1. Понятие гражданского права как отрасли права. Предмет, метод, принципы, источники гражданского права.

**Гражданское право** — система правовых норм, регулирующих имущественные и неимущественные отношения, связанные с ними, основанные на самостоятельности и независимости их участников. Гражданское право занимает центральное место среди остальных отраслей права, регулирующих имущественные отношения. Подтверждением этого служит то, что именно нормы гражданского права применяются к семейным, трудовым и др. отношения в случае пробелов в соответствующем специальном законодательстве (семейном или трудовом).

**Под предметом гражданско-правового регулирования** - обществ. отношения, которые регулируются нормами гражд. права. К ним относятся две группы отношений:

а) **имущественные**, связанные с принадлежностью имущества определенным лицам или с переходом имущества от одного лица к другому;

б) связанные с ними **неимущественные** отношения, к которым можно применить нормы ГП.

**Метод:** Комплекс правовых средств и способов воздействия на общественные отношения составляющие предмет ГП. Дозволение и правонаделение – совершения инициативных действий, самостоятельное использование правовых средств.

Источники ГП многообразны. К ним относятся, прежде всего:

1. Конституция РФ от 1993г, определяющая равноправие всех форм собственности.

2. Гражданский Кодекс РФ.

3. Административно-правовые нормы, содержащиеся в законодательных актах.).

4. Нормативные указы президента РФ.

5. Нормативные постановления Правительства РФ.

6. Нормативные акты государственных комитетов и министерств РФ.

7. Конституции республик, их законодательства, президентские и правительственные нормативные акты и нормативные акты министерств и ведомств — на республиканском уровне.

8. Законодательные акты, уставы субъектов федерации, а также издаваемые органами государственной власти этих образований нормативные правовые акты — на уровне субъектов РФ.

9. Нормативные акты представительных и исполнительных органов местного самоуправления — на местном уровне.

10.Постановления Конституционного Суда и Верховного суда РФ

Основные принципы ГП:

· многообразие форм собственности и соответственно правовая охрана всех форм собственности и других вещных прав,

· юридическое равенство субъектов гражданских правоотношений,

· принцип свободы договора в пределах, установленных законом,

· принцип всемерной охраны прав и интересов граждан,

· принцип недопустимости злоупотребления со стороны граждан и их коллективов.

1. Гражданское правоотношение: понятие, состав, классификация. Основания возникновения гражданских правоотношений.

**Гражданское правоотношение** — это общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.

**Элементы гражданского правоотношения:**

- субъекты – участники правоотношения – физические и юридические лица;

- объекты – материальные и нематериальные блага по по поводу которых возникают гражданские правоотношения;

- содержание - взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями, а также совокупность этих прав и обязанностей.

- субъективное право — юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица.

- субъективная обязанность — юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении.

**В зависимости от вида** общественного отношения, урегулированного правовой нормой, различают имущественные и личные неимущественные правоотношения. Специфика указанных видов правоотношений различается в способах защиты субъективных прав:

- имущественные права защищаются, как правило, посредством возмещения причиненных убытков;

- личные неимущественные права защищаются другими способами такими как опровержение порочащих сведений, компенсация морального вреда и т. п.

**В зависимости от структуры связи между субъектами** гражданские правоотношения делятся на относительные и абсолютные.

Относительные правоотношения – правоотношения в которых правообладателю противостоят в качестве обязанных строго определенные лица, его права могут быть нарушены только ими, и соответственно подлежат защите от посягательств со стороны определенного круга лиц.

В абсолютных правоотношениях правообладателю противостоит неопределенное число обязанных лиц, и его права могут быть нарушены любым лицом.

**В зависимости от способа удовлетворения интересов** правообладателя различают вещные и обязательственные правоотношения.

Вещное правоотношение реализуется самим правообладателем извлечением из вещи ее полезных свойств путем его непосредственного с нею взаимодействия.

Обязательственное правоотношение реализуется обязанным лицом путем предоставления правообладателю определенных благ.

**Основаниями возникновения гражданских правоотношений** являются юридические факты.

**Юридический факт** - это такое обстоятельство (или их совокупность), с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Основанием гражданского правоотношения может служить единичный юридический факт. Так, для установления обязательства купли-продажи достаточно заключения договора между продавцом и покупателем. Такие обстоятельства именуются простыми юридическими фактами.

Основание некоторых гражданских правоотношений образуют два, а иногда и более юридических фактов, возникающих либо одновременно, либо в определенной последовательности.

1. Физическое лицо как субъект гражданского права: правоспособность, дееспособность, предпринимательская деятельность граждан.

Чтобы стать субъектом гражданского права, гражданин должен обладать определенными законом качествами, которые в своей совокупности составляют гражданскую правосубъектность. Эта гражданско-правовая категория раскрывается в 2-х применяемых в законодательстве понятиях: гражданская правоспособность и дееспособность.

**Гражданская дееспособность -** это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает в полном объеме:

• с наступлением совершеннолетия, то есть с достижением восемнадцатилетнего возраста;

• с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до достижения совершеннолетия;

• с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация).

**Полностью недееспособными** являются:

- дети до 6 лет;

- признанные судом недееспособными граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Над такими гражданами устанавливается***опека.*** При отпадении оснований, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд признает его дееспособным.

**Гражданская правоспособность** - способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Она является равной для всех граждан и не зависит от возраста, психического и физического состояния.

Содержание гражданской правоспособности составляют гражданские права и обязанности, которые граждане могут иметь по действующему законодательству. Причем перечень их не является исчерпывающим, так, помимо них, граждане могут иметь имущественные и личные неимущественные права, не запрещенные законом и не противоречащие общим началам гражданского права.

Согласно п. 1 ст. 23 ГК гражданин вправе заниматься **предпринимательской деятельностью** без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Это право основано на Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Под **предпринимательской** понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Порядок государственной регистрации граждан-предпринимателей установлен Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц - коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения .

Предприниматель должен получать лицензии на осуществление определенных видов деятельности, а также нести ответственность за нарушение обязательств даже при отсутствии вины.

1. Юридическое лицо как субъект гражданского права: понятие, признаки, порядок создания, реорганизации и ликвидации.

**Юридическое лицо**- организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, а также может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

**Признаки:**

- организационное единство (организация действует в гражданском обороте как единый и самостоятельный субъект права);

- имущественная обособленность (имущество обособлено от имущества граждан, иных организаций и государства в целом);

- самостоятельная имущественная ответственность (ответственность распространяется, как правило, только на имущество, закрепленное за юридическим лицом);

- способность выступать в гражданском обороте от своего имени и выступать от него в гражданских правоотношениях, может быть истцом или ответчиком.

**Способы создания юридических лиц:**

1**)распорядительный**- решение об образовании организации исходит извне, от компетентных органов, как правило, от собственников имущества, закрепляемого за юридическим лицом, или уполномоченного им органа;

2)**добровольный**- инициатива образования юридического лица принадлежит членам будущей организации.

Добровольный способ делится на:
1)**разрешительный**- сначала члены юридического лица принимают решение о его образовании, а затем обращаются к компетентной организации за разрешением на такое образование;
2)**нормативно-явочный**- инициатива образования организации исходит от будущих ее членов, однако в отличие от разрешительного способа общее разрешение на образование юридического лица дается до момента проявления такой инициативы.
Юридическое лицо действует на основании устава и (или) учредительного договора и подлежит обязательной государственной регистрации в налоговых органах.
**Виды прекращения юридического лица:**реорганизация и ликвидация.

**Реорганизация**- его прекращение, влекущее возникновение новых организаций или значительное изменение характера юридической личности существующих организаций. Реорганизация возможна в форме:слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования юридического лица.

**Ликвидация**- его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.
Юридическое лицо может быть ликвидировано:

**1)по решению его учредителей**(участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

2)**по решению суда**в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям.

1. Виды юридических лиц.

Вследствие разнообразия целей, преследуемых ими, юридические лица весьма разнообразны как по своему устройству, так и по характеру их деятельности. Для правильного понимания правового статуса юридических лиц необходима их классификация, которая может проводиться по различным основаниям.

**По форме собственности имущественных вкладов:**

· публичные - государственные и муниципальные;

· частные.

**По целям деятельности:**

· коммерческие, имеющие целью извлечение прибыли для распределения ее между участниками;

· некоммерческие, имеющие иные цели, извлечение прибыли для достижения этих целей.

**По объему вещных прав на принадлежащее организации имущество** — юридические лица, имеющие его:

· на праве оперативного управления: учреждения и казенные предприятия;

· на праве хозяйственного ведения: унитарные предприятия, кроме казенных;

· на праве собственности: все остальные юридические лица.

**По характеру имущественных прав участников:**

· имеющие вещное право на имущество унитарных предприятий, учреждений;

· имеющие обязательственные права на имущество хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, некоммерческих партнерств;

· не имеющие никаких прав на имущество остальных юридических лиц.

**По степени ответственности участников по обязательствам юридического лица:**

· отвечают в пределах своих вкладов в капитал;

· отвечают дополнительно к вкладу в капитал: участники обществ с дополнительной ответственностью;

· отвечают субсидиарно к обязательствам юридического лица: учредители казенных предприятий и учреждений, полные товарищи, члены кооператива, члены ассоциаций (союзов).

1. Понятие и виды сделок в гражданском праве. Состав сделки. Недействительность сделки и ее последствия.

**Сделка** - правомерное действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**Признаки:** - юридический факт; - волевой акт; - правомерное юридическое действие; - направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**Виды сделок:**

1)*по количеству участвующих сторон:* а)односторонние (для совершения необходимо выражение воли одной стороны); б)двусторонние (выражение воли двух сторон); в)многосторонние (выражение воли трех и более сторон);

2)*по наличию встречного предоставления за исполнение обязанностей по сделке:* а)безвозмездные (одна сторона обязуется передать что-либо другой стороне без получения за это встречного удовлетворения: дарение); б)возмездные (порождает правоотношение, в силу которого каждая из сторон вправе требовать от другой определенного имущественного предоставления: поставка, подряд);

3)*по моменту совершения:* а)консенсуальные - сделка считается совершенной с момента достижения соглашения между сторонами: поставка, аренда; б)реальные (требуется достижение соглашения и одновременно передача имущества: заем, хранение);

4)*по значению цели:* а)каузальные, к их числу относятся почти все сделки (цель в них прямо выражена: купля-продажа); б)абстрактные (основание не указывается, цель совершения не ясна: вексель).

**Состав сделки** - совокупность определенных фактов, наличие которых необходимо в каждой сделке. Отклонение от указанных фактов влечет не те последствия, наступления которых желало лицо, совершая сделку. Объективная сторона характеризуется волеизъявлением сторон, которое может быть прямым (совершаемым в устной или письменной форме) или косвенным (лицо совершает такие действия, из сущности которых явно следует намерение заключить сделку). Субъективная сторона характеризуется обстоятельствами, характеризующими субъектов сделки.

**Недействительность сделки** - несоответствие сделки требованиям законодательных актов, морали, совершенная с нарушением формы. Несоблюдение требуемой законодательством формы влечет за собой недействительность сделки лишь в том случае, когда такое последствие прямо указано в законодательстве.

Недействительной признается сделка, не соответствующая подлинной воле обеих или одной из сторон, совершенная в результате обмана, шантажа, заблуждения, угрозы, насилия или злоупотребления влиянием, а также сделка, заключенная недееспособными, либо частично недееспособными лицами вне пределов дееспособности, предоставленной им по закону, или заключенная лицами, например, находящимися на грани банкротства, накануне объявления их неплатежеспособными.

Недействительная сделка не влечет юридических **последствий**, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке (двусторонняя реституция), а в случае невозможности возвратить полученное в натуре возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

В некоторых случаях, специально установленных законом, исполненное обратно получает только одна сторона, являющаяся добросовестной, т.е. применяется не двусторонняя, а односторонняя реституция.

Также к последствиям недействительности сделки относится недопущение реституции и обязанность виновной стороны возместить реальный ущерб

1. Сроки в гражданском праве: понятие, виды, порядок исчисления. Срок исковой давности

**Срок** - момент или период времени, в который должны реализовываться права и выполняться возложенные обязанности, с которым гражданское законодательство связывает определенные правовые последствия. Сроки по своей природе относятся к той категории фактов, которые именуются событиями, так как истечение сроков носит объективный характер.

Срок может определяться календарной датой или истечением отрезка времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями и часами, также срок может определяться указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

Срок, определенный периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, определенный в полгода, исчисляемый кварталами года, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням.

Срок, исчисляемый неделями, истекает в последней день недели срока. Если последний день срока - рабочий день, днем окончания срока считается ближайший рабочий день. Срок, установленный для совершения какого-либо действия, истекает в двадцать четыре часа последнего дня срока. Если это действие должно быть совершено в организации, истечение срока приходится на тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

**Виды сроков:**

1)*по субъекту установления:* а) судебные сроки (устанавливаемые судом); б)законные сроки (устанавливаемые нормативно-правовыми актами); в)договорные сроки (устанавливаемые соглашением, договором сторон);

2)*по характеру определенности:* а)императивные (установленные законом и обязательные для соблюдения) и диспозитивные (могут быть изменены соглашением сторон); б)абсолютно определенные, относительно определенные, неопределенные: первые указывают на точный момент совершения действия, вторые менее точны, но связаны с конкретным промежутком времени, а третьи подразумевают определенные временные рамки совершения действия, хотя таковых не установлено; в)общие (установленные для всех и определяемые конкретным периодом времени) и специальные (устанавливаются как исключение из общих сроков и действуют по прямому указанию закона).

**Исковая давность** - срок для защиты права по иску, лица, право которого нарушено и который может требовать защиты своих нарушенных прав и интересов.

**Сроки и порядок исчисления исковой давности** не могут быть изменены соглашением сторон. Течение сроков исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало (или должно было узнать) о нарушении своего права. Исключение составляют обязательства с определенным сроком исполнения - течение исковой давности здесь начинается по окончании срока исполнения. Если срок исполнения обязательства не определен или определен моментом востребования, то течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока.

**Виды сроков исковой давности:** 1) общая исковая давность устанавливается в три года и подлежит распространению практически на все отношения, для которых не предусмотрены специальные сроки; 2) специальная исковая давность, прямо указанная в законе (для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком).

1. Представительство и доверенность в гражданском праве.

**Представительство -** сложное гражданско-правовое отношение, в котором одно лицо (представитель) в силу имеющихся у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и иные юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами.

**Признаки представительства:** • представительдействует не от своего имени, аот имени представляемого**;** • действия представителя в пределах его полномочий считаются действиями представляемого, следовательно, права и обязанности по сделке, заключенной представителем, возникают, минуя его, непосредственно у представляемого; • представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий; • представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно. **Нельзя** осуществлять через представителя: - права строго личного характера (вступление в брак и пр.); - иные сделки, прямо указанные в законе (например, составление завещания).

Представитель**не может:** - совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично; - представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства).

**Виды представительства:** • **законное представительство,** возникающее в силу прямого указания закона вне зависимости от воли представляемого. Законными представителями являются, например, родители, усыновители, опекуны; • **договорное представительство,** осуществляемое на основании договора. Оно отличается тем, что всегда требует специального оформления. Объем переданных представителю полномочий определяется представляемым самостоятельно.

Особо выделяется**коммерческое представительство.** Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Коммерческий представитель может одновременно представлять разные стороны в сделке с их согласия.

**Доверенность** - это письменное уполномочие, выдаваемое одним липом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность - это способ оформления отношений представительства.

**По-иному оформляется:** • коммерческое представительство*-* договор коммерческого представительства; • агентирование*-* агентский договор.

В зависимости от характера и объема полномочий представителя выделяют:

• **разовые доверенности,** то есть доверенности на совершение одной конкретной сделки;

• **специальные доверенности -** доверенности на совершение юридически значимых действий в определенной области, либо на совершение ряда однородных сделок (например, доверенность на представительство интересов в суде);

• **генеральные доверенности -** доверенности на совершение с имуществом доверителя всех возможных сделок.

**Срок действия** доверенности может быть не более трех лет. Если срок не указан, то он считается равным одному году. Доверенность, в которой не указанадата ее выдачи, ничтожна.

**Передоверие,** допускается только тогда, когда представитель уполномочен на это доверенностью, либо принужден к этому силой для охраны интересов доверителя. Передоверие теряет силу с прекращением доверенности.

**Действие доверенности прекращается** вследствие:

• истечения срока доверенности;

• отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

• отказа лица, которому выдана доверенность;

• прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность;

• смерти гражданина, выдавшего доверенность (или которому выдана доверенность), признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим

1. Понятие и содержание права собственности. Формы собственности. Возникновение и прекращение права собственности.

В объективном смысле **право собственности -**система норм права, закрепляющих и охраняющих отношения в обществе по присвоению продуктов производства, а также средств, позволяющих собственнику осуществлять права владения, пользования, распоряжения имуществом. В субъективном смысле - конкретные правомочия собственника по принадлежности конкретного имущества и возможности поведения в отношении этого имущества.

**Содержание собственности**заключается в том, что собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, но эти действия не должны противоречить закону и иным правовым актам, а также нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц.

**Формы:**частная, государственная и муниципальная собственность.

**Виды:**общая (долевая и совместная) и отдельного лица.

**Основание возникновения**- юридические факты, наличие которых необходимо для возникновения права собственности.

Выделяют первоначальные способы приобретения права собственности и производные способы приобретения права собственности.

**Первоначальные способы**- приобретение права собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество; право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов; обращение в собственность общедоступных вещей (ягоды, грибы и др.); приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, безнадзорных животных, находку; приобретение права собственности на клад; приобретательская давность (на недвижимое имущество - 15 лет, на все остальное - 5 лет).

**Производные способы:**национализация, приватизация, приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации и ликвидации, обращение имущества в собственность государства в интересах общества (реквизиция) или в виде санкции за правонарушение (конфискация), выкуп бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей, приобретение права собственности по договору и в порядке наследования.

Право собственности **прекращается**с момента возникновения права собственности у третьего лица, т. е. при наступлении определенных юридических фактов (отчуждения или отказа собственника от имущества, его уничтожение) либо помимо воли собственника (обращение взыскания, выкуп имущества: культурные ценности, домашние животные).

1. Общая собственность: понятие, виды, особенности реализации правомочий собственника.

Если право собственности на имущество принадлежит не одному, а двум или более лицам, на имущество возникает **общая собственность**, при которой, помимо внешних отношений участников общей собственности со всеми третьими лицами, существуют так же внутренние отношения между самими участниками этой собственности.

Необходимость урегулирования внутренних отношений между такими лицами, которые именуются сособственниками вызвало появление правовых норм, рассчитанных на согласование воли собственников при осуществлении принадлежащих им правомочий по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом.

Общая собственность **может возникнуть** в силу различных оснований:

• наследования,

• состояния в браке,

• образования крестьянского (фермерского) хозяйства,

• приватизации, совместной покупки вещи,

• совместной постройки жилого помещения и т.д.

Закон закрепляет **два вида общей собственности:**

• долевую;

• совместную.

Общая собственность именуется долевой тогда, когда каждому из ее участников принадлежит определенная доля.

В общей совместной собственности доли ее участников заранее не определены, они фиксируются лишь при разделе совместной собственности или при выделе из нее. Вследствие этого совместная собственность нередко обозначается как бездолевая собственность.

Общая долевая собственность может возникнуть в силу любых допускаемых законом или договором оснований. Исчерпывающего перечня оснований ее возникновения закон не предусматривает. Более того, по соглашению участников общей совместной собственности, на их общее имущество может быть установлена долевая собственность. Иными словами, допускается перевод имущества с режима общей совместной на режим общей долевой собственности.

Не ограничивается законом и состав участников общей долевой собственности, которые могут представлять различные формы и виды собственности. Допускается общая долевая собственность не только граждан, но также граждан и юридических лиц, граждан и государства, юридических лиц и государства, других субъектов гражданского права в любом их сочетании.

Иным является подход законодателя к общей совместной собственности. Во-первых, образование общей совместной собственности допускается лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Во-вторых,-и это вытекает из предыдущего -перейти с режима общей долевой на режим общей совместной собственности можно опять-таки лишь тогда, когда это допускает закон. Объясняется это тем, что отношения общей совместной собственности в гораздо большей степени носят лично-доверительный характер, нежели отношения общей долевой собственности, а потому круг участников общей совместной собственности неизбежно должен быть ограничен.

1. Право хозяйственного ведения и оперативного управления как основные виды ограниченных вещных прав.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав. Это вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц-несобственников, что невозможно в обычном, классическом имущественном обороте.

**Субъектами** прав хозяйственного ведения и оперативного управления могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах предприятия и учреждения.

Субъектом права оперативного управления могут быть как унитарные (казенные) предприятия, принадлежащие к категории коммерческих организаций, так и учреждения, относящиеся к некоммерческим структурам, а также предприятия, принадлежащие частным собственникам.

Различие прав хозяйственного ведения и оперативного управления состоит в содержании и объеме правомочий, которые они получают от собственника на закрепленное за ними имущество. Право хозяйственного ведения, принадлежащее либо предприятию как коммерческой организации, либо учреждению, осуществляющему разрешенную ему собственником предпринимательскую деятельность, в силу этого является более широким, нежели право оперативного управления, которое может принадлежать либо некоммерческим по характеру деятельности учреждениям, либо казенным предприятиям.

Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

1. Защита права собственности и иных вещных прав.

**Защита права собственности** представляет собой совокупность правовых способов, которые применяются к нарушителям отношений собственности. С этой точки зрения можно сказать, что способы защиты права собственности (как и других вещных прав) — это суть разновидности способов защиты гражданских прав.

Кспособам защиты **относятся два вида исков**:

• вещно-правовые;

• обязательственно-правовые.

Абсолютная защита, носящая **вещно-правовой характер**, вступает в действие, когда непосредственно нарушается право собственности.

Защита**обязательственно-правового характера** применяется, когда между нарушителем и собственником отсутствуют договорные отношения.

Закон предусматривает два вещно-правовых способа защиты:

• виндикационное истребование имущества из чужого незаконного владения;

• негаторное устранение нарушений права собственности, не связанных с владением.

**Для истребования** своего имущества из чужого незаконного владения собственник может предъявить *виндикационный иск* - иск невладеющего собственника к лицу, незаконно владеющему его вещью, о возврате вещи и принесенных ею доходов.

Предметом виндикации могут быть только индивидуально-определенные вещи, так как виндикационный иск направлен на возвращение именно той вещи, которая была у истца.

Виндикационный иск не может быть предъявлен в случае уничтожения имущества. Добросовестный и недобросовестный владельцы вправе требовать от собственника имущества возмещения затрат, произведенных ими на имущество.

Истец по*негаторному иску* - собственник имущества, ответчик - лицо, мешающее собственнику осуществлять свои правомочия в отношении собственности.

Негаторный иск не может быть предъявлен, если действия третьих лиц, мешающие собственнику пользоваться или распоряжаться своим имуществом, прекращены. В таком случае возможна подача иска о возмещении убытков, понесенных собственником вследствие правонарушения.

Законом устанавливается защита прав не только собственника, но и титульного владельца, которому вещь на праве собственности не принадлежит.

**Титульный владелец** - лицо, хотя и не являющееся собственником имущества, но владеющее имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо на ином основании, предусмотренном законом или договором. Титульный владелец так же, как и собственник имущества, вправе истребовать вещь из чужого незаконного владения, а также вправе требовать устранения помех, мешающих ему пользоваться и распоряжаться имуществом.

1. Понятие, субъекты обязательств. Виды обязательств. Перемена лиц в обязательстве. Исполнение обязательств.

**Предмет обязательственного права**- отношения, складывающиеся в процессе экономического оборота. **Обязательство**представляет собой правоотношение, которое регулируется имущественными нормами права, в силу которых одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и др. - либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

**В качестве субъектов** в обязательствах могут выступать физические и юридические лица, административно-территориальные образования и государство.

Субъектов обязательственных правоотношений принято именовать сторонами. Управомоченная сторона в обязательстве именуется кредитором, а обязанная - должником. Эти лица являются непременными участниками обязательственных отношений и ими могут быть лица, обладающие достаточной дееспособностью.

Юридическое содержание обязательственного правоотношения - право требования кредитора и долг должника. **Объект обязательства**- действия должника.

По основаниям возникновения **все обязательства делятся на:** • договорные (возникающие на основании договора); • внедоговорные.

Договорные обязательства — это обязательства по:

• реализации имущества;

• предоставлению имущества в пользование;

• выполнению работ и оказанию услуг;

**•**страхованию;

• по совместной деятельности;

• расчетам и кредитованию;

• смешанные обязательства.

**Внедоговорные обязательства делятся**на обязательства из односторонних сделок и охранительные обязательства.

**Перемена лиц в обязательстве** может происходить в двух формах: *переход (уступка) права требования кредитора* к другому лицу и *перевод долга*.

**Переход (уступка)** права требования кредитора к другому лицу урегулирована ст. ст. 382-390 ГК РФ. Смысл данной формы заключается в том, что если у кредитора есть право (требование) на основании обязательства, то оно может быть им передано другому лицу по сделке (уступка права требования) или перейти к другому лицу в силу закона.

**Перевод долга**урегулирован ст. ст. 391 и 392 ГК РФ и состоит в переводе должником своего долга с согласия кредитора на другое лицо. Новый должник может выдвигать против кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

**Исполнение обязательств**- совершение должником определенного действия в пользу кредитора, составляющего содержание обязательства, либо воздержание от совершения обусловленного обстоятельством действия, которого вправе требовать кредитор.

**Принципы исполнения обязательств**- основополагающие правила исполнения обязательств. Закон закрепляет два принципа исполнения обязательств:

• принцип реального исполнения;

• принцип надлежащего исполнения.

**Принцип реального исполнения**предполагает обязательность исполнения в натуре, т. е. должник должен совершить именно то действие, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки.

**Принцип надлежащего исполнения**предполагает, что обязательства должны быть исполнены надлежащим образом в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства, а также что обязательство должно быть исполнено надлежащим субъектом, в надлежащем месте, в надлежащее время.

1. Способы обеспечения исполнения обязательств.

**Обеспечение исполнения обязательств** - специальные меры имущественного характера, побуждающие стороны к точному и реальному исполнению обязательств.

**Способами** обеспечения исполнения обязательств являются:

• неустойка(штраф, пеня)

• залог

• поручительство

• задаток

• гарантия.

Неустойка, залог и поручительство могут применяться в отношениях между любыми участниками гражданских правоотношений, задаток - только в отношениях между гражданами или с их участием, а гарантия - в обязательствах между организациями.

Во взаимоотношениях между организациями, а также между организациями и гражданами необходимость обеспечения исполнения обязательств обычно предусмотрена обязательными для сторон правилами, которые либо возлагают на стороны обязанность определять меры обеспечения исполнения обязательств в заключаемых ими договорах, либо сами непосредственно их устанавливают.

Все виды обеспечения исполнения обязательств являются предметом особых обязательств, которые, однако, не имеют самостоятельного значения, а служат лишь дополнением к основному обязательству сторон (продавца и покупателя в договоре купли-продажи, подрядчика и заказчика в договоре подряда и др.).

Они возникают и прекращаются одновременно с основным обязательством, а при его недействительности утрачивают силу.

1. Договор как основание возникновения обязательства: понятие, содержание, форма, заключение и расторжение. Виды договоров.

**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. Содержание договора составляют его условия, которые делятся на существенные, обычные и случайные.

**Существенные условия договора**- это условия: о предмете договора; условия, предусмотренные в законе как существенные; условия, необходимые для данного вида договоров;

**Обычные условия**- условия, предусмотренные законом и вступающие в действие автоматически, независимо от указания их в договоре.

**Случайные условия**дополняют либо изменяют обычные условия. Такие условия включаются в текст договора по усмотрению сторон, но их отсутствие на действительность договора не влияет. Договор может быть заключен в одной из трех **форм:**устной; письменной; нотариально удостоверенной.

**Вступление в силу договора:**договор вступает в силу с момента его заключения. Моментом заключения договора является: момент достижения согласия по его существенным условиям (консенсуальный договор); момент передачи имущества или совершения иного действия (реальный договор).

**Договор должен содержать**существенные условия - это условия о предмете договора и условия, названные законом или иным правовым актом, договором как существенные или необходимые для договора данного вида.

**Изменение и расторжение договора возможно:** по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором; по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: при существенном нарушении договора другой стороной; в иных случаях, предусмотренных настоящим ГК РФ, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным. По закону односторонний отказ от исполнения договора чаще всего допускается по таким договорам, как договоры об оказании услуг.

**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 консенсуальные (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. Основной**- договор, непосредственно порождающий права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг. **Предварительный**- соглашение о заключении договора в будущем. Предварительный договор заключается в той же форме, что и основной договор, содержит существенные условия договора, а также срок, в который должен быть заключен основной договор. Если срок заключения основного договора не указан, то такой договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. Стороны, заключившие предварительный договор, основной договор заключить обязаны.

1. Договор купли-продажи: понятие, элементы, исполнение. Виды купли-продажи.

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).

**Элементы договора купли-продажи:**

• субъекты договора

• предмет договора

• цена договора

• срок договора

• форма договора

• порядок заключения

**Продавец обязан** передать покупателю:

• товар соответсвующего качества, в соответствующем количестве, ассортименте, комплектности и комплекте. Условие о количестве товара является существенным.

• товар в таре или упаковке

• относящиеся к передаваемому товару принадлежности и документы

• товар,свободный от прав третьих лиц на него

**Покупатель обязан:**

• оплатить покупаемый товар либо полностью,либо частями,либо непосредственно при передаче его, либо до, либо после его передачи;

• известить продавца о ненадлежащем исполнении им договора;

• застраховать купленный товар, если эта обязанность предусмотрена договором.

**Виды договора купли-продажи:**

• розничная купли-продажа;

• **поставка;**

• поставка товаров для государственных нужд;

• контактация;

• энергоснабжение;

• продажа недвижимости;

• продажа предприятия

1. Договор ренты и пожизненного содержания с иждивением: сравнительная характеристика.

В ныне действующем ГК, вопросам ренты и пожизненного содержания с иждивением посвящена глава 33, которая, к сожалению, не совсем точно передает ее содержание. Ведь «пожизненное содержание с иждивением» тоже является разновидностью ренты, т.к. согласно переводу, слово RENT - это доход, не связанный с предпринимательской деятельностью.

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

Из данного определения следует, что договор ренты носит **реальный характер**, т.к. помимо придания договору соответствующей формы для его заключения требуется передача имущества плательщику ренты.

Договор ренты похож на договор займа. Относится он к группе договоров, направленных на передачу имущества в собственность.**Среди них выделяют:**

• постоянную ренту;

• пожизненную ренту;

• пожизненное содержание с иждивением.

Эти виды договора ренты имеют ряд общих признаков, но **различаются:**

• формой предоставления содержания рентополучателю;

• минимальным размером содержания, представляемого рентополучателю;

• сроками предоставления содержания рентополучателю;

• возможностями правопреемства у сторон договоров;

• возможностями выкупа ренты;

• последствиями случайной гибели имущества.

**Предмет договора пожизненного содержания с иждивением** имеет следующие особенности:

• передаваться под ренту может лишь недвижимое имущество;

• рента может включать в себя обязанность по обеспечению потребностей получателя ренты в жилище, питании, одежде, а также уход за ним, если этого требует его здоровье.

• размер ренты должен быть не менее двух МРОТ, причем в договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания;

• допускается замена содержания в натуре периодическими платежами в денежной сумме.

**Срок договора** ограничен периодом, начинающимся с момента заключения договора и заканчивающимся моментом смерти получателя ренты.

1. Договор аренды: понятие, элементы, исполнение. Виды договоров аренды.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

**Объекты аренды:** в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

**Арендодатель:**право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику.

Арендодателями могут быть также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

**Форма договора аренды:**

договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока должен быть заключен в письменной форме;

договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

В ГК РФ предусмотрено **5 видов договора аренды:**

• проката

• аренды транспортных средств

• аренды зданий и сооружений

• аренды предприятия

• финансовой аренды (лизинга)

**По своей характеристике** договор аренды консенсуальный, взаимный, возмездный.

**Предметом договора** является индивидуально определенная вещь, как движимая, так и недвижимая, не теряющая своих свойств в процесе ее использования.

**Форма договора**зависит от ее срока и состава участников договора. Так, если договор заключен на срок более одного года, а также в случае, когда одна из сторон является юр. лицом, форма его должна быть письменной.

**Порядок заключения договора**аренды имеет две особенности.

Первая заключается в том, что договор этот может заключаться на торгах, на которых продается право на заключение договора в результате проведения конкурса между лицами,претендующими на право быть арендаторами.

Вторая особенность в том, что арендатор имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок после истечения первоначального срока договора.

**Цена**договора определяется по соглашению сторон.

**Срок договора**может быть как определенный, так и неопределенный. Если срок в договоре не указан, он считается заключенным на неопределенный срок.

**В роли сторон**могут выступать все субъекты гражданских правоотношений: физические и юридические лица, а также государство (через свои органы).

1. Договор подряда: понятие, элементы, исполнение. Виды договоров подряда.

Договор подряда является консенсуальным, возмездным, двусторонне-обязывающим.

Его **стороны** — подрядчик и заказчик, которыми в обычном договоре подряда могут быть любые лица.

**Предмет договора подряда** — выполнение подрядчиком определенной работы, завершающейся имеющим овеществленную форму результатом.

Обязанность подрядчика — выполнить по заданию заказчика такую работу и сдать ее результат заказчику, обязанность заказчика — принять и оплатить результат.

Предмет договора подряда могут составлять изготовление, переработка или обработка, вещи либо иная работа, имеющая овеществленный результат. Право собственности на изготовленную вещь принадлежит подрядчику, его обязанность — передача изготовленной им вещи в собственность заказчика.

Если из договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению обязательств других лиц — субподрядчиков. Сам подрядчик в таком случае выступает в роли генерального подрядчика, оставаясь ответственным перед заказчиком за убытки, последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком.

Начальные и конечный **сроки выполнения работы** являются существенными условиями договора подряда; при их отсутствии договор считается незаключенным.

**Виды договоров подряда:**

• договор бытового подряда (в качестве подрядчика выступает лицо, осуществляющее соответствующую предпринимательскую деятельность;

• договор строительного подряда (выполнение строительных, монтажных, пусконаладочных и иных связанных со строительством объекта работ);

• договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (разработка технической документации подрядчиком-проектировщиком)

• договор подряда на выполнение работ для государственных нужд (подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ или субъектов РФ и финансируемые за счет средств соответствующих источников и внебюджетных источников).

1. Договор перевозки: общая характеристика. Виды договоров перевозки. Договор транспортной экспедиции.

По договору перевозки грузов перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

**Особенности договора перевозки грузов:**

* договор перевозки грузов является двусторонним и возмездным;
* наличие в договоре третьего лица (получателя груза), который не участвует в заключении договора, однако наделяется определенными правами (право требовать от перевозчика выдачи груза) и обязанностями (обязанность принять груз и доплатить провозную плату). Грузополучателем также может быть грузоотправитель или его экспедитор;
* сам по себе договор перевозки грузов является реальным, т.е. он считается заключенным с момента передачи груза перевозчику;
* договор перевозки грузов обычно заключается не путем подписания единого документа, а путем составления квитанций, накладных, коносаментов, иных документов, предусмотренных транспортным законодательством;
* провозная плата часто жестко регулируется тарифами, установленными нормативно-правовыми актами.

**Виды договоров перевозки:**

• договоры перевозки транспортом общего пользования:

• договоры перевозки железнодорожным транспортом;

• договоры перевозки внутриводным транспортом;

• договоры перевозки воздушным транспортом;

• договоры перевозки внутриводным транспортом;
**•** договоры перевозки морским транспортом;

• международные морские перевозки;

• перевозки внутри страны (каботажные перевозки), в том числе малый каботаж (перевозки между портами одного моря) и большой каботаж (перевозки между портами разных морей).

По **договору транспортной экспедиции**одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Договором могут быть предусмотрены обязанности экспедитора организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом, обязанность экспедитора заключить от имени клиента или от своего имени договор перевозки груза, обеспечить его отправку и получение, а также другие обязанности.

Договор является взаимным, возмездным, может быть либо консенсуальным, либо реальным.

**Предмет договора —** услуги, связанные с перевозкой груза, которые делятся на основные (заключение договора перевозки и ее организация) и дополнительные (любые услуги, связанные с транспортировкой груза).

Экспедитором может быть только предприниматель, имеющий лицензию на этот вид деятельности.

Форма договора простая письменная.

Прекращение договора имеет особенность: оно возможно в результате одностороннего отказа любой стороны, но с обязательным предупреждением другой стороны в разумный срок и возмещении стороной, заявившей об отказе, убытков, вызванных расторжением договора.

1. Договор хранения: общая характеристика. Виды хранения. Особенности хранения на товарном складе.

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

Договор хранения должен быть заключен **в письменной форме** в случаях, если:

заключается между юридическими лицами и с гражданами; заключается гражданами между собой и если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю: сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения.

**Срок хранения:** хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока; если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем; если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок.

**Виды хранения:**

• обычное хранение и специальное хранение:

а) на товарном складе;

б) в ломбарде;

в) в камере хранения в транспортной организации;

г) в гардеробе;

д) в гостинице и других местах временного проживания;

е) вещей,являющихся предметом спора;

ж) нотариальный депозит;

з) культурных ценностей;

• регулярное (обычное) хранение (после окончания договора поклажедателю выдается та же самая вещь,которую он сдал) и иррегулярное — хранение с обезличением;

• профессиональное хранение (вещь хранит профессиональная организация) и непрофессиональное;

• хранение, возникшее при обычных условиях гражданского оборота и возникшее в чрезвычайных ситуациях;

• хранение, возникшее из договора и хранение, возникшее в силу закона (напр.,хранение находки, безнадзорных животных, наследуемого имущества, незаконного товара).

**По договору складского хранения**товарный склад обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем, и возвратить их в сохранности. Товарным складом признается организация, хранящая товары в качестве предпринимательской деятельности и оказывающая связанные с хранением услуги.

Письменная форма договора складского хранения считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом.

В договоре складского хранения хранителем является специальный субъект — товарный склад. Такой договор является консенсуальным. Предмет этого договора — деятельность по хранению товара, т.е. предназначенных для продажи вещей.

Товарный склад в подтверждение принятия товаров на хранение выдает один из следующих документов: двойное складское свидетельство(складское свидетельство и залоговое); простое складское свидетельство; складскую квитанцию. Оба вида складских свидетельства являются ценными бумагами. Складская квитанция является распиской в принятии товара на хранение. Залог складского свидетельства — залог товара, право возврата которого оно удостоверяет.

1. Договор займа и кредитный договор: сравнительная характеристика.

По договору займа заимодавец передает в собственность заемщику деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу сумму займа или равное количество полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа реальный, поэтому считается заключенным с момента передачи заемщику денег или вещей.

**Предметом договора займа могут быть:**

* деньги (в том числе иностранная валюта);
* вещи, определяемые родовыми признаками.
Договор займа должен быть заключен вписьменной форме, если:
* сумма займа превышает десять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;
* заимодавец - юридическое лицо.
Несоблюдение письменной формы договора займа не влечет его недействительности, а только лишает стороны возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

В подтверждение договора займа может быть выдана расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу заимодавцем заемщику денежной суммы или вещей.

Договор займа предполагается безвозмездным, если в нем не предусмотрено иное, в случае, когда:

* договор займа заключен между гражданами на сумму, не превышающую 50-кратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением одной из сторон предпринимательской деятельности;
* предметом договора являются вещи, определенные родовыми признаками.

В остальных случаях, если иное не предусмотрено законом или договором, заемщик обязан уплатить заимодавцу сверх суммы займа проценты на эту сумму в размере и порядке, установленных договором, а если в договоре таких условий нет, то в размере учетной ставки банковского процента в месте жительства (нахождения) заимодавца на день исполнения обязательства.

Заемщик обязан возвратить заимодавцу сумму займа и уплатить проценты по ней в порядке и на условиях, предусмотренных договором займа. При отсутствии в договоре займа указанных условий заемщик обязан возвратить всю сумму займа и уплатить проценты по ней не позднее тридцати дней со дня предъявления заимодавцем соответствующих требований.

Обязанность заемщика по возврату суммы займа считается исполненной в момент зачисления денежных средств на счет заимодавца или непосредственного их вручения заимодавцу.

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

Кредитный договор консенсуальный, возмездный и двусторонне-обязывающий. В отличие от обычного договора займа, предметом кредитного договора могут быть только денежные средства. Стороны этого договора — кредитор и заемщик. Кредитором может быть только банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию ЦБ РФ на совершение банковских операций.

Несоблюдение письменной формы кредитного договора влечет его ничтожность.

1. Договоры поручения, комиссии и агентирования: сравнительный анализ.

**По договору поручения**одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Договор поручения консенсуальный, двусторонне-обязывающий и по общему правилу безвозмездный. Стороны договора поручения — доверитель и поверенный. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как физ. так и юр. лица.

Предмет договора поручения — юридические действия, которые должны быть определены в договоре поручения. Договор поручения служит основанием возникновения у поверенного полномочия, в силу которого в результате совершения поверенным юридических действий соответствующие этим действиям права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у доверителя.

**По договору комиссии** одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя комитент и был назван в сделке или вступил в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Договор комиссии консенсуальный, возмездный и двусторонне-обязывающий.

Предмет договора — совершение комиссионером сделок по поручению комитента и за его счет. В отличие от поверенного в договоре поручения, комиссионер действует от своего имени, поэтому именно он приобретает права и становится обязанным по сделке.

Сторонами **агентского договора**являются принципал и агент.

По агентскому договору агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала. Агентский договор является возмездным, консенсуальным и двусторонне-обязывающим.

Предмет агентского договора шире, чем предметы договоров комиссии и поручения. Если предметом договора комиссии является совершение комиссионером сделок, а предметом договора поручения — совершение поверенным не только сделок, но и иных юридических действий, то статус агента предполагает совершение им не только юридических, но и фактических действий (выполнение работы, оказание услуги).

Агент всегда действует по поручению принципала. Но при этом, в зависимости от условий агентского договора, он может действовать либо от своего имени, как в договоре комиссии, либо от имени принципала — как поверенный в договоре поручения.

Агентский договор подчиняется общим правилам о форме сделок. Если агентский договор заключен в письменной форме и в нем предусмотрены общие полномочия агента на совершение сделок от имени принципала, то в отношениях с третьими лицами принципал не вправе ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий, если не докажет, что третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента.

Агентский договор может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок. Если срок договора не определен, то любая из сторон договора вправе в одностороннем порядке отказаться от его исполнения. А если агентский договор заключен на определенный срок, то он не может быть расторгнут в одностороннем порядке ни одной из сторон, и в этом одно из его существенных отличий от договором комиссии и поручения.

1. Договор доверительного управления имуществом: понятие, сфера применения, элементы, исполнение. Особенности доверительного управления имуществом паевых инвестиционных фондов.

**По договору доверительного управления имуществом**одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Этот договор является реальным, по общему правилу безвозмездный и односторонне-обязывающий, хотя в предусмотренном договоре случае может быть возмездным и в силу этого двусторонне-обязывающим.

Предмет договора доверительного управления имуществом — юридические и фактические действия доверительного управляющего в отношении переданного в управление имущества. Срок действия договора является одним из его существенных условий.

Объектами доверительного управления могут быть любые объекты гражданских прав, которые могут иметь денежную оценку и быть предметом гражданского оборота, за исключением денег (только «безналичные» деньги).

Существенными условиями договора доверительного управления являются:

• состав имущества;

• наименование юридического лица или имя гражданина;

• размер и форма вознаграждения управляющему, если такое условие предусмотрено;

• срок действия договора.

Доверительный управляющий несет ответственность перед выгодоприобретателем в размере упущенной выгоды, а перед учредителем управления — в полном объеме причиненных убытков.

**Паевой инвестиционный фонд (ПИФ)** - это объединенные средства инвесторов, переданные в доверительное управление управляющей компании.

Сам паевой инвестиционный фонд не является юридическим лицом - это так называемый "имущественный комплекс", а по сути, это инвестиционный портфель.

Вкладывая денежные средства в паевой инвестиционный фонд, инвестор фактически заключает с управляющей компанией **договор доверительного управления** и становится владельцем инвестиционных паев. Паи выдает управляющая компания, осуществляющая доверительное управление этим паевым инвестиционным фондом.

**Имущество,**передаваемое в паевой фонд пайщиками, остается собственностью пайщиков, а управляющая компания осуществляет доверительное управление паевым инвестиционным фондом, совершая сделки с этим имуществом.

**Управляющая компания** вправе передать свои права и обязанности по управлению паевым фондом другой управляющей компании.

1. Обязательства из причинения вреда: общая характеристика. Обязательства из причинения вреда источником повышенной опасности.

Обязательства из причинения вреда характеризуются следующими признаками: - сфера их действия простирается как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения, хотя возмещение вреда и носит имущественный характер. - они возникают в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер, будь то имущественные права (право собственности, оперативного управления) или личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, деловая репутация). - обязательства, поскольку нарушено абсолютное право, носят «недоговорный» характер, хотя право и было нарушено лицом, с которым потерпевший находится в договорных отношениях.- обязательство направлено на полное возмещение потерпевшему, насколько это возможно, причиненного вреда, кому бы ни был причинен вред, в чем бы он ни выражался и каковы бы ни были способы возмещения вреда.

**Необходимым условием возникновения обязательств из причинения вреда является наличие самого вреда.** Вред может выражаться в уничтожении или повреждении личного имущества, потере прибыли, лишении или уменьшении способности потерпевшего к труду, смерти кормильца, причинении физических или нравственных страданий. Дискомфортное состояние личности, вызванное причинением физических или нравственных страданий, – это тоже вред (моральный вред), который подлежит компенсации. Причиненный вред должен быть возмещен в денежной или иной форме, обеспечивающей наиболее полное удовлетворение интересов потерпевшего, будь то физическое или юридическое лицо.

**Общим и обязательным основанием** возникновения любого обязательства из причинения вреда является факт причинения вреда имуществу гражданина или юридического лица либо неимущественным благам гражданина.

Возникновение вреда называют также основанием ответственности за его причинение; при этом указывают, что сама ответственность применяется при наличии определенных условий, образующих состав гражданского правонарушения.

Вред представляет собой неблагоприятные последствия, возникающие в имущественной или неимущественной сфере потерпевшего.

Применительно к обязательствам по возмещению вреда эти правила означают, что потерпевшему должны быть возмещены все понесенные или будущие расходы, необходимые и достаточные для восстановления нарушенного права, а также неполученные доходы, которые потерпевший определенно получил бы, если бы его права не были нарушены.

**Источниками повышенной опасности** ГК признается деятельность которая связана с повышенной опасностью для окружающих (исп. механизмов, атомной энергии, и т.п.).

Юридические лица и граждане, которые были связаны с этой деятельностью обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Эта норма содержит два ключевых понятия: источник повышенной опасности; деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих.

**Виды источников повышенной опасности** могут быть условно разделены на четыре группы: физические; физико-химические; биологические; химические.

К первой группе относятся механические, электрические, тепловые - т.е. те, что оказывают механическое, тепловое, электрическое или иное физическое воздействие (ТС, промышленные предприятия, энергетические электроустановки и др.). Ко второй группе могут быть отнесены радиоактивные источники. К третьей - зоологические (дикие животные, находящиеся в ведении человека) и микробиологические (штаммы болезнетворных микроорганизмов и т.п.). К четвертой - отравляющие, взрывоопасные, огнеопасные производства и вещества.

**Субъектом ответственности** за вред, причиненной источником повышенной опасности (причинителем), является его владелец, причем владелец законный (титульный). Для возложения ответственности за вред необходимы и достаточны три условия: наступление вреда, противоправность поведения причинителя вреда; причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом.

1. Обязательства из неосновательного обогащения.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения - гражданско-правовые обязательства, предусмотренные гл. 60 ГК РФ.

Согласно ст. 1102 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 (неосновательное обогащение).

Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

• имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

• имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

• заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки.

Лицо, неосновательно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести 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.

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

1. Понятие наследственного правопреемства. Основания наследования. Особенности наследования по закону.

При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам происходит в порядке правопреемства.

К наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, которые не переходят по наследству в силу прямого указания закона либо в силу самой их юридической природы. По наследству переходят лишь те права и обязанности, которые наследодателю принадлежали, причем переходят как единое целое, со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями.

Акту принятия наследства придается обратная сила. Если наследник принимает наследство, то оно считается перешедшим к нему (целиком или в соответствующей части, если наследников несколько) уже с момента открытия наследства.

**Значение наследования**состоит в том, что каждому члену общества должна быть гарантирована возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающими на них обременениями, перейдет согласно его воле, а если он ее не выразит, то согласно воле закона к близким ему людям.

Наследование осуществляется по завещанию или по закону.
**Наследование по закону** имеет место, когда оно не изменено завещанием.

В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда. В состав наследства не входят личные неимущественные права граждан.
Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей.

**Наследники первой очереди:**

• наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя;

• внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

**Наследники второй очереди:**

• полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери;

• дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.
**Наследники третьей очереди:**

• полнородные и не полнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя);

• двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

**Наследники последующих очередей:**

• родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит;

• прадедушки и прабабушки наследодателя;

• дети родных племянников и племянниц наследодателя и родные братья и сестры его дедушек и бабушек;

•дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (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).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

1. Субъекты и объекты авторских прав. Права авторов и их гражданско-правовая защита.

**Объектами авторского права** являются произведения литературы, науки и искусства. Для признания объектами авторского права произведения должны обладать двумя **признаками:** творческим характером; объективной формой выражения, т.е. такой формой которая позволяет иным лицам знакомиться с произведением.

Авторским правом охраняются также части произведения, включая его название, при условии, что они носят творческий характер. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты, т.е. авторское право охраняет форму произведения, а не его содержание. Произведение охраняется авторским правом независимо от его назначения, достоинств и способа выражения.

**Субъекты авторского права**подразделяются на субъектов первоначального и производного авторского права. Субъектами первоначального права являются физические лица, чьим творческим трудом было создано произведение. В ряде случаев произведения создаются не одним автором, а несколькими, которые в этом случае называются соавторами.

Первоначальное авторское право возникает в силу самого факта создания произведения, независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах автор или иной обладатель права вправе поместить знак охраны авторского права с виде буквы «С» в окружности (©) с указанием имени обладателя авторского права и года первого опубликования произведения. Применение этого знака на территории РФ носит не правоустанавливающий, а лишь информационный характер.

Субъектами производного авторского права являются наследники автора. По общему правилу срок действия авторского права составляют жизнь автора и 70 лет после его смерти начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Наследники осуществляют все авторские правомочия имущественного характера.

Автору в отношении его произведения принадлежат следующие **личные неимущественные права:** право признаваться автором произведения; право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом, либо анонимно; право обнародовать произведение или разрешать обнародовать произведение в любой форме; право на неприкосновенность произведения.

**Защита прав авторов** осуществляется с помощью предусмотренных действующим законодательством способов. Право создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов на получение патента может быть нарушено любым лицом, притязающим на приобретение прав патентообладателя без достаточных к тому оснований. В этом случае средством защиты является предъявление иска в суд либо о пресечении незаконных действий лица, претендующего на получение патента, либо о признании выданного патента недействительным. Нарушение права авторства выражается в присвоении результата чужого творческого труда и попытке выдать его за собственную разработку. Чаще всего на практике право авторства нарушается при создании разработки усилиями нескольких лиц.

Гражданско-правовая защита рассматриваемого права осуществляется путем иска о признании права авторства либо, напротив, иска об исключении конкретных лиц из числа соавторов.

Право на авторское имя может быть нарушено прежде всего путем не указания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о разработке, других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке. Если автор, наоборот, отказался быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке, нарушением будет публикация его имени. Способом защиты права на имя выступает требование о восстановлении нарушенного права, в частности о внесении исправлений в сделанную публикацию. Право автора на получение вознаграждения от работодателя, а иногда и от иных пользователей разработки нарушается тогда, когда соответствующее вознаграждение автору не выплачивается либо выплачивается в неполном объеме или несвоевременно. В этих случаях автор может обратиться в суд с требованием о принудительном взыскании с обязанных лиц причитающегося ему вознаграждения. За несвоевременную выплату вознаграждения в пользу автора может быть взыскана неустойка.

1. Субъекты и объекты патентных прав. Порядок выдачи патента. Права патентообладателей.

**Изобретения, полезные модели и промышленные образцы.** Эти объекты относятся к патентному праву, которое представляет совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, защитой авторов и патентообладателей. Авторами, изобретений и др. объектов промышленной собственности, признаются граждане РФ и иностранцы. К числу субъектов патентного права, не являющихся авторами объектов промышленной собственности, относятся физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора. Это прежде всего правопреемники авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Следует отметить, что к данной группе субъектов принадлежит и государство. **Порядок получения патента.** Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец подается в Роспатент лицом, обладающим правом на получение патента (заявитель). Ведение дел с Роспатентом может осуществляться заявителем, патентообладателем, иным заинтересованным лицом самостоятельно либо через патентного поверенного, зарегистрированного в Роспатенте, или иного представителя по доверенности выданной заявителем. Роспатент осуществляет аттестацию и регистрацию патентных поверенных. **Заявка на выдачу патента на изобретение и полезную модель** должна содержать: заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения та же автора полезной модели и лица, на имя которого испрашивается патент (заявителя), а также их местожительства или местонахождения; описание изобретения так же полезной модели, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления; формулу изобретения так же полезной модели , выражающую его сущность и полностью основанную на описании; чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения и полезной модели; реферат (реферат служит для целей информации об изобретении и полезной модели и представляет собой сокращенное изложение содержания описания изобретения и полезной модели, включающее его название, характеристику области техники, к которой относится и/или области применения. Рекомендуемый объем текста реферата - до 1000 печатных знаков). **Заявка на выдачу патента на промышленный образец:** заявление о выдаче патента с указанием автора промышленного образца и лица, на имя которого испрашивается патент (заявителя), а также их местожительства или местонахождения; комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия; чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца; описание промышленного образца; перечень существенных признаков промышленного образца. К заявке на изобретение, полезную модель, промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере. **Под защитой прав патентообладателей** понимаются предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению правонарушений, применению к нарушителям мер ответственности. **Способы защиты прав патентообладателей.** Способы защиты, которыми располагает патентообладатель, обычно определяются в самом лицензионном договоре или вытекают из общих положений ГК РФ. Мерами защиты являются взыскание убытков, неустойки, и т. п. Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании разработки третьими лицами. Самым распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным способом. Указанные действия признаются контрафактными и относятся к наиболее грубым нарушениям патентных прав. Другой способ защиты патентных прав – требование о возмещении убытков. Убытки патентообладателя чаще всего, выражаются в форме упущенной выгоды, что может быть связано с сокращением объемов производства, вынужденным повышением цен и т. п.

1. Договоры о распоряжении интеллектуальными правами: общая характеристика. Лицензионный договор, договор об уступке исключительного права.

Распоряжение исключительным правом возможно двумя способами: путем отчуждения права (заключения договора об отчуждении исключительного права) или путем предоставления права использования объекта интеллектуальной собственности в установленных договором пределах (заключения лицензионного договора).

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

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.

По общему правилу, данные договоры носят возмездный, консенсуальный и взаимный характер.

При отсутствии в возмездном договоре о распоряжении исключительным правом условия о цене (размере вознаграждения или порядке его определения) договор считается не заключенным.

Договоры о распоряжении исключительным правом заключаются, как правило, в письменной форме, а в случаях, указанных в ГК РФ, подлежат государственной регистрации.

Виды лицензионных договоров:

1) простая (неисключительная) лицензия – лицензиар сохраняет право выдавать лицензии другим лицам;

2) исключительная лицензия – лицензиар не вправе выдавать лицензии другим лицам в отношении данного способа использования объекта интеллектуальной собственности.

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

Сублицензионный договор – договор, по которому лицензиат при письменном согласии лицензиара может предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу.

Принудительная лицензия – предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности на основании решения суда в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Специальное правовое регулирование предусмотрено ГК РФ для использования результатов интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта (кинофильма, театрально-зрелищного представления, единой технологии и т. п.). Организатор создания сложного объекта приобретает право указывать свое имя (наименование) и право на использование соответствующих результатов интеллектуальной деятельности по договорам об отчуждении права (если интеллектуальный продукт специально создан для сложного объекта) или лицензионным договорам. При этом лицензионные договоры заключаются на весь срок и в отношении всей территории действия соответствующего исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

11. Отказ в принятии искового заявления, оставление искового заявления без движения, возвращение искового заявления: основания, порядок и правовые последствия.

В ГПК РФ предусмотрено три института, применяемых в случаях, когда лицо или не выполнило требования закона, касающиеся процедуры предъявления иска, или вообще не имеет права на такое предъявление. Речь идет об отказе в принятии искового заявления (ст. 134 ГПК РФ), его возвращении (ст. 135 ГПК РФ), оставлении без движения (ст. 136 ГПК РФ). Все три института в определенных случаях следует рассматривать как санкции за невыполнение требований закона. Теперь согласно ч. 1 ст. 134 ГПК РФ судья может отказать в принятии искового заявления только в 3 случаях: - заявление не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства; предъявлено в защиту прав другого лица органом, которому не предоставлено такое право; в заявлении оспариваются акты, которые не затрагивают права заявителя; - имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения; - имеется ставшее обязательным решение третейского суда по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям. Во всех этих случаях речь идет об отсутствии права на предъявление иска. В результате, если лицо, не обладая указанным правом, обращается с заявлением в суд, для него наступает наиболее серьезное неблагоприятное последствие в виде отказа в принятии искового заявления. Наиболее серьезным оно является потому, что отказ в принятии искового заявления препятствует обращению в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям (ч. 3 ст. 134 ГПК РФ), поскольку основания для отказа являются неустранимыми препятствиями для обращения в суд с иском. Во всех остальных случаях Кодекс не предусматривает отсутствие возможности повторного обращения в суд или возможности рассмотрения искового заявления. Эти же основания являются безусловными и всегда влекут указанное неблагоприятное последствие.

Оставление искового заявления без рассмотрения. Основания для оставления искового заявления без движения перечислены в ст. ст. 135, 136 ГПК РФ. Перечень оснований для оставления заявления без движения является исчерпывающим. Эти основания включают в себя: - отсутствие в исковом заявлении сведений, перечисленных в ч. 2 ст. 131 ГПК РФ; - подпись искового заявления лицом, не являющимся истцом или его представителем, при отсутствии у него полномочий; - отсутствие документов, прилагаемых к исковому заявлению, перечисленных в ст. 132 ГПК РФ. Так, при непредставлении прокурором при обращении в суд в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан доказательств, подтверждающих невозможность самостоятельного обращения граждан, судья оставляет заявление прокурора без движения. В двух случаях исковое заявление может быть возвращено лицу, подавшему его, либо оставлено без движения по выбору судьи: 1) в случае отсутствия подписи на исковом заявлении; 2) в случае отсутствия документа, подтверждающего выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора.

В соответствии с положениями ст. 135 ГК РФ, судья возвращает исковое заявление в случае, если: 1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором; 2) дело неподсудно данному суду; 3) исковое заявление подано недееспособным лицом; 4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд; 5) в производстве 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. Возвращение искового заявления в отличие от отказа в принятии искового заявления не является препятствием для повторного обращения в суд с тождественным иском. Первым основанием для возвращения искового заявления является несоблюдение досудебного порядка урегулирования спора. Необходимость соблюдения такого порядка может быть установлена как законом, так и договором по делам искового производства. Согласно ст. 136 ГПК РФ, судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных в статьях 131 и 132 ГПК РФ, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков. В случае, если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами. На определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

12. Обеспечение иска (основание, порядок и отмена).

Обеспечение иска — реальное исполнение будущего решения по делу в том случае, если иск будет удовлетворен. Основания: По заявлению лиц, участвующих в деле, судья или суд может принять меры по обеспечению иска. Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие мер по обеспечению иска может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда.

Мерами по обеспечению иска могут быть:

1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;

2)запрещение ответчику совершать определенные действия;

3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;

4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);

5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле. О принятии мер по обеспечению иска судья или суд выносит определение. Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. На основании определения суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения суда.

По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска.

Обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению ответчика либо по инициативе судьи или суда. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска.

В случае отказа в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу решения суда. Однако судья или суд одновременно с принятием решения суда или после его принятия может вынести определение суда об отмене мер по обеспечению иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда. Об отмене мер по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

13. Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, цель, сроки и порядок.

Принятие искового заявления обусловливает необходимость подготовки дела к судебному разбирательству.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству - это система процессуальных действий, совершаемых судом, участвующими в деле лицами и иными субъектами для обеспечения выполнения задач гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК). Подготовка каждого гражданского дела к предстоящему судебному разбирательству является самостоятельной, обязательной стадией производства по делу в суде первой инстанции. Самостоятельный характер стадии подготовки находит отражение, прежде всего, в том, что она имеет специфические цель и задачи, а также значение.

Цель стадии подготовки закон определяет как обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела (ч.1 ст. 147 ГПК).

Однако неправильно говорить о том, что данная стадия носит исключительно вспомогательный, обслуживающий характер по отношению к стадии судебного разбирательства. От того, насколько качественно проведена подготовка, во многом зависит как правосудность (законность и обоснованность) решения по делу, так и соблюдение сроков рассмотрения гражданских дел, установленных ст. 154 ГПК. Кроме того ГПК допускает возможность окончания производства по делу в стадии подготовки, причем как без вынесения решения (в форме прекращения производства по делу или оставления искового заявления без рассмотрения), так и с вынесением решения об отказе в иске ввиду установления факта пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд без исследования иных фактических обстоятельств по делу (ч. 4, 6 ст. 152 ГПК).

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству - это нормативно закрепленные средства достижения процессуальной цели данной стадии судопроизводства в суде первой инстанции, или иначе - основные направления процессуальной деятельности суда и других участников процесса (прежде всего, сторон) в стадии подготовки. Задачами подготовки дел к судебному разбирательству в соответствии со ст. 148 ГПК являются:

а) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;

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

в) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и др. участников процесса;

г) представление необходимых доказательств сторонами, др. лицами, участвующими в деле;

д) примирение сторон.

Решая каждую из указанных задач, судья обеспечивает правильное установление предмета доказывания с целью последующего определения доказательств, которые будут представлены каждой из сторон.

Порядок проведения подготовки включает необходимость соблюдения ряда процедурных требований, среди которых необходимо выделить следующие.

1. ГПК не устанавливает сроки подготовки дела к судебному разбирательству. Сроки, установленные в ст. 154 ГПК, относятся только к судебному разбирательству дела в суде первой инстанции. Это позволяет сделать следующий вывод: подготовка дела к судебному разбирательству должна быть проведена в период с момента вынесения определения о принятии искового заявления к производству суда до наступления даты проведения судебного заседания, определяемой судьей с учетом сложности и объема подготовительных действий, которые требуется совершить, а также необходимости соблюдения общего срока рассмотрения дела в суде первой инстанции.

Вероятность проведения по делу предварительного судебного заседания по возможности должна учитываться судьей при определении продолжительности подготовки, т.к. такое заседание должно проводиться в рамках подготовки дела к судебному разбирательству. Это прямо вытекает из целей проведения предварительного судебного заседания, закрепленных в ч.1 ст.152 ГПК. Только по сложным делам с учетом мнения сторон судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных ГПК сроков рассмотрения и разрешения дел (ч.3 ст.152 ГПК).

По срокам совершения процессуальных действий в стадии подготовки, к ним применимо общее правило, согласно которому процессуальные сроки м.б. установлены законом или назначаться судьей. Судья назначает сроки только в том случае, если они не установлены законом, а также если право суда определять сроки прямо предусмотрено законом.

2. Подготовка дела начинается с момента принятия заявления. Круг мероприятий, которые судья считает необходимым осуществить в целях подготовки дела к судебному разбирательству, отражается им в специальном определении (ст.147 ГПК), которое является одновременно планом действий по подготовке дела, источником руководящих указаний для работников канцелярии по совершению подготовительных действий и средством контроля за качеством подготовки дел со стороны вышестоящих судебных инстанций. В процессе подготовки дела может возникнуть необходимость в проведении подготовительных действий и помимо тех, которые были указаны в определении. В этом случае судья не связан ранее сформулированным перечнем процессуальных действий по подготовке и обязан провести все необходимые действия, направленные на обеспечение своевременного и правильного разрешения дела. Когда совершение тех или иных действий требует специальной мотивировки, например назначение экспертизы, направление судебного поручения и т.п., судья помимо общего определения о подготовке дела выносит отдельное мотивированное определение о совершении соответствующего действия.

ГПК не предусматривает возможности изложения действий по подготовке в определении о принятии заявления судом к своему производству, а также вынесения резолюции вместо определения о подготовке дела к судебному разбирательству.

3. В ходе подготовки иногда возникает необходимость совершить действия, требующие проведения специального судебного заседания, которое не носит характера предварительного заседания, закрепленного в ст.152 ГПК. Так, при явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу (ст.283 ГПК). Вопрос об отмене обеспечения иска, если он возник в стадии подготовки дела к судебному разбирательству, также должен разрешаться в судебном заседании (ч.2 ст.144 ГПК). Заявление лица, на которое наложен штраф, о его сложении или уменьшении рассматривается в судебном заседании.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, вызывает других участников процесса (ст. 153 ГПК).

14. Предварительное судебное заседание, назначение дела к судебному разбирательству и порядок извещения участников процесса.

На стадии подготовки дела к судебному разбирательству может проводиться судебное заседание, оно в соответствии со ст. 152 ГПК РФ будет носить название «предварительное судебное заседание». 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 процессуальным законодательством сроков рассмотрения и разрешения дел. При наличии обстоятельств, предусматривающих основание для приостановления и прекращения производства по делу, производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, заявление оставлено без рассмотрения. При принятии решения о приостановлении или прекращении производства по делу судьей выносится определение, на которое может быть подана частная жалоба.

В предварительном судебном заседании может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного гражданским законодательством срока обращения в суд.

При установлении факта пропуска без уважительных причин срока исковой давности или срока обращения в суд судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда также может быть обжаловано в апелляционном или кассационном порядке.

Гражданским процессуальным законодательством закреплен принцип обязательности ведения протокола. Согласно ст. 228 ГПК РФ в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении вне судебного заседания каждого процессуального действия составляется протокол, в том числе и на предварительном заседании, протокол предварительного заседания оформляется в соответствии с положениями, предусмотренными ст. 229 и 230 ГПК РФ.

После предварительной подготовки дела к судебному разбирательству при принятии решения судьей о том, что дело подготовлено к рассмотрению по существу, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству. Должным образом извещаются стороны, лица, участвующие в деле, иные участники гражданского процесса о месте и времени проведения судебного разбирательства и рассмотрения дела по существу.

Завершающим этапом стадии подготовки дела к судебному разбирательству является вынесение определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании. Оно подводит итог всей процессуальной деятельности суда, сторон и иных участников процесса на стадии подготовки. Судья, назначая дело к судебному разбирательству, тем самым подтверждает, что задачи подготовки выполнены. Дело можно считать подготовленным, если выполнены все действия, запланированные в определении о подготовке дела к судебному разбирательству. В определении помимо общих реквизитов судья указывает время и место рассмотрения дела с учетом принципа разумности (ст. 107 ГПК). Дата рассмотрения дела должна быть назначена с таким расчетом, чтобы не были нарушены сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. 154 ГПК) и участники процесса имели возможность явиться в суд. Определение должно содержать исчерпывающий перечень участников процесса, подлежащих вызову (извещению). Порядок извещения и вызова в суд участников процесса определен в гл. 10 ГПК.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного разбирательства, а лица, содействующие правосудию (свидетели, эксперты, специалисты, переводчики), вызываются в суд. Представители не названы в качестве лиц, подлежащих извещению или вызову, однако это положение не должно касаться законных представителей.

Судебная повестка с уведомлением о вручении — одна из основных форм судебных извещений и вызовов. Вместе с тем законодатель допускает возможность извещения или вызова в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения (вызова). Повестка доставляется извещаемому лицу по почте или лицом, которому судья поручает ее доставить, по адресу, указанному лицом, участвующим в Деле, или его представителем. Если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, повестка может быть направлена по месту его работы. Одновременно с повесткой лицам, участвующим в деле, направляются копии процессуальных документов. Если лица, участвующие в деле, изменили адрес во время судопроизводства, то на них возлагается обязанность сообщить об этом суду. За неисполнение этой обязанности законом предусмотрена гражданская процессуальная ответственность в виде процессуальных фикций: адресат считается надлежащим образом извещенным, хотя по этому адресу более не проживает (ст. 118 ГПК). Надлежащим образом извещенным считается также лицо, отказавшееся принять судебную повестку или иное судебное извещение.

При неизвестности места пребывания ответчика судебная повестка направляется по последнему известному месту жительства ответчика Исключения из этого правила установлены в ст.120 ГПК, согласно которой по требованиям, предъявляемым в защиту интересов РФ, субъектов Федерации, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан по собственной инициативе объявить розыск ответчика.

15. Рассмотрение дела в суде первой инстанции как основополагающая стадия гражданского процесса.

Производство в суде первой инстанции - это основная стадия гражданского процесса, на которой возбуждается, формируется, наполняется доказательствами и разрешается по существу гражданское дело. В идеале гражданское дело должно получить свое окончательное и правильное разрешение именно на этой стадии. Полномочия суда первой инстанции значительно шире, чем полномочия последующих судебных инстанций, основной целью которых является исправление возможной ошибки, а не разрешение дела по существу. В частности, только в суде первой инстанции формулируются, уточняются, изменяются исковые требования; только в эту судебную инстанцию, за отдельными исключениями, представляются доказательства лицами, участвующими в деле, эти доказательства исследуются в судебном заседании и оцениваются в решении суда. Недочеты, ошибки, допущенные на данной стадии процесса, не всегда могут быть устранены в последующих судебных инстанциях, в которых решаются иные задачи, связанные с проверкой обоснованности и законности решений суда первой инстанции. Отсюда главенствующая роль в гражданском процессе принадлежит судье, действующему по первой инстанции. Именно от его процессуальных действий в первую очередь зависит то, насколько своевременно и правильно будет рассмотрено и разрешено гражданское дело, обеспечена судебная защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Подавляющее большинство гражданских дел рассматривается по первой инстанции судьями районных судов и мировыми судьями. Существующее в отдельных случаях мнение о том, что мировая юстиция создана только для уменьшения нагрузки на федеральные районные суды, действующие по первой инстанции, глубоко ошибочно. Главная цель создания института мировых судей заключается в том, чтобы сделать правосудие более доступным, максимально приблизить его к населению. Перед мировым судьей стоят те же задачи, что и перед судьей районного суда, рассматривающим гражданские дела по первой инстанции. Каждый из них рассматривает дела, отнесенные законом к его подсудности, но по одним и тем же нормам гражданского судопроизводства.

Действия судьи подробно урегулированы нормами ГПК РФ, которые должны правильно пониматься и применяться начиная с момента поступления заявления в суд.

Первое, на что следует обратить внимание, рассматривая поступившее заявление, - это вопрос о том, подлежит ли оно рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, нет ли здесь указанных в ст. 134 ГПК обстоятельств, при наличии которых судья выносит определение об отказе в принятии заявления. Если таких обстоятельств нет и заявленное требование подведомственно судам, то необходимо ответить на второй вопрос: подсудно ли оно данному суду (мировому судье)?

Не ответив на эти два вопроса, судья не может переходить к совершению последующих процессуальных действий, относящихся к проверке правильности и полноты оформления поступившего заявления и приложенных к нему документов. Отрицательное впечатление о суде формируется тогда, когда судья сначала оставляет поступившее заявление без движения, например по мотиву неуплаты госпошлины, а затем после устранения недостатков лицом, обращающимся в суд, отказывает в принятии этого заявления по основанию неподведомственности судам общей юрисдикции либо возвращает заявление по мотиву подсудности его другому суду, который в последующем выносит определение об отказе в принятии этого заявления, как не подлежащего рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства.

Прежде всего необходимо четко различать понятия "подведомственность" и "подсудность".

Правила о подведомственности позволяют определить круг гражданских дел, отнесенных к компетенции суда общей юрисдикции, отграничить их от дел, подлежащих рассмотрению в порядке иного судопроизводства (конституционного, арбитражного). Несоблюдение указанных правил является основанием для вынесения судьей в порядке ст. 134 ГПК мотивированного определения об отказе в принятии заявления и направления его заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Отказ в принятии заявления препятствует заявителю повторно обратиться в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Правила о подсудности позволяют распределить гражданские дела, подведомственные судам общей юрисдикции, между различными судами, определить суд или мирового судью, к компетенции которых относятся рассмотрение и разрешение конкретного гражданского дела. Подсудность установлена двух видов: 1) родовая (предметная) - определяет уровень судов (судей) общей юрисдикции, правомочных на рассмотрение определенных категорий гражданских дел; 2) территориальная - распределяет гражданские дела между судами (судьями) одного уровня (мировыми судьями, районными судами, областными и равными им судами). Подведомственное судам общей юрисдикции заявление, поданное с нарушением правил о подсудности, возвращается определением судьи на основании п. 2 ч. 1 ст. 135 ГПК с указанием о том, в какой суд следует обратиться заявителю.

Правила подведомственности и подсудности гражданских дел закреплены в главе 3 ГПК. Собственно вопросам подведомственности, т.е. определению круга гражданских дел, отнесенных к компетенции судов общей юрисдикции, в этой главе посвящена только ст. 22, выделяющая шесть видов производств по гражданским делам (п. 1 - 6 ч. 1). Остальные статьи относятся к подсудности, распределяют гражданские дела между различными судами общей юрисдикции как по территориальному, так и по родовому признакам.

16. Изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение.

В ходе гражданского процесса на судьбу спора могут влиять самые различные процессуальные действия. В частности, по самым различным причинам могут изменяться предмет или основания заявленных требований, истец вправе увеличить или уменьшить размер исковых требований. Кроме того, допустимой является реализация права истца на отказ от иска и права ответчика признать иск. Самым существенным образом на судьбу предмета спора и результаты процесса влияет также заключение мирового соглашения между сторонами гражданского процесса.

Все указанные формы использования исковых средств определяются принципом диспозитивности гражданского процессуального права, в силу которого сами стороны определяют судьбу спора посредством распоряжения исковыми средствами защиты.

Изменение иска заключается в следующем. В соответствии со ст. 39 ГПК истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. ГПК и судебная практика выработали определенные правила толкования данной нормы. В частности, истец вправе изменить или предмет, или основание иска. Недопустимым является одновременное изменение предмета и основания иска, поскольку в этом случае истец предъявляет новый иск, что следует производить по общим правилам предъявления исков.

В соответствии со ст. 39 ГПК истец вправе отказаться от иска. Отказ от иска представляет собой действие истца, направленное на прекращение производства по делу. В соответствии со ст. 39 ГПК отказ от иска является распорядительным действием, подлежащим контролю со стороны суда. Суд вправе не принять отказ от иска, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК). На суде в соответствии со ст. 173 ГПК лежит обязанность разъяснить истцу последствия отказа истца от иска.

Признание иска заключается в подтверждении ответчиком фактов и обстоятельств, обосновываемых истцом, в частности фактов, приводимых истцом в основании иска, в признании правомерности требования истца. Признание иска возможно полное (всех требований истца) либо частичное (ряда требований). Наряду с признанием иска законодательство допускает в гражданском процессе и признание фактов. Признание иска фиксируется либо на отдельном документе, который приобщается к делу, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания, либо заносится в протокол. При признании иска ответчиком и принятии его судом выносится решение об удовлетворении заявленных требований. В этом случае в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом (ч. 4 ст. 198 ГПК).

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса, от производства в суде первой инстанции до исполнительного производства. Мировое соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый сторонами спора на взаимосогласованных ими условиях и подлежащий обязательному утверждению судом. В соответствии со ст. 39 ГПК мировое соглашение подлежит контролю со стороны суда, который должен проверить, не противоречит ли оно закону или не нарушает ли оно права и законные интересы других лиц. В том случае суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу. До принятия определения об утверждении мирового соглашения суд должен разъяснить сторонам его последствия, которые сводятся к следующему. Мировое соглашение прекращает производство по делу, в связи с чем вторичное обращение в суд будет недопустимым. Мировое соглашение обладает исполнительной силой, в связи с чем по нему выдается исполнительный лист.

17. Перерыв в судебном заседании и отложение рассмотрения дела: основания, порядок и правовые последствия.

Перерыв – это отсрочка продолжения судебного заседания на относительно короткое время, вызываемая главным образом необходимостью отдыха судей или возникновением таких обстоятельств, которые препятствуют продолжению процесса, но могут быть устранены сравнительно быстро и просто.

Перерыв нельзя объявлять непосредственно перед удалением суда в совещательную комнату для постановления решения, в остальном он возможен в любой момент судебного разбирательства. По окончании перерыва процесс не возобновляется, а продолжается. Во время перерыва не допускается рассмотрение других дел (ст. 157 ГПК РФ). Отступление от этого запрещения создает достаточное основание к отмене решения. В случаях вынужденного отложения судом составления мотивировочной части решения на срок не более пяти дней (ст. 199 ГПК) судебное разбирательство считается оконченным в момент объявления резолютивной части решения, после этого действие принципа непрерывности прекращается и рассмотрение других дел до подготовки решения в окончательной форме не исключается.

Главное отличие перерыва от отложения дела заключается в том, что при перерыве судебное заседание не закрывается, а объявляется время перерыва, после перерыва судебное заседание должно быть продолжено в том же составе суда, а если происходит замена, то только секретаря, и об этом делается отметка в протоколе и разъясняется право отвода секретарю, ход дела продолжается, а не начинается заново.

Как свидетельствует статистика, некоторые суды игнорируют одну из основных задач гражданского судопроизводства, закрепленную в ст.2 ГПК РФ, - своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов субъектов гражданских, трудовых или иных правоотношений.

Для решения данной проблемы необходимо:

- обратить внимание судей на необходимость повышения их личной ответственности за своевременное и качественное рассмотрение каждого дела;

- председателям судов не оставлять без надлежащего реагирования факты нарушения сроков, исключить случаи неоправданной волокиты по делам;

- рассматривать вопрос о применении мер дисциплинарного реагирования в соответствие с ФЗ «Об органах судейского сообщества в РФ».

Отложение разбирательства дела – перенесение рассмотрения дела по существу на другое судебное заседание.

Основания для отложения разбирательства – различные обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу.

Отложение разбирательства дела допускается в случае, если суд признает рассмотрение дела невозможным по следующим основаниям:

* неявка кого-либо из участников процесса;
* предъявление встречного иска;
* необходимость представления или истребования дополнительных доказательств;
* привлечение к участию в деле других лиц;
* совершение иных процессуальных действий.

Данный перечень не является исчерпывающим.

Об отложении судебного заседания суд выносит определение, которое обжалованию не подлежит. В определении об отложении разбирательства дела суд должен назначить дату нового судебного заседания, меры, которые должны быть приняты для обеспечения возможности рассмотрения дела в следующем судебном заседании. При отложении разбирательства дела дата назначается с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств, о чем явившимся лицам объявляется под расписку. Неявившиеся лица и вновь привлекаемые к участию в процессе лица извещаются о времени и месте нового судебного заседания. При отложении разбирательства дела сроки рассмотрения и разрешения дела не приостанавливаются.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном шседании присутствуют стороны. Вторичный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание допускается только в случае необходимости.

Новое разбирательство дела после его отложения в соответствии с принципом непрерывности и непосредственности начинается с начала, т. е. с подготовительной части судебного заседания.

ГПК РФ содержит положение, являющееся своеобразным исключением из этих принципов: допускается продолжение судебного разбирательства без повторения ранее данных объяснении всех участников процесса при следующих условиях:

* стороны не настаивают на повторении этих объяснений;
* стороны знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее;
* состав суда не изменился.

В таком случае суд предоставляет участникам процесса возможность подтвердить данные ранее объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы. Рассмотрение дела после его отложения в таком порядке – право, а не обязанность суда.

Отложение разбирательства дела следует отличать от перерыва в судебном заседании и приостановления производства по делу.

Отложение разбирательства дела – перенесение судебного разбирательства на другой срок, в течение которого возможно рассмотрение других дел. Поэтому, как правило, после отложения разбирательство дела начинается с начала. При объявлении перерыва рассмотрение дела продолжается с того момента, когда оно было прервано.

Приостановление разбирательства дела отличается по основаниям, правовым последствиям, срокам, возможности обжалования.

18. Постановления суда первой инстанции (понятие, сущность, виды и значение).

Постановление суда первой инстанции представляет собой индивидуально-конкретный процессуальный акт, который принимается судом общей юрисдикции на основе действующего законодательства в результате осуществления правосудия по гражданским делам в письменной форме, носящий государственно-властный и обязательный для всех характер.

В ст. 13 ГПК РФ перечислены все виды постановлений, принимаемых судом общей юрисдикции при разрешении и рассмотрении им дел в порядке гражданского судопроизводства.

В юридической учебной литературе традиционно выделяется два вида постановлений суда первой инстанции: решение и определение. Вместе с тем в настоящее время в законодательстве как судебное постановление также выделяется и судебный приказ, о чем свидетельствуют нормативные положения ГПК РФ (ч. 1 ст. 13 ГПК РФ).

Судебное решение выносится после разбирательства дела по существу и представляет собой акт реализации судебной власти. Оно выносится именем Российской Федерации, что подтверждает его властный характер. С вынесением решения завершается судопроизводство в суде первой инстанции и ликвидируется спор, существующий между сторонами. Решение суда обязательно для всех и подлежит обязательному исполнению и соблюдению.

Определение суда первой инстанции – это постановление суда первой инстанции или судьи, которым дело не разрешается по существу (ч. 1 ст. 224 ГПК РФ). Определением разрешаются разнообразные, отдельные процессуальные вопросы, которые возникают на различных стадиях гражданского судопроизводства, например, определение о подготовке дела, определение о судебном поручении, определение о приостановлении производства по делу, определение об отложении разбирательства дела и др. Определением не завершается судебное разбирательство, за исключением вынесения определения о прекращении производства по делу и определения об оставлении заявления без рассмотрения. Эти два случая вынесения определения имеют место при окончании судебного разбирательства, но без принятия судебного решения, так как в этих случаях процесс заканчивается без разрешения дела по существу, следовательно, нет и оснований для вынесения судебного решения. Таким образом, определение как постановление суда первой инстанции не затрагивает существа рассматриваемого дела.

Судебный приказ – судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ст. 122 ГПК РФ.

Судебное решение – это акт органа, осуществляющего правосудие, причем не просто акт суда, это процессуальный акт, которым завершается рассмотрение дела по существу. Судебное решение выносится именем Российской Федерации.

Судебное решение выносится судом при завершении судебного разбирательства по всем трем видам судопроизводства: исковому, особому производству и производству, возникающему из публичных правоотношений.

Значение судебного решения, прежде всего, в том, что им разрешается рассмотренное гражданское дело. Судебное решение в этом плане восстанавливает нарушенные права, конкретизирует права и обязанности сторон.

Значение судебного решения обусловлено также следующими задачами судопроизводства: укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений и формирование уважительного отношения к закону и суду.

Решение состоит из четырех частей: вводной, мотивировочной, описательной, резолютивной.

Начинается вводная часть решения с того, что решение принимается именем Российской Федерации. Далее указываются:

1) время вынесения решения, которое определяется днем его подписания;

2) место вынесения решения, которое определяется местом проведения судебного заседания;

3) точное и полное наименование суда, рассматривающего дело;

4) состав суда, в котором было принято решение (фамилия, имя, отчество каждого из судей или судьи, если решение принималось судьей единолично).

5) фамилия, имя, отчество секретаря судебного заседания;

6) данные о сторонах (истце и ответчике), а также о других участниках процесса, их процессуальное положение: представитель (на чьей стороне), третье лицо, заявляющее или не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора. В отношении юридических лиц указываются все сведения, характеризующие их в соответствии с зарегистрированными уставами и положениями;

7) предмет спора или заявленное требование, исходя из содержания искового заявления.

Описательная часть судебного решения содержит краткое изложение исковых требований, обстоятельств, подтверждающих эти требования, и возражений ответчика, так, как это представляют стороны и другие участвующие в деле лица.

В мотивировочной части судебного решения должны описываются обстоятельства, так, как их установил суд в ходе судебного разбирательства. В этой части судом анализируются доказательства по делу, определяются подлежащие применению нормы материального права, дается их толкование.

Резолютивная часть судебного решения должна содержать краткий и окончательный вывод суда, вытекающий из установленных им фактических обстоятельств. Суд должен четко сформулировать ответ на исковые требования: удовлетворение исковых требований (полностью или частично), отказ в иске (полностью или частично). При этом суд также должен дать ответ как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено, указав, за какой из сторон признается оспариваемое право, кто конкретно, какие действия и в чью пользу должен произвести. Четкость в изложении резолютивной части решения необходима, чтобы у сторон и других лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя не возникло сомнений в ее содержании, поскольку эта часть судебного решения полностью переносится в исполнительный лист.

Закон обязывает суд распределить судебные расходы, указав, с кого и в каком размере они взыскиваются. В случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению или суд придет к выводу о необходимости принятия мер по обеспечению исполнения решения, суд указывает об этом в резолютивной части решения (ст. 204 ГПК РФ). В резолютивной части решения указываются срок и порядок обжалования решения в кассационном порядке.

19. Форма и содержание решения суда, предъявляемые требования. Устранение недостатков вынесенного судебного решения.

Судебные акты суда первой инстанции, которыми дело разрешается по существу, именуются судебными решениями. Судебное решение – акт правосудия, осуществляемый от имени государства. Оно выносится именем Российской Федерации (ч. 1 ст. 194 ГПК РФ).

Законодательство предъявляет определенные требования к содержанию судебного решения. В соответствии со ст. 198 ГПК РФ судебное решение должно состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной, резолютивной.

В вводной части судебного решения указываются: дата и место принятия решения, наименование и состав суда, сведения о секретаре судебного заседания, сторонах и других лицах, участвующих в деле, о представителях, предмете спора или заявленном требовании.

Описательная часть должна содержать требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле. Суд излагает первоначальные и встречные требования и их обоснование; возражения и их обоснование.

Описательная часть заканчивается фразой «Исследовав обстоятельства дела, заслушав объяснения сторони др. лиц, участвующих в деле, суд считает, что иск подлежит удовлетворению (полностью или частично, не подлежит удовлетворению) по следующим основаниям».

Мотивировочная часть судебного решения указывает на окончательный вывод суда по делу и его обоснование. В мотивировочной части решения должны быть указаны: обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; нормы права, которыми руководствовался суд при вынесении решения.

Заканчивается мотивировочная часть фразой «С учетом изложенного, на основании (приводятся нормы материального права) и руководствуясь ст. (нормы процессуального права, обычно ст. 12, 198), суд решил».

Резолютивная часть решения – окончательный вывод суда об удовлетворении или об отказе в удовлетворении иска (заявленного требования). В ней также приводится распределение судебных расходов, порядок обжалования решения суда. Данный вывод излагается в форме краткого приказа (взыскать, обязать, возместить, отказать и др.).

Основные требования, предъявляемые к судебному решению - его законность и обоснованность (ст. 195 ГПК РФ). Эти требования направлены на то, чтобы защитить нарушенное (оспариваемое) право, восстановить и обеспечить возможность его надлежащего осуществления, оказать воспитательное воздействие на участников судопроизводства.

Законность судебного решения предполагает соблюдение судами общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ, которые являются составной частью ее правовой системы.

Решение суда считается незаконным с точки зрения материального права, если суд:

1) применил закон, не подлежащий применению:

2) не применил закон, подлежащий применению;

3) неправильно истолковал закон.

Обоснованность судебного решения – предпосылка его законности. Для того чтобы правильно применить нормы материального права, необходимо установить юридически значимые факты. Обоснованным считается решение, в котором изложены все имеющие значение для разрешения дела обстоятельства, всесторонне полно выясненные в судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

К судебным решениям, в которых суд конкретизирует права и обязанности сторон, например, к решениям о возмещении морального вреда, взыскании алиментовна родителей и т. п., предъявляется также требование справедливости, т. е. соответствия размера присужденных денежных сумм и иного имущества экономическим возможностям сторон и другим фактическим обстоятельствам дела.

Справедливость судебного решения не противостоит его законности, а представляет собою частный случай ее проявления. Судебное решение должно быть полным (исчерпывающим), давать окончательные ответы на все заявленные требования.

Решение суда является полным, если оно содержит развернутые ответы на все заявленные требования и возражения сторон. В решении должно быть четко сформулировано, что постановил суд по каждому требованию.

После объявления решения по делу суд, вынесший решение, не вправе сам отменить или изменить его. Это принципиальное правило, гарантирующее стабильность судебного решения, его неизменность. В то же время суду, вынесшему решение, предоставляется возможность дополнить свое решение, разъяснить его, внести в него исправление без изменения содержания в строго ограниченных законом случаях.

Дополнительное решение.  В судебном решении должен быть дан окончательный и исчерпывающий ответ на заявленные требования, а также решен вопрос о распределении судебных расходов. Если эти требования, предъявляемые к судебному решению, не соблюдены, суд бывает вынужден вынести дополнительное решение (ст. 201 ГПК РФ).

Дополнительное решение выносится, если по какому-либо требованию не было вынесено решение. Это возможно в тех случаях, когда в одном деле соединяются несколько требований.

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

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

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

3) не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о дополнительном решении может быть поставлен в течение 10 дней со дня вынесения решения. Инициатива в постановке этого вопроса может исходить как от лиц, участвующих в деле, так и от суда.

Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Его допустимо основывать исключительно на фактах, установленных при судебном разбирательстве дела.

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.

Дополнительное решение может быть обжаловано (прокурором, участвующим в деле, принесено представление) в апелляционном или кассационном порядке вместе с основным решением или отдельно от него.

Процессуальный закон допускает возможность разъяснения решения суда (ст. 202 ГПК РФ).

Непонятно изложенное для сторон и иных лиц, участвующих в деле, решение затрудняет его исполнение. В подобных случаях суд по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя вправе разъяснить свое решение, не изменяя его содержания.

Исправление описок и явных арифметических ошибок в решении суда (ч. 2 ст. 200 ГПК РФ). Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении 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 данного вопроса.

20. Заочное решение: основания и порядок вынесения, содержание.

Заочное производство предполагает упрощенную процедуру рассмотрения и разрешения гражданских дел, отвечающую положениям принципа состязательности в гражданском процессе. Основаниями заочного производства являются:

1) неявка в судебное заседание ответчика, при условии что он извещен надлежащим образом о времени и месте судебного заседания и не сообщил в суд об уважительных причинах неявки и не просил о рассмотрении дела в его отсутствие;

2) согласие явившегося в судебное заседание истца на заочное производство, которое должно быть выражено в письменном ходатайстве либо занесено в протокол судебного заседания и подписано истцом.

О рассмотрении дела в таком порядке суд выносит определение. В случае соучастия на стороне ответчиков заочное производство возможно только при неявке в судебное заседание всех ответчиков, а не одного или некоторых из них.

Заочное производство состоит из нескольких стадий: - возбуждение производства; - рассмотрение дела по существу в судебном заседании и принятие заочного решения; - обжалование заочного решения в суд, его вынесший, отмена заочного решения; - возобновление рассмотрения дела.

Кроме того, заочное решение, не отмененное по инициативе ответчика, может пройти и другие стадии гражданского процесса при обжаловании в соответствующем порядке.

В случае, если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания. При изменении истцом предмета или основания иска, увеличении размера исковых требований суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании.

При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд проводит судебное заседание в общем порядке, исследует доказательства, представленные лицами, участвующими в деле, учитывает их доводы и принимает решение, которое именуется заочным.

Заочное решение - это решение суда, вынесенное в отсутствие ответчика, т. е. заочно.

Порядок и сроки обжалования заочного решения. Ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения.

Заочное решение суда может быть обжаловано сторонами также в апелляционном порядке в течение месяца по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, - в течение месяца со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения суда, направляет им копии заявления и прилагаемых к нему материалов.

Заявление об отмене заочного решения суда рассматривается судом в судебном заседании в течение десяти дней со дня его поступления в суд. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

Суд, рассмотрев заявление об отмене заочного решения суда, выносит определение об отказе в удовлетворении заявления или об отмене заочного решения суда и о возобновлении рассмотрения дела по существу в том же или ином составе судей. Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда.

При отмене заочного решения и возобновлении судом рассмотрения дела по существу. При неявке извещенного ответчика принятое при новом рассмотрении дела решение не будет заочным. Ответчик не вправе подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства.

Заочное же решение суда вступает в законную силу по истечении сроков его обжалования.

21. Определения суда: понятие, виды, порядок обжалования.

Определение суда – это постановление суда, которым не разрешается дело по существу, но которое содержит ответы на многие процессуальные вопросы, возникающие при рассмотрении и разрешении гражданского дела. Все определения суда выносятся при соблюдении всех установленных требований в совещательной комнате. Определение суда оглашается немедленно после его вынесения (ст. 224 ГПК РФ).

В определение суда должны быть указаны (ст. 225 ГПК РФ):

* дата и место вынесения определения;
* наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь судебного заседания;
* лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование;
* вопрос, о котором выносится определение;
* мотивы, по которым суд пришел к выводам, и ссылка на закон, которыми суд руководствовался;
* судебное постановление;
* порядок и срок обжалования определение суда, если оно подлежит обжалованию.

Несмотря на то что определение может быть вынесено и в зале судебного заседания, без удаления в совещательную комнату, оно тоже должно содержать все вышеуказанные пункты.

В юридической литературе определения суда первой инстанции квалифицируют по содержанию: подготовительные, пресекательные и заключительные определения.

Подготовительными определениями называют определения, выносимые судом в ходе разрешения и рассмотрения гражданского дела, направленные на урегулирование вопросов, имеющих подготовительный характер.

Пресекательными определениями в литературе считаются определение суда об отказе в принятии искового заявления, определение суда об оставлении искового заявления без рассмотрения, определение суда об отказе в утверждении мирового соглашения, определение суда об отказе в принятии заявления об отмене заочного решения и др.

Заключительные определения выносятся судом при завершении производства по гражданскому делу, если вынесение судебного решение невозможно.

Особое место в гражданском процессе занимают частные определения. При выявлении случаев нарушения законности суд может вынести частное определение, которое он должен направить в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам.

В свою очередь, должностные лица и соответствующие организации в течение 1 месяца должны прислать уведомление о принятых мерах по частному определению суда.

В случае несообщения о принятых мерах виновными должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 МРОТ.

22. Окончание производства по делу без вынесения решения: формы, основания и правовые последствия.

Судебное разбирательство заканчивается вынесением решения по существу дела. Но в силу некоторых обстоятельств суд может окончить дело без вынесения решения.

Так гражданское процессуальное право предусматривает две формы такого окончания процесса: прекращение производства по делу (ст. 220 ГПК РФ) и оставление заявления без рассмотрения (ст. 222 ГПК РФ). Данные формы различаются между собой как по основаниям, так и по процессуальным последствиям их применения. Так судопроизводство прекращается в случае, когда отсутствует право на обращение за судебной защитой, возможность возобновления дела в данном случае полностью исключается. В отличие от прекращения производства по делу при оставлении заявления без рассмотрения заявитель не лишается права обратиться в суд с тождественным иском после устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела.

Прекращение производства по делу есть форма окончания дела, обусловливаемого такими предусмотренными законом обстоятельствами, которые полностью исключают возможность судопроизводства.

Согласно ст. 220 ГПК РФ суд должен прекратить производство по делу, если:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным п.1 ч.1 ст. 134 ГПК РФ;

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) истец отказался от иска и отказ принят судом;

4) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

5) имеется ставшее обязательным для сторон, 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;

6) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

По законодательству производство по делу может быть прекращено как в стадии судебного разбирательства, так и при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 143 ГПК РФ). Производство по делу прекращается определением суда, в котором указывается, что повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Все указанные в законе основания прекращения производства по делу можно разделить на три группы: а) обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии у истца или заявителя права на обращение в суд за судебной защитой (п. 1, 2, 5 ст. 220 ГПК РФ); б) распорядительные действия сторон в уже начатом процессе (п. 3, 4 ст. 220 ГПК РФ); в) события, влекущие за собой невозможность продолжения процесса по независящим от суда и участвующих в деле лиц причинам.

Прекращение производства по делу влечет важные процессуальные последствия: вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается (ст. 221 ГПК РФ)

Оставление заявления без рассмотрения представляет собой форму окончания гражданского дела, вызываемую фактом несоблюдения заявителем установленных законом условий.

Ст. 222 ГПК РФ предусматривает семь оснований к оставлению заявления без рассмотрения:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;

2) заявление подано недееспособным лицом.

3) заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска.

4) в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям.

5) имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде;

6) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову.

7) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

Порядок и последствия оставления заявления без рассмотрения регламентируются ст. 223 ГПК РФ.

Производство по делу в случае оставления заявления без рассмотрения заканчивается определением суда. В этом определении суд обязан указать, как устранить указанные в статье 222 настоящего Кодекса обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

После устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

Суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в абз. 7и8 ст. 222Кодекса, если истец или ответчик представит доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба.

Возможность обращения в суд первой инстанции с ходатайством об отмене определения об оставлении заявления без рассмотрения каким-либо процессуальным сроком не ограничена. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба.

В ст. 263 ГПК РФ, регламентирующей порядок рассмотрения дел особого производства, предусматривается еще одно (специальное) основание к оставлению заявления без рассмотрения: когда при рассмотрении таких дел возникает подведомственный суду спор о праве. В этом случае заинтересованным лицам разъясняется право предъявить иск на общих основаниях.

23. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений (общая характеристика).

Сущность названия данного вида гражданского судопроизводства состоит в том, что суды в порядке, предусмотренном для этого вида судопроизводства (гл. 23-26.2 ГПК РФ), рассматривают и разрешают не только дела, возникающие из административных правоотношений, но и дела, возникающие из конституционных, налоговыхи других правоотношений (жалобы на действия избирательных комиссий, на действия налоговых органов, жалобы на отказ в регистрации недвижимости и т.д.).

Названием этого вида судопроизводства в законе подчеркивается:

- публичный характер правоотношений, являющихся объектом судебного исследования;

- участие в гражданском деле носителя властных полномочий (должностного лица, государственного служащего, органа государственной власти и местного самоуправления, органа общественного объединения).

Судебный порядок рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений, в научных источниках называют «административной юстицией».

Проблема существования в российском гражданском процессе «административной юстиции» как вида судопроизводства наряду с исковым всегда была дискуссионной темой.

Одни ученые полагали, что нет оснований для отграничения этого вида судопроизводства в отдельное от искового, другие — наоборот, доказывали и доказывают, что его необходимо сохранить как специфический вид производства, но в пределах единого гражданского процесса.

Потребность отдельного от искового правового регламента по делам, возникающим из публичных правоотношений, объяснялась:

- неравноправным положением участников (сторон) в регулятивных (конституционных, административных) и иных публичных правоотношений, поскольку в них выступают, с одной стороны, орган государства, должностное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой — гражданин, организация, не имеющие таких полномочий;

- специфической функцией суда при рассмотрении этих дел, состоящей не в разрешении спора о праве, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностьюдействий органов государства и организаций по отношению к гражданам, а в отдельных случаях — и к другим субъектам права.

Исковое же производство ориентировано на форму рассмотрения и разрешения споров прежде всего имущественного характера равных субъектов в регулятивных правоотношениях.

Указанными двумя причинами определяется и способ возбуждения дел данной категории — оспаривание путем подачи заявления, а не предъявление иска.

Публично-правовой характер отношений, подлежащих судебному рассмотрению, порождает специфику процессуального регулирования порядка рассмотрения и разрешения дел указанного вида судопроизводства: эти дела рассматриваются на основе применения норм искового производства, но с учетом действия специальных норм. Общие правила искового производства — принципы, письменная форма обращения в суд, постадийное развитие процесса, возможность отказаться от продолжения процесса и прекратить производство по делу — применяются при рассмотрении дел, вытекающих из публичных правоотношений.

Особенности порядка рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений(по сравнению с исковым порядком):

- они не должны содержать явный спор о праве;

- неприменимы некоторые категории искового производства;

- повышенная активность суда и прокурора в процессе;

- не применяются правила о заочном производстве;

- суд не связан доводами и основаниями заявленных требований;

- суд может истребовать доказательства по своей инициативе, а обязанность по доказыванию возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт или лиц, которые приняли оспариваемое решение, или совершили действие (допустили бездействие).

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, в силу неравноправного положения субъектов в административных и иных публичных правоотношениях неприменимы некоторые категории искового производства, а именно:

* мировое соглашение;
* увеличение или уменьшение требований;
* исключается возможность предъявления в качестве способа защиты встречной жалобы, аналогичной встречному иску;
* усилена активность суда в собирании доказательств и его инициатива.

С учетом непосредственного действия ст. 46 Конституции РФ и другого принятого на ее основе федерального законодательства к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, относятся дела по заявлениям (ст. 245ГПК РФ):

- об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;

- об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

- о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ;

- о временном размещении иностранного гражданина или лица без гражданства, подлежащих передаче в соответствии с международным договором РФ о реадмиссии в предназначенном для этого специальном учреждении федерального органа исполнительной власти;

- об установлении, о продлении, досрочном прекращении административного надзора, а также о частичной отмене или дополнении ранее установленных поднадзорному лицу административных ограничений;

- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Следовательно, перечень дел в ГПК является открытым, но они не должны содержать явный спор о праве; в противном случае их следует рассматривать в исковом производстве.

24. Апелляционное производство по обжалованию не вступивших в законную силу актов суда первой инстанции: понятие, порядок возбуждения и осуществления.

Судебное решение, вынесенное судом первой инстанции, может быть обжаловано в вышестоящую инстанцию. Обжалование - это один из способов проверки законности и обоснованности вынесенного судебного акта.

Действующее гражданское процессуальное законодательство предусматривает следующие способы проверки: 1) производство в суде апелляционной инстанции; 2) производство в суде кассационной инстанции; 3) пересмотр судебных актов в порядке надзора; 4) пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Каждый из этих правоприменительных циклов имеет свои специфические черты и особенности.

Производство в апелляционной инстанции - это правоприменительный цикл, предназначенный для проверки не вступивших в законную силу судебных актов суда первой инстанции и заключающийся в новом рассмотрении дела по существу.

Апелляционное производство является наиболее быстрым и доступным способом проверки не вступивших в законную силу решений, определений мировых судей, что повышает гарантии защиты прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в деле.

Право на апелляционное обжалование - это предоставленная законом возможность обратиться с апелляционной жалобой на не вступившее в законную силу решение мирового судьи в суд апелляционной инстанции.

Срок на принесение лицами, участвующими в деле, апелляционной жалобы, а прокурором - апелляционного представления определен в ст. 321 ГПК и составляет 10 дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме. Течение срока, исчисляемого днями, начинается на следующий день после даты, которой определено его начало. Решение считается вынесенным в окончательной форме, если его содержание соответствует требованиям ст. 198 ГПК и отсутствуют основания для вынесения дополнительного решения.

Пропуск срока на апелляционное обжалование является основанием для возвращения апелляционной жалобы, представления (ст. 324 ГПК). О восстановлении пропущенного срока субъекты апелляционного обжалования вправе обратиться к мировому судье с заявлением. Если причины пропуска срока признаны уважительными, то мировой судья может восстановить пропущенный срок, о чем выносит определение (ст. 112 ГПК).

Объектом апелляционного обжалования является не вступившее в законную силу решение мирового судьи. В апелляционную инстанцию может быть обжаловано решение полностью или в части. В последнем случае решение будет пересматриваться в полном объеме. В соответствии со ст. 201 ГПК дополнительное решение также является объектом апелляционного обжалования.

Ст. 322 ГПК содержит обязательные требования, которые предъявляются к содержанию апелляционной жалобы, представления. Апелляционная жалоба, представление подаются в письменной форме, в них должны быть указаны следующие сведения:

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

Помимо этих требований лицо, подающее жалобу, представление, вправе указать дополнительные сведения.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, ее подающим, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий полномочие на принесение апелляционной жалобы, если такого документа не содержится в деле. В случае принесения апелляционного представления оно подписывается прокурором, участвующим в деле. К апелляционной жалобе должен быть приложен документ, подтверждающий уплату государственной пошлины. Апелляционная жалоба, представление и приложенные к ним документы представляются мировому судье с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Порядок подачи апелляционной жалобы заключается в том, что она подается мировому судье, чье решение обжалуется. Действующее процессуальное законодательство не предусматривает возможности подачи апелляционной жалобы, представления непосредственно в суд апелляционной инстанции.

Ст. 323 ГПК устанавливает правило, что если при принятии апелляционной жалобы, представления мировой судья установит, что жалоба, представление не соответствуют требованиям, предъявляемым к их содержанию (ст. 322 ГПК), не оплачены госпошлиной, то он выносит определение об оставлении жалобы, представления без движения. В этом определении мировой судья указывает, какие требования нарушены, и устанавливает срок для исправления недостатков. В случае, если лицо, подавшее апелляционную жалобу, или прокурор, принесший апелляционное представление, выполнит в установленный срок указания мирового судьи, содержащиеся в определении, то жалоба, представление считаются поданными в день первоначального поступления их в суд.

Возврат апелляционной жалобы, представления осуществляется на основании определения мирового судьи, которое может быть обжаловано в районный суд.

Если апелляционная жалоба, представление поданы в установленный срок, соответствуют требованиям ст. 322 ГПК, то мировой судья принимает жалобу, представление. Ст. 325 ГПК возлагает на мирового судью обязанность направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

По истечении срока на апелляционное обжалование мировой судья направляет дело вместе с поступившими апелляционной жалобой, представлением и поступившими относительно них возражениями в районный суд, который будет рассматривать дело в апелляционной инстанции. До истечения срока обжалования дело не м. б направлено в районный суд.

С.327 ГПК предусматривает, что в апелляционной инстанции дело рассматривается по правилам производства в суде I инстанции. Это означает, что рассмотрение дела в апелляционной инстанции проходит через 3 этапа: 1) подготовка жалобы, представления к рассмотрению; 2) рассмотрение апелляционной жалобы по существу; 3) вынесение и оглашение апелляционного постановления.

Подготовка дела к рассмотрению в суде апелляционной инстанции производится по правилам гл. 14 ГПК. Дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьями районных судов. После принятия дела к своему производству судья районного суда, рассматривающий дело в апелляционной инстанции, изучает поступившие материалы дела, извещает всех лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, в случае необходимости совершает иные действия, предусмотренные ст. 150 ГПК. В соответствии со ст. 154 ГПК гражданское дело в суде апелляционной инстанции должно быть рассмотрено до истечения двух месяцев со дня поступления дела в районный суд, а по делам о восстановлении на работе, взыскании алиментов - до истечения одного месяца.

Разбирательство дела в апелляционной инстанции производится по правилам гл. 15 ГПК. Председательствующий судья объявляет, какая апелляционная жалоба или апелляционное представление подлежит рассмотрению, проверяет явку участников процесса, разъясняет участникам процесса их права и обязанности. После доклада дела суд заслушивает объяснения истца независимо от того, кто обжалует решение, участвующего на стороне истца третьего лица, затем заслушивает объяснения ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, затем других лиц, участвующих в деле. Исследование доказательств производится судьей апелляционной инстанции по правилам, установленным ст. 175-188 ГПК. Суд апелляционной инстанции может по ходатайству сторон назначить экспертизу, произвести осмотр на месте письменных и вещественных доказательств, даже если он не производился при рассмотрении дела у мирового судьи, допросить новых свидетелей. Пункт 3 ст. 327 ГПК предоставляет право лицам, участвующим в деле, представлять новые доказательства вне зависимости от того, имели ли они возможность их представить при разбирательстве дела у мирового судьи или нет.

Суд апелляционной инстанции заново устанавливает факты, имеющие значения для дела, при этом действующее гражданское процессуальное законодательство допускает, что суд апелляционной инстанции может установить новые факты, которые не исследовались при рассмотрении дела у мирового судьи.

Суд апелляционной инстанции является судом IIинстанции для мировых судей. Поэтому в п. 2 ст. 322 ГПК содержится правило, что в апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье.

Ст. 326 ГПК предусматривает возможность для лица, подавшего апелляционную жалобу, отказаться от жалобы, а для прокурора, принесшего апелляционный протест, - отозвать его. Данные действия должны быть совершены в письменной форме. В случае, если на обжалуемое решение не поступило апелляционной жалобы или апелляционного представления от других субъектов апелляционного обжалования, то судья выносит определение о прекращении апелляционного производства в связи с отказом от апелляционной жалобы или отзывом апелляционного представления. С момента вынесения данного определения вступает в законную силу решение мирового судьи, которое в дальнейшем может быть пересмотрено только в порядке надзора.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции дело может быть отложено (ст. 169 ГПК). При наличии указанных в процессуальном законодательстве оснований районный судья может приостановить производство по делу.

Действующее гражданское процессуальное законодательство не устанавливает пределы рассмотрения апелляционной жалобы, представления. В связи с этим надо полагать, что судья районного суда рассматривает дело в полном объеме, независимо от доводов апелляционной жалобы, проверяя законность и обоснованность вынесенного решения мирового судьи. При рассмотрении дела в апелляционной инстанции обязательно ведется протокол судебного заседания.

После судебных прений судья удаляется в совещательную комнату для постановления судебного акта. Вынесение постановления производится по правилам гл. 16 ГПК, за теми исключениями, которые предусмотрены гл. 39 ГПК (порядок вступления в законную силу, форма судебных актов).

Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции

Действующее гражданское процессуальное законодательство предусматривает возможность самостоятельного обжалования определений мирового судьи. В соответствии со ст. 331 ГПК определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд отдельно от решения, если такая возможность предусмотрена действующим ГПК или в случае, когда определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

Во всех остальных случаях определения мирового судьи не могут быть обжалованы отдельно от решения суда, и возражения относительно таких определений могут быть включены в апелляционную жалобу, представление.

Так, в качестве самостоятельных объектов апелляционного обжалования действующий ГПК называет следующие определения:

- о замене или об отказе в замене правопреемника (ст. 44);

- об отказе в обеспечении доказательств (ст. 65);

- об отказе сложить штраф или его уменьшить (ст. 106);

- о возвращении заявления (ст. 135);

- об обеспечении иска (ст. 145) и др.

Определения, которые препятствуют дальнейшему движению дела и обжалуются отдельно от решения суда, предусмотрены ст. 134 ГПК - отказ в принятии искового заявления; ст. 220 ГПК -прекращение производства по делу; ст. 222 ГПК - оставление заявления без движения и др.

Определения мирового судьи обжалуются путем подачи частной жалобы или принесения представления прокурором. Срок обжалования установлен в 10 дней со дня вынесения определения (ст. 332 ГПК). Подача и рассмотрение частной жалобы, представления производятся по правилам, предусмотренным для обжалования решений мирового судьи.

По итогам рассмотрения частной жалобы, представления суд апелляционной инстанции вправе:

1) оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения;

2) отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения.

25. Полномочия суда апелляционной инстанции по результатам апелляционного производства, основания к отмене и (или) изменению обжалуемых судебных решений судом апелляционной инстанции.

Федеральным законом от 09.12.2010г. № 353-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации», начавшим действовать с 01.01.2012г. внесены существенные изменения в процедуру пересмотра судебных постановлений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу, вынесенных судами районного звена.

Ранее действовавшим законодательством был установлен кассационный порядок пересмотра таких судебных постановлений, а с начала 2012г. законом регламентирован апелляционный порядок.

В соответствии со ст. 327 ГПК РФ суд апелляционной инстанции в коллегиальном составе повторно рассматривает дело в судебном заседании по правилампроизводства в суде первой инстанции с учетом особенностей, предусмотренных главой 39 кодекса.

В суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких исковых требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц.

Суд апелляционной инстанции рассматривает дело в пределах доводов, изложенных в апелляционных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления (ст. 327.1 ГПК РФ).

Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются судом апелляционной инстанции.

Дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными.

В случае, если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части.

Вместе с тем, суд апелляционной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционных жалобе, представлении, суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся в соответствии с частью четвертой статьи 330ГПК РФ основаниями для отмены решения суда первой инстанции.

Существенно изменились полномочия суда апелляционной инстанции по определению результатов рассмотрения апелляционных жалобы, представления. Если ранее суд второй инстанции, установив, что существенные для дела обстоятельства определены неверно, либо не все возможные доказательства были истребованы и пр., суд вправе был направить дело на новое рассмотрение по существу в суд первой инстанции. В соответствии со ст. 329 ГПК РФ суд апелляционной инстанции по результатам пересмотра судебного постановления вправе:

1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, апелляционные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;

3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;

4) оставить апелляционные жалобу, представление без рассмотрения по существу, если жалоба, представление поданы по истечении срокаапелляционного обжалования и не решен вопрос о восстановлении этого срока.

Теперь полномочий по направлению дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции апелляционный суд не имеет. Вместе с тем он вправе сам рассмотреть дело по правилам производства в суде первой инстанции при наличии безусловных оснований, предусмотренных ч.4 ст. 330 ГПК РФ.

К таким основаниям законодатель относит существенные процессуальные нарушения, такие как:

- рассмотрение дела судом в незаконном составе;

- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;

- нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;

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

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

- отсутствие в деле протокола судебного заседания;

- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

Также особо отмечено, что правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям. Для отмены или изменения решения суда необходимы обстоятельства, которые послужили основанием для незаконного разрешения спора, такие как: неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела; недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

26. Кассационное производство по обжалованию вступивших в законную силу актов суда первой и апелляционной инстанций: понятие, порядок возбуждения и осуществления.

В кассационном порядке обжалуются не вступившие в законную силу судебные решения судов общей юрисдикции. Право кассационного обжалования решений и внесение на них представления – это право на возбуждение функциональной деятельности суда кассационной инстанции по проверке законности и обоснованности решений суда первой инстанции. Правом на подачу кассационной жалобы, представления имеют стороны, лица, участвующие в деле, а также прокурор, участвующий в деле. Срок подачи кассационной жалобы, представления составляет 10 дней со дня вынесения судом окончательного решения.

Не вступившие в законную силу решения суда первой инстанции могут быть обжалованы в кассационном порядке:

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

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

- решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ – в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Кассационная жалоба, представление подаются в суд, которым было принято судебное решение по делу. В кассационном порядке нельзя представлять новые доказательства. Исключение составляют только те доказательства, которые невозможно было представить в суд первой инстанции.

Предметом кассационного обжалования и опротестования является решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу. Оно может быть обжаловано (опротестовано) как в полном объеме, так и частично (например, резолютивная, по вопросу распределения расходов между сторонами, порядка и срока исполнения решения и по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела, а также дополнительное решение).

Суд кассационной инстанции проверяет решение суда первой инстанции на законность и обоснованность, исходя из требований представленных лицами в кассационной жалобе, представлении.

С подачей кассационной жалобы (протеста) возникают важные правовые последствия, создающие для суда второй инстанции права и обязанности по проверке законности и обоснованности судебного решения. Однако ее подача автоматически не возбуждает кассационного производства. Для его возникновения необходимо, чтобы были выполнены требования закона в части содержания жалобы (протеста) и порядка ее подачи. При несоблюдении данных требований она остается без движения.

При подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, судья выносит определение, на основании которого оставляет жалобу, представление без движения, и назначает лицу, подавшему жалобу, представление, срок для исправления недостатков. Если лицо, подавшее кассационные жалобу, представление, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении суда, жалоба, представление считаются поданными в день первоначального поступления в суд.

ГПК РФ установлены сроки, в пределах которых должны быть рассмотрены дела в кассационной инстанции.

Проведение судебного разбирательства проводится по общим правилам, предусмотренным для судов первой инстанции.

Кассационная жалоба возвращается лицу, подавшему жалобу, а кассационное представление – прокурору в случае:

- невыполнения в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы, представления без движения;

- истечения срока обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано.

Кассационная жалоба возвращается также по просьбе лица, подавшего жалобу, кассационное представление – при отзыве его прокурором, если дело не направлено в суд кассационной инстанции. Возврат кассационной жалобы лицу, подавшему жалобу, кассационного представления прокурору осуществляется на основании определения суда первой инстанции. Лицо, подавшее жалобу, или прокурор, принесший представление, вправе обжаловать указанное определение в вышестоящий суд.

Кассационные жалобы и протесты подаются в суд, вынесший решение, но могут быть поданы и в суд кассационной инстанции. Подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не является препятствием для их рассмотрения. Если жалоба подана непосредственно в суд второй инстанции, в пределах срока на обжалование, то он принимает жалобу и запрашивает дело из суда первой инстанции. В случае ее поступления по истечении срока на обжалование, жалоба направляется в суд первой инстанции для разрешения вопроса о восстановлении данного срока.

27. Полномочия суда кассационной инстанции по результатам кассационного производства, основания к отмене и (или) изменению обжалуемых судебных актов.

В кассационном порядке обжалуются не вступившие в законную силу судебные решения судов общей юрисдикции. Правом на подачу кассационной жалобы, представления имеют стороны, лица, участвующие в деле, а также прокурор, участвующий в деле. Срок подачи кассационной жалобы, представления составляет 10 дней со дня вынесения судом окончательного решения.

Суд кассационной инстанции при рассмотрении кассационной жалобы, представления вправе:

- оставить решение суда I инстанции без изменения, а кассационную жалобу, представление без удовлетворения;

- отменить решение суда I инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд I инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом I инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

- изменить или отменить решение суда I инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;

- отменить решение суда I инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Суд второй инстанции, рассмотрев дело в кассационном порядке, оставляет решение без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения, если приходит к выводу, что вынесенное судом первой инстанции решение законно и обоснованно. Если по делу были допущены процессуальные нарушения, которые не повлияли и не могли повлиять на правильность вынесенного решения, кассационная инстанция, не отменяя решения, указывает на допущенные по делу неправильности в кассационном определении или специально вынесенном по делу частном определении.

Суд второй инстанции отменяет решение полностью или частично и передает дело на новое рассмотрение в тот же или иной состав суда, если в решении имеются такие дефекты, которые не могут быть исправлены в кассационном производстве. Если при рассмотрении дела по существу суд первой инстанции не выявил всех существенных обстоятельств по делу, не подтвердил обстоятельства необходимыми доказательствами, не сделал правильного вывода из установленных фактов. То кассационная инстанция должна отменить его решение и передать дело на новое рассмотрение при условии, что эти нарушения не могут быть устранены кассационной инстанцией.

Верховный Суд РФ требует, чтобы при направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции в определении суда кассационной инстанции обязательно указывались мотивы, по которым он не имеет возможности сам вынести новое решение или изменить решение суда первой инстанции Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие ГПК РФ».

Отменяя решение, суд кассационной инстанции обязан осудить вопрос о том, какому составу суда следует передать дело для нового рассмотрения по существу.

Суд второй инстанции вправе отменить решение полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения по тем же основаниям, что и суд первой инстанции ст. 220, 222 ГПК.

Кассационная инстанция своим определением может изменить или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны.

Новым называют решение, которое противоположно по своему содержанию решению суда первой инстанции.

Право вынести новое решение принадлежит суду второй инстанции независимо от того, по чьей жалобе поступило дело в кассационную инстанцию. В отличие от уголовного процесса не исключено, что новое решение ухудшит положение лица, подавшего кассационную жалобу.

Изменение решения предполагает наличие тех же самых условий, которые необходимы для вынесения нового решения. Однако это право может быть реализовано только тогда, когда, несмотря на допущенные нарушения, выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон (квалификация дела) остаются без изменения. К изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы, распределения судебных расходов, отказа в удовлетворении части требований.

Изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения (например, когда из мотивировочной части решения суд второй инстанции исключает ссылку на ненадлежащий закон либо дополняет мотивировочную часть решения ссылкой на надлежащую норму материального права).

Основания для отмены и изменения судебного решения в кассационном порядке такие же, как и для апелляционной инстанции. Отмена решения с направлением дела на новое рассмотрение в суд I инстанции производится по основаниям. Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Порядок отмены решения с прекращением производства по делу или оставления заявления без рассмотрения не отличается от действий суда I инстанции, стой лишь разницей, что кассационный суд отменяет решение суда I инстанции и обязан обсудить вопрос о повороте исполнения решения.

По окончании разбирательства по гражданскому делу в суде кассационной инстанции суд выносит кассационное определение, которое должно содержать (ст. 388 ГПК РФ):

* дату и место вынесения определения;
* наименование суда, вынесшего определение, состав суда;
* лицо, подавшее кассационную жалобу, представление;
* краткое содержание обжалуемого решения суда первой инстанции, кассационных жалобы, представления, представленных доказательств, объяснений лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции;
* выводы суда по результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления;
* мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался.

Кассационное определение вступает в законную силу с момента его вынесения.

28. Пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора как исключительная стадия гражданского процесса.

Пересмотр в порядке надзора судебных решений вступивших в законную силу. Эту стадию гражданского процесса называют исключительной, так как в данном случае подать жалобу на решение суда в целом или в его части представляется возможным только после вступления судебного решения в законную силу. Необходимо также отметить, что основанием для подачи жалобы на судебное решение является существенное нарушение норм материального или процессуального права.

Проверка решений, определений, постановлений суда в порядке надзора является самостоятельным способом контроля за законностью осуществления правосудия. В отличие от кассационной проверки, объектом пересмотра в порядке надзора являются постановления суда первой, кассационной и надзорной инстанций, которые вступили в законную силу. Проверка решений в порядке надзора возникает по протесту четко определенных законом должностных лиц суда и прокуратуры.

Согласно ГПК, правом принесения протеста в порядке надзора наделены: Генеральный прокурор РФ, председатель Верховного суда РФ и их заместители – на решения, определения и постановления любого суда РФ, за исключением постановлений Президиума Верховного суда РФ; председатель Верховного Суда республики в составе РФ, краевого, областного суда, городского суда городов федерального значения – Москвы ? и Санкт-Петербурга, суда автономной области и суда автономного округа, прокурор республики в составе Российской Федерации, края, области, города, автономной области и автономного округа – на решения и определения районных (городских) судов, определения судебных коллегий по гражданским делам соответственно Верховного суда республики, краевого, областного, городского суда, суда автономной области и суда автономного округа, рассматривавших дело в кассационном порядке.

Право пересмотра дел в порядке судебного надзора принадлежит следующим судебным инстанциям:

* Президиумам Верховных судов республик, краевых, областных и городских (Москвы и Санкт-Петербурга) судов, суда автономной области и автономного округа;
* судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда РФ;
* Президиуму Верховного суда РФ.
* Президиумы Верховных судов республик, краевых, городских (Москвы и Санкт-Петербурга), областных судов, суда автономной области и автономного округа имеют право проверки решений и определений районных (городских) судов; кассационных определений судебных коллегий по гражданским делам соответственно Верховных судов республик, краевых, городских (Москвы и Санкт-Петербурга), областных судов, судов автономной области и автономного округа.

29. Полномочия суда, рассматривающего дело в порядке надзора.

Надзорное производство – исключительная стадия гражданского процесса, на которой компетентный суд по жалобе или представлению уполномоченных на то лиц проверяет законность и обоснованность вступивших в законную силу решений, определений и постановлений судов первой инстанции, а также определений и постановлений, вынесенных судами в кассационном, апелляционном порядке.

Предмет надзорного производства – судебное решение, вступившее в законную силу.

Решения или определения, вступившие в законную силу, по разным причинам могут оказаться неправильными и после пересмотра в кассационном порядке. Возможны также случаи, когда неправильным оказывается вступившее в законную силу судебное решение или определение, своевременно не обжалованное в кассационном порядке.

В зависимости от обстоятельств, вызывающих необходимость исправления судебных решений и определений, вступивших в законную силу, они могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам или в порядке надзора.

В порядке надзора пересматриваются решения суда как апелляционной, так и кассационной инстанции, вступившие в законную силу. После вступления апелляционного решения или кассационного определения в законную силу оно может быть обжаловано в порядке надзора в течение 1 года. Правом на принесение жалобы или представления обладают лица, участвующие в деле, а также лица, не участвовавшие в деле, но считающие, что их права и законные интересы нарушены судебным постановлением.

Надзорная жалобы или представление прокурора должны содержать (ст. 378 ГПК РФ):

* наименование суда, в который они адресуются;
* наименование лица, подающего жалобу или представление, его местожительство или местонахождение и процессуальное положение в деле;
* наименования других лиц, участвующих в деле, их местожительство или местонахождение;
* указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, и содержание принятых ими решений;
* указание на решение, определение суда и постановление президиума суда надзорной инстанции, которые обжалуются;
* указание на то, в чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона;
* просьбу лица, подающего жалобу или представление.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. Представление прокурора должно быть подписано прокурором.

При подаче надзорной жалобы или представления суд должен принять жалобу к производству. Суд не имеет права оставить жалобу или представление без движения, отказать в принятии жалобы или представления. Суд имеет право только возвратить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу, если имеются основания, предусмотренные ст. 380 ГПК РФ.

В суде надзорной инстанции дело рассматривается и разрешается по существу в течение 1 месяца, за исключением Верховного Суда РФ. Верховным Судом РФ дело должно быть рассмотрено в течение 2 месяцев. Основанием для пересмотра судебных постановлений в надзорной инстанции является наличие существенных нарушений норм материального или процессуального права. После принятия надзорной жалобы или представления прокурора суд выносит определение о назначении судебного разбирательства с извещением лиц о месте и времени его проведения. При проведении судебного разбирательства судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления прокурора и определения о возбуждении надзорного производства.

30. Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам: основания и порядок.

Предметом судебной деятельности при пересмотре судебного решения по вновь открывшимся основаниям являются не вступившие в законную силу судебные решения. Любые решения, определения, постановления могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам, если эти обстоятельства на момент разрешения дела не были известны ни лицам, участвующим в деле, ни суду. Основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу, являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

4) отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции.

Существенными для дела обстоятельствами будут являться те обстоятельства, которые способны повлиять на исход дела, т. е. эти обстоятельства в той или иной мере должны изменять, прекращать или способствовать возникновению материального либо процессуального права у лица, подавшего заявление. Таким образом, не могут рассматриваться в качестве вновь открывшихся обстоятельств те обстоятельства, которые возникли после вынесения судебного решения, даже если они влекут возникновение, изменение или прекращение материального либо процессуального права.

Вновь открывшимися обстоятельствами признаются обстоятельства, которые существовали на момент вынесения судебного решения, но о них не знали и не могли знать лица, участвующие в деле, или суд. Помимо существования вновь открывшихся обстоятельств, для обращения в суд необходимо определение суда, вступившее в законную силу, о том, что имеют место такие обстоятельства.

2. Порядок обращения в суд с заявлением о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам

Правом на подачу заявления, представления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции обладают стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле. Такие заявления подаются в суд, принявший решение, определение или постановление. Такие заявление, представление могут быть поданы в течение 3 месяцев со дня установления оснований для пересмотра (ст. 394 ГПК РФ). Срок подачи заявления, представления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам является процессуальным, поэтому в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством, он может быть восстановлен. По данному виду производства установлены сроки подачи заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам ввиду существующих оснований для пересмотра. Сроки подачи заявления, если обнаружены существенные обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю, исчисляются со дня открытия существенных обстоятельств. Если выявлены заведомо ложные показания свидетелей, ложное заключение эксперта, неправильный перевод, фальсификация доказательств, преступления сторон, их представителей и другое, то срок подачи заявления исчисляется со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу. Если произошла отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции, то срок исчисляется со дня вступления в законную силу решения, определения, постановления.

3. Рассмотрение заявление (представления) по вновь открывшимся обстоятельствам

Суд, рассмотрев заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам, либо удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение, постановление суда, либо отказывает в пересмотре дела. Определение суда об удовлетворении и пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам обжалованию не подлежит. Производство в надзорной инстанции по заявлению о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам происходит согласно правилам гражданского производства. После рассмотрения и разрешения дела по существу суд выносит определение, которое должно содержать:

1) время и место вынесения определения;

2) наименование и состав суда;

3) сведения о лице, обратившемся с заявлением;

4) краткое содержание судебного акта, о пересмотре которого поставлен вопрос;

5) краткое содержание представленных материалов и объяснений лиц, участвующих в деле;

6) выводы суда;

7) нормы права, которыми руководствовался суд при вынесении итогового определения.