, значение).**

В системе судебных инстанций, образованных в целях пересмотра судебных актов в арбитражных судах РФ, [апелляция](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/apelliatciia) наряду с кассацией и надзором призвана проверять правильность рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции и при наличии оснований обладает полномочиями и должна самостоятельно (не передавая дело на новое рассмотрение) устранять допущенные нарушения.

**Апелляция** (от лат. "appellatio" в переводе означает "жалоба", "обращение") - обжалование в вышестоящую судебную инстанцию не вступивших в законную силу решений суда первой инстанции в целях исправления судебных ошибок. При апелляции проверяется:

* 1. установление фактических обстоятельств;
  2. правильность применения закона.

Апелляционная инстанция не вправе направлять дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Она наделена полномочиями для устранения нарушений в вопросах факта и права и принятия нового решения.

Стадия пересмотра решений, не вступивших в законную силу, как и стадии производства в порядке судебного надзора и возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам, относится к числу контрольных. Контрольные функции этой стадии определяют ее задачи.

*Задачами настоящей стадии* являются:

1. обнаружение ошибок, допущенных судами при рассмотрении и разрешении уголовных дел;
2. принятие предусмотренных законом мер по устранению выявленных ошибок путем отмены или изменения не вступившего в законную силу судебного решения.

Задачи, решаемые рассматриваемой стадией, определяют ее многообразное значение.

##### Значение апелляционной инстанции:

* + апелляционный суд является единственной вышестоящей инстанцией, которая, повторно рассматривая дело, полномочна проверять полноту установления обстоятельств, имеющих значение для дела, доказанность этих обстоятельств, правильность оценки каждого доказательства и всех доказательств в их совокупности, а также соответствие выводов, указанных в решении, обстоятельствам, которые суд счел установленными. Ни кассационная, ни надзорная инстанции такими полномочиями не наделены;
  + выводы апелляционного суда по фактическим обстоятельствам и доказательственной базе являются окончательными (ни арбитражный суд кассационной инстанции, ни Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ (как арбитражный суд надзорной инстанции) при рассмотрении дела не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении суда первой инстанции или в постановлении суда апелляционной инстанции или были отвергнуты ими, а также по-иному оценивать или переоценивать доказательства - см.: ч. 2 [ст. 287](http://base.garant.ru/12127526/38/#block_287), ч. 4 ст. 305 АПК РФ). При этом никакие новые материалы в кассационную и надзорную инстанции не могут представляться;
  + подача апелляционной жалобы приостанавливает исполнение решения (за исключением случаев, предусмотренных в АПК РФ, когда оно подлежит немедленному исполнению). Приостановление утрачивает силу после рассмотрения дела в апелляционной инстанции.

**60.           Исполнительное производство (понятие, задачи). Роль суда в исполнительном производстве.**

Исполнительное производство является составной частью ме­ханизма защиты гражданского права и заключительным этапом (стадией) его реализации. Оно имеет цель, субъектный состав, объект, содержание, основания возбуждения и завершения.

**Исполнительное производство** представляет собой установ­ленный законом порядок принудительной реализации судебных актов и актов иных органов, имеющий своей целью обеспечение реальной защиты нарушенных или оспоренных субъективных материальных прав или охраняемых законом интересов посредством использо­вания механизмов государственного принуждения, установленных законом.

Задачи исполнительного производства определяются задачами правосудия по гражданским делам, но не совпадают с ними. Главной задачей исполнительного производства является правильное и своевременное исполнение судебных актов, актов других органов и должностных лиц, а в предусмотренных законодательством Российской Федерации случаях исполнение иных документов в целях защиты нарушенных прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Суды в основном осуществляют функ­ции **предварительного либо последующего судебного контроля за де­ятельностью судебного пристава-исполнителя**, санкционируя совер­шение соответствующих действий судебного пристава-исполнителя либо разрешая возникающие споры.

**Во-первых**, К компетенции суда в исполнительном производстве отнесены основные вопросы, связанные с возбуждением, развитием и окончанием исполнительного производства. В частности, суд выдает исполнительный лист и дубликат исполнительного листа (ст. 428-430 ГПК); рассматривает вопросы о перерыве и восстановлении срока исполнительной давности (ст. 432 ГПК), о разъяснении исполнительного документа, отсрочке, рассрочке исполнения, изменении способа и порядка исполнения, индексации присужденных денежных сумм (ст. 433-434 ГПК); разрешает вопросы правопреемства в исполнительном производстве (ст. 44 ГПК), приостановления, возобновления и прекращения исполнительного производства, в том числе в связи с заключением мирового соглашения между взыскателем и должником (ст. 436-440 ГПК), а также поворота исполнения решения (ст. 443 ГПК); рассматривает заявления об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия) (ст. 441 ГПК).

В таких случаях суды осуществляют функции либо предварительного судебного контроля (например, разрешая приостановление исполнительного производ­ства), либо решения вопросов, связанных с правовым действием ис­полнительного документа и судебного акта, на основании которого документ был выдан (разъясняя решение суда).

**Во-вторых**, суд осуществляет последующий контроль за действи­ями судебного пристава-исполнителя в тех случаях, когда жалобы заинтересованных лиц на его действия и постановления подаются в суд или арбитражный суд в зависимости от вида исполнительного документа.

**61.           Арбитражные суды (система, задачи). Подведомственность дел арбитражным судам.**

**Арбитражные суды** - это органы судебной власти в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, рассматривающие подведомственные им дела в порядке гражданского и административного судопроизводства, установленном Конституцией РФ, АПК РФ и другими федеральными законами.

Судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, признаются обязательными для исполнения на всей территории Российской Федерации, а на основании международных договоров и федеральных законов - и за пределами России.

В соответствии со [ст. 3](http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=172564;fld=134;dst=100491;rnd=184768.7191639198054794;;ts=01847687089379013147898) Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации"  система арбитражных судов в Российской Федерации включает:

* 1. арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
  2. арбитражные [апелляционные](http://jurkom74.ru/a/apellyatsiya) суды;
  3. арбитражные [суды первой инстанции](http://jurkom74.ru/grazhdanskoe-protsessualnoe-pravo/zadachi-grazhdanskogo-protsessa-vidi-proizvodstv-i-stadii-grazhdanskogo-protsessa) в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (далее - арбитражные суды субъектов Российской Федерации);
  4. специализированные арбитражные суды.

Основные задачи арбитражных судов в РФ: защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций (далее - организации) и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды выполняют важную правоохранительную функцию: содействуют укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере экономики.

**Подведомственность** — это свойство гражданских дел, благодаря которому они относятся к [компетенции](http://jurkom74.ru/k/kompetentsiya) того или иного органа; иначе - это отнесение [спора](http://jurkom74.ru/praktika-razresheniya-trudovich-sporov/spor-i-diskussiya) о праве или иного юридического дела к [компетенции](http://jurkom74.ru/k/kompetentsiya) определенного органа.

В зависимости от того, относит ли закон разрешение определенной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или нескольких различных органов, подведомственность подразделяется на :

1) исключительную (специальную);

2) множественную.