

*Судебное
производство*

РУКОВОДСТВО
ДЛЯ ПОМОЩНИКОВ
СУДЕЙ СУДОВ ОБЩЕЙ
ЮРИСДИКЦИИ



Издательство
«Юрлитинформ»

РУКОВОДСТВО ДЛЯ ПОМОЩНИКОВ СУДЕЙ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

Учебно-практическое пособие

Под общей редакцией Ю. П. Гармаева и А. О. Хориновой

Москва, 2011

Редакционная коллегия:

Соловьев Владимир Николаевич, заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации, заслуженный юрист Российской Федерации, кандидат юридических наук, доцент;

Салищева Надежда Григорьевна - заслуженный юрист Российской Федерации, профессор кафедры административного права Российской академии правосудия, кандидат юридических наук, профессор, член Совета при Президенте РФ по вопросам совершенствования правосудия;

Карпов Александр Иосифович, заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации (в отставке), заслуженный юрист Российской Федерации, кандидат юридических наук, доцент;

Кильмашкин Николай Федорович, заместитель Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации (на пенсии), кандидат юридических наук.

Под общей редакцией доктора юридических наук, профессора **Ю.П. Гармаева** и заслуженного юриста РФ, кандидата юридических наук **А.О. Хориноева**

Руководство для помощников судей судов общей юрисдикции: учебно-практическое пособие / под общ. редакцией Ю. П. Гармаева и А.О. Хориноева. – М.: Изд-во «Юрлитинформ», 2012. – 480 с.

«Руководство для помощников судей судов общей юрисдикции» - одно из первых в России изданий, содержащих рекомендации, разработанные судьями и иными работниками судов, а также учеными-юристами специально для данной категории государственных гражданских служащих. В работе рассматривается широкий круг вопросов, относящихся к разным сторонам профессиональной деятельности помощников судей. В первом разделе книги материал сгруппирован по двум главам: «Вопросы правового статуса и организации работы помощника судьи» и «Вопросы работы помощника судьи по уголовным делам». Во втором и третьем разделе размещены главы и параграфы, посвященные вопросам работы помощника судьи соответственно по гражданским и по административным делам.

Помимо основных адресатов пособие рекомендуется к изучению работникам аппаратов судов, а так же другим практикующим в судах юристам. Преподавателям и студентам юридических вузов издание будет полезным для организации и прохождения практики в судах. Судьи могут использовать отдельные главы и параграфы для постановки задач своим помощникам и контроля за их выполнением.

Коллектив авторов:

1. **Бадмаева Дарима Нимаевна** - судья Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 8.5;
2. **Бардамов Борис Гаврилович**, судья в отставке, кандидат юридических наук - § 2.6 (в соавторстве с А.Б. Богомоловым);
3. **Богданова Ирина Юрьевна**, судья Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.12;
4. **Богомолов Андрей Борисович**, судья Верховного суда РБ - § 2.6 (в соавторстве с Б.Г. Бардамовым), § 2.7 (в соавторстве с Б.М. Будаевым);
5. **Болдохонова Сэржена Самбуевна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.2 (в соавторстве с Гончиковой Д.Ч.);
6. **Будаев Буянто Мункоевич**, помощник судьи Верховного суда РБ - § 2.7 (в соавторстве с А.Б. Богомоловым), § 9.1 (в соавторстве с Б.Г. Цэдашиевым);
7. **Булгытова Светлана Валерьевна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 5.2;
8. **Бухтиярова Виктория Анатольевна** - судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 8.2;
9. **Быкова Татьяна Иннокентьевна**, председатель Советского районного суда г. Улан-Удэ, Заслуженный юрист Республики Бурятия - § 1.9 (в соавторстве с А.О. Лебедевым);
10. **Василаки Наталья Федоровна**, помощник мирового судьи 3-го судебного участка Советского района г. Улан-Удэ - § 3.5 (в соавторстве с Налетовой О.Г.);
11. **Васильева Светлана Данзановна**, судья Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.9 (в соавторстве с Маншеевым Н.Н.);
12. **Воробьева Ольга Викторовна**, заместитель Председателя Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ - § 3.6;
13. **Гармаев Юрий Петрович**, доктор юридических наук, профессор – Введение к первому разделу «Организация работы и уголовное судопроизводство», Введение ко второму разделу «Гражданское судопроизводство», § 2.2 (в соавторстве с А.О. Хориновым) и § 2.3;
14. **Гармаева Наталья Леонидовна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.1 (в соавторстве с Хархановой М.В.);
15. **Гончикова Дарима Чимитовна**, помощник судьи Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.2 (в соавторстве с Болдохоновой С.С.);
16. **Гончикова Ирина Чимитовна**, судья Верховного суда Республики Бурятия § 4.10;
17. **Гурман Заряна Владимировна**, судья Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ - § 2.4 (в соавторстве с А.В. Ралковым);
18. **Гурман Людмила Ивановна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия, заслуженный юрист Республики Бурятия - § 3.8 (в соавторстве с Сокольниковой Н.А.);
19. **Дармаева Лариса Баировна**, помощник мирового судьи судебного участка № 2 Октябрьского района г. Улан-Удэ - § 1.10 (в соавторстве с Л.Д. Ибрагимовой);
20. **Доржиева Валентина Арсалановна**, помощник судьи Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ - § 2.8.
21. **Ибрагимова Людмила Дмитриевна**, председатель государственно-правового комитета Администрации Президента и Правительства Республики Бурятия, Заслуженный юрист Республики Бурятия, судья в отставке - § 1.10 (в соавторстве с Л.Б. Дармаевой), § 8.6;

22. **Кайдаш Аюна Андреевна**, консультант Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ – § 1.10;
23. **Кириллова Альбина Александровна**, заместитель председателя Верховного Суда Республики Бурятия, Заслуженный юрист Республики Бурятия - § 2.5 (в соавторстве с Е.В. Цыденовой), § 1.12 (в соавторстве с Д. А. Степаненко), § 9.2;
24. **Киселева Людмила Васильевна**, заместитель начальника Управления Судебного департамента в Республике Бурятия, заслуженный юрист Российской Федерации, заслуженный юрист Республики Бурятия - § 3.7;
25. **Кротова Людмила Михайловна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 5.3 (в соавторстве с Мурзиной Е.А.);
26. **Кудряшова Марина Викторовна**, помощник судьи Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.4 (в соавторстве с Раднаевой Т.Н.);
27. **Куницына Татьяна Николаевна** - судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 7.3, § 7.4;
28. **Лебедев Алексей Олегович**, помощник судьи Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 1.9 (в соавторстве с Т.И. Быковой);
29. **Логвиненко Петр Евграфович**, председатель Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ, Заслуженный юрист Российской Федерации - § 1.8, § 8.4;
30. **Маншеев Намжил Николаевич**, помощник судьи Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.9 (в соавторстве с Васильевой О.В.);
31. **Мурзина Елена Александровна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия, кандидат юридических наук, доцент, заведующая кафедрой гражданского права и процесса юридического факультета Бурятского государственного университета, Заслуженный юрист Республики Бурятия - § 3.3 (в соавторстве с Никифoryк Е.О.), § 5.3 (в соавторстве с Кротовой Л.М.) и § 5.4 (в соавторстве с Хаыковой И.К.), § 7.1 ;
32. **Налетова Ольга Геннадьевна**, судья Черновского районного суда г. Чита - § 3.5 (в соавторстве с Васи́лаки Н.Ф.);
33. **Никифoryк Елена Олеговна**, судья Четвертого арбитражного апелляционного суда - § 3.3 (в соавторстве с Мурзиной Е.А.);
34. **Нимаева Оюна Зориктуевна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.8, 8.1;
35. **Номогоева Зинаида Константиновна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.3;
36. **Осодоева Наталья Васильевна** - помощник судьи Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.5 (в соавторстве с Рабдановой Г.Г.);
37. **Пашенко Наталья Владимировна** - судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 8.7;
38. **Рабданова Галина Григорьевна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.5 (в соавторстве с Осодоевой Н.В.);
39. **Раднаев Владимир Валентинович**, помощник судьи Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.11 (в соавторстве с Эрхетуевой О.М.);
40. **Раднаева Татьяна Николаевна**, заместитель председателя Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.4 (в соавторстве с Кудряшовой М.В.);
41. **Ралков Александр Валентинович**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 2.4 (в соавторстве с З.В. Гурман);
42. **Родионова Татьяна Владимировна**, психолог Верховного Суда Республики Бурятия - § 3.2 (в соавторстве с Е. П. Сверкуновой);
43. **Сахинова Людмила Романовна** - мировой судья Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ - § 8.3;

44. **Сверкунова Елена Петровна**, мировой судья 2-го судебного участка Октябрьского района г. Улан-Удэ - § 3.2 (в соавторстве с Т. В. Родионовой);
45. **Семенов Баир Станиславович**, судья Верховного Суда Республики Бурятия, кандидат юридических наук - § 6.1, § 6.2 и § 6.3;
46. **Сокольниковая Наталья Анатольевна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 3.8 (в соавторстве с Гурман Л.И.);
47. **Степаненко Диана Аркадьевна**, доктор юридических наук, профессор, заместитель директора Восточно-Сибирского филиала Российской академии правосудия - § 1.12 (в соавт. с А. А. Кирилловой)
48. **Урмаева Тамара Александровна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 5.1 (в соавторстве с Ширипнимбуевой А.В.);
49. **Харханова Мария Владимировна**, помощник судьи Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.1 (в соавторстве с Гармаевой Н.Л.);
50. **Хайкова Инна Кирилловна**, судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 5.4 (в соавторстве с Мурзиной Е.А.);
51. **Холонгуева Оксана Руслановна**, судья Октябрьского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.6;
52. **Хориноев Анатолий Орхокович**, председатель Верховного суда Республики Бурятия, кандидат юридических наук, Заслуженный юрист Российской Федерации – Введение к первому разделу «Организация работы и уголовное судопроизводство», Введение ко второму разделу «Гражданское судопроизводство», § 2.2 (в соавторстве с Ю.П. Гармаевым); § 1.1 - 1.7, § 2.1, § 3.1, § 7.1
53. **Цыбикдоржиева Туяна Васильевна**, судья Советского районного суда г. Улан-Удэ - § 4.7;
54. **Цыденова Елена Валерьевна**, помощник судьи Верховного суда Республики Бурятия, кандидат юридических наук - § 2.5 (в соавторстве с А.А. Кирилловой);
55. **Цэдашиев Батор Гуродармаевич** – судья Северобайкальского городского суда, кандидат юридических наук - § 9.1 (в соавторстве с Б.М. Будаевым);
56. **Шагдарова Татьяна Александровна** - судья Верховного Суда Республики Бурятия - § 6.4, § 7.2;
57. **Ширипнимбуева Альбина Викторовна** - помощник судьи Верховного Суда Республики Бурятия - § 5.1 (в соавторстве с Урмаевой Т.А.);
58. **Эрхетуева Олеся Максумовна**, судья Верховного суда Республики Бурятия - § 3.4 и § 4.11 (в соавторстве с Раднаевым В.В.).

СОДЕРЖАНИЕ

Раздел 1. ОРГАНИЗАЦИЯ РАБОТЫ И УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

ВВЕДЕНИЕ к первому разделу «Организация работы и уголовное судопроизводство»

Глава 1. ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА

И ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ

§1.1. Правовой статус государственного служащего — помощника судьи

§1.2. Должности государственной гражданской службы в судах

§1.3. О Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод

§1.4. Эффективность отношений между помощником и судьей

§1.5. О культуре общения помощника и судьи

§1.6. Основные типы темпераментов личности

§1.7. Приемные в судах

§1.8. О помощнике председателя районного суда

§1.9. Взаимодействие помощника судьи со средствами массовой информации и гражданами

§1.10. Размещение информации о деятельности судов в сети «Интернет»

§1.11. Некоторые особенности работы помощника мирового судьи

§1.12. Повышение уровня профессиональной подготовки помощников судей

Глава 2. ВОПРОСЫ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ

ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

§2.1. Принципы Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в совершенствовании практики судов республики

§2.2. Примерный алгоритм изучения и анализа материалов уголовного дела

§2.3. Проверка содержания обвинения, изложенного в обвинительном заключении, и рекомендации по составлению проекта обвинительного приговора

§2.4. Особенности работы помощника судьи по назначению уголовного

дела к рассмотрению в суде первой инстанции

§2.5. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи по уголовным делам:

суд первой инстанции, суд надзорной инстанции

§2.6. К вопросу организации работы помощника судьи по уголовным делам

второй инстанции Верховного суда Республики Бурятия

§2.7. Некоторые вопросы организации работы помощника судьи, рассматривающего уголовные дела с участием коллегии присяжных заседателей

§ 2.8. Особенности организации работы помощника судьи по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних

Раздел 2. ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

ПРЕДИСЛОВИЕ ко второму разделу «Гражданское судопроизводство»

Глава 3. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

§3.1. Влияние правовых позиций Европейского Суда по правам человека на гражданское судопроизводство

§3.2. Особенности деятельности помощника судьи по гражданским делам в приемной суда общей юрисдикции

§3.3. Организация работы помощника судьи при рассмотрении гражданских дел

§3.4. О помощнике судьи районного (городского) суда, рассматривающего гражданские дела

§3.5. Помощник мирового судьи

§3.6. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи при рассмотрении гражданских дел в суде апелляционной инстанции

§3.7. Организация работы помощника судьи в кассационной инстанции

§3.8. Участие помощника судьи в надзорной инстанции

Глава 4 . ПОЛНОМОЧИЯ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

§4.1. Принятие искового заявления. Отказ в принятии искового заявления. Предъявление встречного иска

§4.2. Возвращение искового заявления. Оставление искового заявления без движения

§4.3. Обеспечение иска

§4.4. Соединение и разъединение исковых требований

§4.5. Назначение экспертизы. Судебное поручение

§4.6. Привлечение специалиста

§4.7. Сроки рассмотрения гражданских дел

§4.8. Подготовка дела к судебному разбирательству

§4.9. Отложение судебного разбирательства

§4.10. Изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение как элемент состязательности гражданского процесса

§4.11. Исследование доказательств

§4.12. Принятие решения суда

Глава 5. ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ РАССМОТРЕНИИ НЕКОТОРЫХ КАТЕГОРИЙ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

§5.1. О некоторых вопросах организации работы помощника судьи в кассационной инстанции при рассмотрении жилищно-правовых споров

§5.2. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении и разрешении гражданских дел, вытекающих из семейных правоотношений

§5.3. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении дел по трудовым спорам о восстановлении на работе

§5.4. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении дел о защите прав граждан на досрочную трудовую пенсию

Глава 6. УЧАСТИЕ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ, ВЫТЕКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§6.1. Особенности производства по делам, возникающим из публичных правоотношений

§6.2. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи по делам об оспаривании нормативных правовых актов в суде первой инстанции

§6.3. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении судом дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

§6.4. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении дел, связанных с оспариванием действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц

Раздел 3. АДМИНИСТРАТИВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

ПРЕДИСЛОВИЕ к третьему разделу «Административное судопроизводство»

Глава 7. УЧАСТИЕ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ (продолжение)

§ 7.1. Административное судопроизводство – самостоятельный вид осуществления судебной власти: понятие, предмет и особенности

§ 7.2. Примерный алгоритм изучения и анализа материалов дел, возникающих из публичных правоотношений

§ 7.3. Рассмотрение судами споров об обжаловании действий органов местного самоуправления

§ 7.4. Обжалование решений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя – новая категория публично-правовых споров

§7.5. О некоторых вопросах разрешения в судах споров, связанных с обжалованием решений, действий должностных лиц ГИБДД МВД России

Глава 8. ОРГАНИЗАЦИЯ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

§ 8.1. Роль помощника судьи при рассмотрении дел об административных правонарушениях

§ 8.2. Примерный алгоритм изучения дел об административных правонарушениях

§ 8.3. Помощнику мирового судьи об особенностях производства по делам об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ

§ 8.4. О характерных ошибках, допускаемых судьями при разрешении дел об административных правонарушениях, предусмотренных ч.1 ст.12.8 КоАП РФ (по материалам судебной практики)

§ 8.5. О применении судами административного наказания в виде административного выдворения за пределы Российской Федерации и о проблемах его исполнения

§ 8.6. Административное приостановление деятельности как вид административного наказания

§ 8.7. Действия помощника судьи при рассмотрении жалоб в порядке надзора на вступившие в силу постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов

Глава 9. ПОЛНОМОЧИЯ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ ОБ ОБЖАЛОВАНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ

§ 9.1. К проблеме обжалования действий (бездействия) и решений должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование

§ 9.2. Примерный алгоритм изучения материалов об обжаловании действий (бездействия) и решений должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство

ВВЕДЕНИЕ

Суды осуществляют судебную власть самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли, подчиняясь только Конституции Российской Федерации и Закону. Качество этой деятельности, включая доступность судебной власти, оперативность, разумность и справедливость правосудия обеспечивают не только судьи, но и их помощники, другие служащие аппарата. Отсюда повышение требований к уровню квалификации кадров и необходимость подготовки работников аппарата на высоком профессиональном уровне. Такая работа имеет много специфических особенностей, надлежащую квалификацию специалист получает только непосредственно в практической деятельности.

Между тем, вопросам профессиональной подготовки кадров для судебных органов со стороны научной общественности уделяется пока недостаточно внимания. В самой судебной системе, к сожалению, не всегда на должном уровне ведется разработка инструкций и рекомендаций по эффективному выполнению служащими своих профессиональных обязанностей. Эта проблема в полной мере относится и к обучению помощников судей.

Как верно отмечено в одном из постановлений Пленума Верховного Суда РФ, отправление правосудия невозможно без четкой организации работы аппаратов судов. Неправильная организация руководителями работы суда и его аппарата умаляет авторитет судебной власти. В работе судов не должно быть случаев волокиты, грубости и невнимательного отношения к гражданам. Председатели судов и их заместители обязаны обеспечивать равномерное распределение служебной нагрузки среди судей и работников аппарата суда¹.

С учетом такого подхода в судах необходимо тщательно продумать структуру управления аппаратом, ввести положения об отделах и других

¹ Пункт 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 мая 2007 г. № 27 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений квалификационных коллегий судей о привлечении судей судов общей юрисдикции к дисциплинарной ответственности».

подразделениях, разработать и утвердить должностные инструкции, отладить документооборот, и наконец, что немаловажно - внедрить научно обоснованные и практически выверенные рекомендации по наиболее эффективному выполнению своих профессиональных обязанностей каждым работником судебной системы.

Однако изучение учебной и научной литературы, консультации с коллегами из Российской академии правосудия, в том числе, ее Восточно-Сибирского филиала, с другими учеными и работниками судов позволяют сделать вывод о том, что процесс обучения, переподготовки и повышения квалификации работников судов не в полной мере обеспечен специальной литературой, в особенности практическими пособиями¹. А комплексных прикладных рекомендаций монографического характера именно для помощников судей в России до определенного времени не было вообще.

Восполнению этого пробела в юридической науке и образовании было решено посвятить серию изданий, разработку которых решил взять на себя Верховный суд Республики Бурятия во взаимодействии с учеными-юристами. У книги, которую держит в руках Читатель, есть своя история. В ее начале, в 2008 году, коллектив авторов, вовсе не претендуя на всероссийскую аудиторию, начал разработку рекомендаций прикладного, причем регионального характера, так сказать, для нужд судов республики. Было решено разделить работу на три этапа, то есть издать три книги под общим наименованием «Настольная книга помощника судьи».

Так, в первом выпуске настольной книги, опубликованном в 2008 году, материал был сформирован и размещен в двух главах:

- «Вопросы правового статуса и организации работы помощников судей».

¹ Тем не менее, отдельные публикации имеются. См., например: Прокудина Л.А. Институт помощника судьи (современный статус) // Юридический мир. 2009. № 10; Победоносцев К.П. Судебное руководство. / Серия «Судебная реформа в России». Книга 3. М.: Статут; РАП, 2004; Радченко В.И. Судебная реформа в Российской Федерации. Некоторые теоретические и практические проблемы. — М., 1999. 56 е.; Аппарат суда: организация работы в современных условиях. — М., 1998. — 136 е.; Суд — это власть. Власть огромная и ко многому обязывающая. Из выступления В.В. Путаева перед руководителями судов 24.01.2002 г. // Российская юстиция, 2000. — №3. — СЛ.; Муллануров А. Помощник судьи — лицо, содействующее осуществлению правосудия // http://www.allpravo.ru/library/doc_117p0/instrun4132/item4133.html.

- «Вопросы работы помощников судей по уголовным делам»¹.

Оценив результаты внедрения в практику первого выпуска, авторский коллектив решил не останавливаться на достигнутом. Следующий – второй выпуск «Настольной книги помощника судьи» был опубликован в 2009 году. Он содержал рекомендации, разработанные преимущественно для помощников судей по гражданским делам². Третий выпуск издания, вышедший в свет уже в конце того же 2009 года, носил название: «Настольная книга помощника судьи: организация работы и административное судопроизводство»³.

После издания и внедрения в апробирования в регионах России всех трех выпусков Настольной книги были получены многочисленные рецензии и положительные отзывы из судов ряда субъектов РФ, из Российской академии правосудия, ее Восточно-Сибирского филиала, а также от известных ученых-юристов.

Авторский коллектив вдохновила положительная оценка Настольных книг, данная отдельными руководителями Верховного Суда Российской Федерации. Искренне благодарим всех коллег, взявших на себя труд изучить и оценить книги!

Сформулированные в рецензиях и отзывах пожелания и предложения были очень значимы для авторов. Они стали основой для принятия решения о существенной переработке и преобразовании трех книг в одно издание, которому было решено дать наименование: «Руководство для помощников судей судов общей юрисдикции». И вот новое, объединенное издание вышло в свет. По сравнению с ранее опубликованными Настольными книгами,

¹ Настольная книга помощника судьи: практическое пособие. Вып. 1: «Организация работы и уголовное судопроизводство» / Коллектив авторов под общ. ред. Ю. П. Гармаева и А. О. Хориноева. – Улан-Удэ: Изд-во «Республиканская типография», 2008. – 161 с.

² Настольная книга помощника судьи: практическое пособие. Вып. 2: «Организация работы и гражданское судопроизводство» / Коллектив авторов под общ. ред. Ю. П. Гармаева и А. О. Хориноева. – Улан-Удэ: Изд-во «Республиканская типография», 2009. – 280 с.

³ Настольная книга помощника судьи: практическое пособие. Вып. 3: «Организация работы и административное судопроизводство» / Коллектив авторов под общ. ред. Ю. П. Гармаева и А. О. Хориноева. – Улан-Удэ: Изд-во «Республиканская типография», 2009. – 129 с.

настоящее Руководство стало результатом значительной по объему работы по обновлению и дополнению материала в соответствии с действующим законодательством. Кроме того, в Руководство введены новые параграфы, такие как: «Размещение информации о деятельности судов в сети «Интернет» (§1.10), «Повышение уровня профессиональной подготовки помощников судей» (§1.12), «Особенности организации работы помощника судьи по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних» (§ 2.8), и другие. Рекомендации, ранее носившие преимущественно региональный характер, теперь в большей степени ориентированы на межрегиональный уровень, то есть на адресатов, работающих (обучающихся) в разных регионах страны.

Таким образом, назначением настоящего «Руководства для помощников судей судов общей юрисдикции» является комплексное обеспечение аппаратов судов прикладными рекомендациями по работе в различных сферах деятельности как с точки зрения отраслей законодательства, так и стадий судопроизводства, круга обязанностей работника. Есть основания полагать, что и судьи найдут много полезного в материалах каждого из трех разделов книги. В частности, они могут использовать отдельные параграфы для постановки задач своим помощникам и для контроля их выполнения.

Так, например, после принятия уголовного дела к производству судья до начала судебного разбирательства не только сам изучает дело, но и может поручить сделать то же самое своему помощнику. Для повышения результативности выполнения поставленной задачи судья может рекомендовать ему использовать параграф 2.2: *«Примерный алгоритм изучения и анализа материалов уголовного дела»*, а затем проверить работу помощника по изложенному там алгоритму.

Редакторы издания приняли необходимые меры к тому, чтобы придать рекомендациям выраженную прикладную направленность. В остальном каждый из авторов, – а это 58 наших уважаемых коллег, в основном судей и их помощников, был свободен в выборе собственной позиции по отдельным

вопросам осуществления правосудия. Соответственно отдельные авторские суждения читателям могут показаться дискуссионными, а потому советуем помощникам судей перед применением тех или иных рекомендаций согласовать позиции с курирующим судьей. Полезно будет посоветоваться и с председателем суда.

Коллектив авторов надеется, что внедрение настоящего Руководства в практику работы судов будет содействовать повышению уровня профессиональной подготовки помощников судей, всех работников судебной системы, заинтересует всех тех, кому небезразличны проблемы осуществления правосудия, в том числе, студентов-юристов, преподавателей юридических вузов, работников правоохранительных органов и адвокатуры.

Заслуженный юрист РФ,
председатель Верховного Суда Республики Бурятия,
кандидат юридических наук А.О. Хориноев

Доктор юридических наук, профессор
Ю.П. Гармаев

Раздел 1. ОРГАНИЗАЦИЯ РАБОТЫ И УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

Глава 1. ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА И ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ

§ 1.1. Правовой статус государственного служащего - помощника судьи

Россия по праву гордится своей Конституцией. Российская Конституция является одной из самых передовых с точки зрения объема гарантий правового статуса личности, разработанных юридической наукой и подтвержденных практикой стран Европы.

Можем ли мы считать Россию правовым государством? Что требуется для того, чтобы мы могли утверждать, что наше государство "правовое"? Прежде всего, государство должно гарантировать своим гражданам защиту от любых форм произвола и предоставлять им гражданские права и свободы, которые согласно ч. 3 ст. 55 Конституции РФ могут быть ограничены только федеральным законом в определенных случаях и при определенных условиях. Объем прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации, а также гарантии защиты этих прав государством предусмотрены в главе 2 (ст. ст. 17 - 64) Конституции РФ.

Кроме того, на современном этапе развития России еще не в полной мере развиты структуры гражданского общества, которые успешно могли бы вести равноправный диалог с властью и проводить политику защиты людей от произвола чиновничества. В обществе сложилось такое понимание, что чиновник или государственный служащий - носитель определенных прав, обязанностей и ответственности по должности. Однако в широкие слои населения еще не пришло понимание того, что государственный служащий служит государству и защищен им.

По мнению А.А. Гришкова: "В основу взаимодействия государственной службы и гражданского общества должны быть положены два базисных принципа: во-первых, принцип служения государству и, во-вторых, принцип открытости и гласности в осуществлении государственной службы"¹. В.П. Иванов отмечал, что идея служения государству близка

¹ Гришковец А.А. Государственная служба и гражданское общество: правовые проблемы взаимодействия (практика России) // Государство и право. 2004. N 1. С. 26.

значительной части государственных служащих... идея гражданского служения обществу их не слишком вдохновляет¹.

По данным социологического центра Российской академии государственной службы при Президенте РФ, 38,2% опрошенных государственных служащих считали себя не иначе как "слугами государства", 30,6% - "слугами короля или королевских министров", т.е. руководителей того или иного государственного органа, только 14,4% воспринимали себя в качестве "слуг народа"².

Вместе с тем в ходе реформ государственной службы некоторые ее идеологи (например, А.В. Оболонский, М.А. Краснов, Е.Г. Ясин) предлагали пересмотреть "вековечную российскую традицию доминирования государства над обществом", создать подлинно гражданскую службу, ответственную перед оплачивающим ее деятельностью обществом.

Проблема "государственная служба и гражданское общество" была впервые обозначена в Концепции реформирования системы государственной службы РФ от 15 августа 2001 г.³ Основные положения Концепции получили развитие в Федеральной программе "Реформирование государственной службы РФ (2003 - 2005 годы)"⁴. В последующем был принят ФЗ "Об основах государственной службы РФ"⁵. Принципы построения и функционирования системы государственной службы были закреплены в Федеральном законе от 27 мая 2003 г. "О системе государственной службы РФ"⁶. Федеральным законом от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации"⁷ регулируются отношения, связанные с поступлением на государственную гражданскую службу, ее прохождением, прекращением, а также с определением правового статуса федеральных государственных гражданских служащих и государственных гражданских служащих субъекта Российской Федерации.

В вышеназванном Законе (ст. 3) дано понятие государственной гражданской службы - это вид государственной службы, представляющий собой профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации на должностях государственной гражданской службы Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий федеральных

¹ Иванов В.П. Деформирование государственной службы: вопросы и перспективы // Журнал российского права. 2003. N 5. С. 3.

² Бойков А.Д. Как изменяется российское чиновничество // Власть и политика. 2003. N 2. С. 20.

³ См.: Текст Концепции официально не публиковался, но с ним можно ознакомиться в приложении в кн.: Гришковец А.А. Правовое регулирование государственной гражданской службы в РФ. М., 2003. С. 429 - 458.

⁴ См.: Указ Президента РФ "О Федеральной программе "Реформирование государственной службы РФ (2003 - 2005 годы)" от 19 ноября 2002 г. // СЗ РФ. 2002. N 47. Ст. 4664.

⁵ См.: СЗ РФ. 1995. N 31. Ст. 2990.

⁶ См.: СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2063.

⁷ См.: СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3215.

государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации (включая нахождение в кадровом резерве и другие случаи).

Правовой статус государственного гражданского служащего, каковым является и помощник судьи, закреплен в главе 3 ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" (ст. ст. 13 - 20).

Какова же структура этого статуса?

В соответствии с Законом, государственный служащий, в т.ч. помощник судьи, - гражданин Российской Федерации, взявший на себя обязательства по прохождению гражданской службы, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности гражданской службы в соответствии с актом о назначении на должность и со служебным контрактом, получающий денежное содержание из средств федерального бюджета или бюджета субъекта РФ (ст. 13).

Конституция РФ (ч. 4 ст. 32) закрепила равное право граждан РФ на занятие любой должности гражданской службы в соответствии со своей профессиональной подготовкой и со своими способностями независимо от пола, расы, национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям. Не допускается установления при приеме граждан на государственную службу каких бы то ни было прямых или косвенных ограничений для граждан.

Ограничения, связанные с государственной службой, указаны в ст. 16 ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации". При наличии этих обстоятельств гражданин не может быть принят на государственную службу, а государственный служащий не может находиться на государственной службе. Такими обстоятельствами являются следующие:

В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин может быть признан судом недееспособным в случае психического расстройства, когда он не может понимать значения своих действий или руководить ими. Согласно ст. 30 ГК РФ ограниченно дееспособными могут быть признаны лица, злоупотребляющие спиртными напитками или наркотическими средствами и ставящие семью в трудное материальное положение. Поэтому лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными гражданами, не могут занимать государственные должности (п. 1 ч. 1 ст. 16).

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 ч. 1 ст. 16 указанного Закона осуждение лица к наказанию по приговору суда, вступившему в законную силу, исключающему возможность занимать должности государственной службы, а также наличие неснятой или непогашенной судимости исключают возможность приема гражданина на государственную службу и нахождение на государственной службе.

Отказ гражданина пройти процедуру оформления допуска к сведениям, составляющим государственную или иную охраняемую законом тайну, также может служить поводом для отказа в приеме на государственную службу, если его служебные обязанности будут связаны с использованием этих сведений (п. 3 ч. 1 ст. 16).

Если у гражданина имеется заболевание, препятствующее исполнению служебных обязанностей, подтвержденное медицинским заключением, то это обстоятельство служит основанием для отказа в приеме на государственную службу (п. п. 4 ч. 1 ст. 16).

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 16 Закона гражданин не может быть принят на гражданскую службу, а гражданский служащий не может находиться на гражданской службе в случае близкого родства или свойства (родители, супруги, дети, братья, сестры, а также братья, сестры, родители и дети супругов) с гражданским служащим, если замещение должности гражданской службы связано с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому.

Если лицо вышло из гражданства Российской Федерации или приобрело гражданство другого государства, при отсутствии договора Российской Федерации с другим государством о праве граждан на двойное гражданство, то это обстоятельство является основанием для отказа в продолжении государственной службы.

Если гражданин при поступлении на государственную службу представил подложные документы или заведомо ложные сведения, то это обстоятельство также служит основанием для отказа в приеме на государственную службу и увольнения с этой службы.

Представление заведомо ложных сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера или их непредставление, несоблюдение ограничений, нарушение запретов и неисполнение обязанностей, установленных Федеральным законом «О противодействии коррупции»¹, служат основанием для увольнения лица с государственной службы.

¹ См.: СЗ РФ. 29.12.2008. N 52 (ч. 1). Ст. 6228

Правовой статус государственных служащих определяется их правами и обязанностями, характером служебных полномочий, спецификой ответственности. Основные права государственного служащего предусмотрены в ст. 14 ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации". Их можно разделить на 2 группы. Первая группа прав относится к служебной деятельности. Это права на ознакомление с документами, определяющими права и обязанности; получение служебной информации; доступ в государственные органы, в органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации в связи с исполнением служебных обязанностей; принятие решений и участие в их подготовке; должностной рост на конкурсной основе для замещения вакантной должности; продвижение по службе; переподготовку и повышение квалификации за счет средств соответствующего бюджета.

Вторую группу составляют права, которые соответствуют статусу государственного служащего. Это право на пенсионное обеспечение с учетом стажа государственной службы; право на ознакомление с материалами личного дела; право требования на получение сведений, порочащих его честь и достоинство; право на объединение в профсоюзы для защиты своих прав; право на обращение в соответствующие государственные органы или в суд для разрешения конфликтов, связанных с государственной службой, и т.д.

В этой же статье закреплено право государственных служащих на безопасные и здоровые условия труда и нормальную обстановку с учетом специфических особенностей службы государственного служащего.

В законодательном порядке (ст. 15) закреплены 12 общих для всех государственных служащих служебных обязанностей. На самом деле этих обязанностей гораздо больше в зависимости от занимаемой должности, служебных регламентов, контрактов, положений и т.д. Из этих обязанностей 8 отнесены законодателем к существу служебной деятельности, а 4 обязанности - к статусу государственного служащего.

К существу служебной деятельности отнесены: обязанность соблюдения Конституции РФ и иных законодательных актов; исполнение своих служебных обязанностей в соответствии с должностным регламентом; соблюдения принципа подчиненности - исполнения приказов, распоряжений, указаний, поручений вышестоящих руководителей, изданных в пределах их должностных полномочий; соблюдения и защиты прав и законных интересов граждан; соблюдения правил внутреннего служебного распорядка; поддержания высокого уровня квалификации для исполнения своих служебных обязанностей; сохранение государственной и иной охраняемой законом тайны, а также неразглашение ставших ему известными в связи с

исполнением служебных обязанностей сведений, затрагивающих частную жизнь, честь и достоинство граждан; использования вверенного имущества и финансовых средств разумно, экономно и эффективно.

В соответствии со своим статусом государственный служащий обязан: представлять сведения о себе и членах своей семьи - данные, включаемые в анкету, документы о гражданстве, о прохождении государственной или муниципальной службы, сведения о доходах и имуществе; сведения о выходе из гражданства Российской Федерации или о приобретении иностранного гражданства; соблюдать ограничения, правила служебного поведения, выполнять обязательства, установленные законодательством; сообщать представителю нанимателя о личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, которая может привести к конфликту интересов, принимать меры по предотвращению такого конфликта; пройти дактилоскопическую регистрацию. В Законе перечислены и другие обязанности.

Необходимо отметить, что перечень общеслужебных обязанностей государственного служащего не является исчерпывающим. Федеральными законами могут быть предусмотрены и иные обязанности в зависимости от должностных обязанностей государственного служащего.

В статье 17 ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" установлены запреты, связанные с прохождением государственной службы. Необходимо отметить, что эти запреты не связаны непосредственно с исполнением государственным служащим своих служебных обязанностей, они указывают на недопустимость совмещения государственной службы с некоторыми другими видами деятельности.

За несоблюдение этих запретов закон (п. 14 ч. 1 ст. 33) предусматривает только одно взыскание - прекращение государственно-служебных отношений.

Какие же виды деятельности несовместимы с государственной службой? Государственному служащему запрещается: участвовать на платной основе в деятельности органов управления коммерческой организацией; замещать должность государственной службы при избрании или назначении на государственную должность, выборную должность на постоянной основе в органах местного самоуправления, в профессиональных союзах; заниматься предпринимательской деятельностью; приобретать ценные бумаги, по которым может быть получен доход; быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором он замещает должность государственной службы, либо в государственном органе или организации, непосредственно подчиненных или подконтрольных данному государственному органу; не вправе получать вознаграждения в связи с

исполнением должностных обязанностей от физических и юридических лиц; выезжать в служебные зарубежные командировки за счет физических и юридических лиц; использовать в неслужебных целях средства организационно-технического, материального и иного обеспечения служебной деятельности; разглашать или использовать в целях, не связанных с государственной службой, сведения, отнесенные в соответствии с федеральным законодательством к конфиденциальной информации; публично осуждать конституционный строй РФ; принимать без письменного разрешения представителя нанимателя награды, звания или другие знаки отличия иностранного государства; использовать служебные полномочия для предвыборной агитации в свою пользу или в пользу других лиц; не вправе использовать свое служебное положение в интересах политических партий, общественных, в т.ч. религиозных, объединений для пропаганды отношения к ним; создавать или способствовать созданию в государственных органах структур политических партий, общественных объединений и религиозных организаций; прекращать исполнение служебных обязанностей в качестве средства урегулирования служебных споров.

В соответствии с ч. 2 ст. 17 вышеназванного Закона, государственный служащий обязан перевести принадлежащие ему ценные бумаги, доли (паи) участия в уставных капиталах организаций в государственные ценные бумаги. Речь идет о передаче в доверительное управление под гарантию государства доли (акции) в уставном капитале коммерческих организаций.

В случае нарушения запретов проводится служебная проверка по обстоятельствам нарушения государственным служащим правил поведения. Нарушение запретов квалифицируется как неисполнение или ненадлежащее исполнение государственным служащим служебных обязанностей и может повлечь применение дисциплинарного взыскания: замечания, выговора, предупреждения о неполном должностном соответствии, освобождения от занимаемой должности, увольнения с государственной службы (см.: ст. 57, ст. 68).

Ограничения, обязательства и правила, установленные ст. 17 ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации", подлежат включению:

- 1) в положение о служебном государственном распорядке;
- 2) в должностной регламент;
- 3) в служебный контракт.

Соблюдение ограничений и обязанностей государственным служащим учитывается при проведении конкурса, аттестации, квалификационного экзамена, при назначении на должность государственной службы.

Закон о государственной службе РФ (ст. 18) обязывает государственного служащего исполнять свои должностные обязанности на высоком

профессиональном уровне. Профессионализм государственного служащего означает, что он исполняет свои служебные обязанности с глубоким знанием существа выполняемых функций, обладая соответствующими знаниями, навыками и умениями.

Основное требование к поведению государственного служащего состоит в признании, соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина. Государственный служащий осуществляет свою служебную деятельность в пределах компетенции государственного органа, т.е. обеспечивает исполнение компетенции государственного органа. В своей служебной деятельности государственный служащий обязан учитывать права и обязанности, законные интересы всех участвующих сторон.

Государственный служащий не должен получать незаконные выгоды имущественного и неимущественного характера. Будучи политически нейтральным, он обязан проводить политику правительства. Одним из важных требований к его служебному поведению государственного служащего является обязанность не совершать поступки, порочащие его честь и достоинство. Государственный служащий должен быть корректным, доброжелательным, вежливым с гражданами, а также с вышестоящими руководителями, коллегами и подчиненными.

В соответствии с Законом о государственной службе, государственный служащий должен проявлять уважение к нравственным традициям и обычаям народов Российской Федерации, а также к различиям в местных правилах вежливости, нормах поведения, специфике форм приветствия, обращения, благодарности, прощания и т.д. По должностному положению государственный служащий должен способствовать межнациональному, межпрофессиональному согласию.

На государственного служащего возложена обязанность исполнять свои служебные обязанности в духе преданности интересам государства. В соответствии с Законом, государственные служащие должны соблюдать правила публичных выступлений и предоставления служебной информации. Разглашение сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну, служит основанием для прекращения государственно-служебных отношений (ст. 37).

Помощник судьи, как государственный служащий, подотчетен своему непосредственному руководителю - судье, вышестоящим руководителям - председателю, заместителям председателей судов только при исполнении служебных обязанностей.

Статус помощника судьи, как государственного служащего, регулируется Законом "О государственной гражданской службе Российской Федерации".

Этот статус не только определяет содержание служебных отношений, но и содержит совокупность прав, обязанностей, ограничений, запретов и ответственности как государственного служащего.

В ст. 19 Закона предусмотрены механизмы преодоления конфликта, интересов, когда у государственного служащего возникает личная или групповая заинтересованность в достижении какой-то цели.

В ч. 3 ст. 19 личная заинтересованность определяется как возможность получения государственным служащим при исполнении своих служебных обязанностей доходов в денежной или натуральной форме, либо доходов в виде материальной выгоды непосредственно для государственного служащего, членов его семьи или близких родственников или свойственников.

Из содержания этой нормы вытекает, что в случае возникновения у государственного служащего личной заинтересованности, которая может привести к конфликту интересов, он обязан уведомить об этом представителя нанимателя в письменной форме. При этом на государственного служащего возлагается обязанность: во-первых, принять меры по преодолению конфликта интересов; во-вторых, подчиниться решению по преодолению конфликта интересов.

В соответствии с Законом, в государственных органах создаются комиссии по урегулированию конфликтов интересов. В их состав в обязательном порядке входят представитель нанимателя или уполномоченные им государственные служащие. В обязательном порядке входят представитель соответствующего органа по управлению государственной службой, представители научных и образовательных учреждений, других организаций, как независимых экспертов, представители по вопросам кадровых и государственных служб, а также подразделения, в котором государственный служащий является стороной конфликта интересов.

§ 1.2. Должности государственной гражданской службы в судах

Для обеспечения исполнения полномочий государственных органов, в данном случае - судов, вводятся должности государственной гражданской службы.

Введенные должности государственной службы устанавливают круг обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий государственного органа. Должность содержит основную функцию, выполняемую государственным служащим. Наименование должности представляет собой краткую и точную формулировку, отражает ее индивидуальный характер и общность в системе функции государственного органа. Например, должность помощника судьи содержит следующие основные моменты: это должность федерального государственного служащего, ее назначение - обеспечить деятельность федерального судьи; замещается в порядке назначения на срок полномочий судьи; относится к категории "помощники (советники)".

Правовой статус помощника судьи включает перечень всех прав по исполнению и обеспечению полномочий суда. Элементом правового статуса должности государственной службы является также ответственность. Осуществлением необходимых мероприятий, направленных на создание условий, обеспечивающих ведение судопроизводства, занимаются работники аппарата суда: служащие канцелярии, секретари суда, секретари судебных заседаний, помощники судей, консультанты, архивариусы, делопроизводители.

В соответствии с Указом Президента РФ от 31 декабря 2005 г. N 1574 "О Реестре должностей федеральной государственной гражданской службы", все работники судов подразделяются на 4 категории: "руководители", "помощники (советники)", "специалисты", "обеспечивающие специалисты"¹.

В аппаратах судов субъектов РФ к категории "руководители" отнесены начальник, заместитель начальника отдела; в аппаратах районного суда, гарнизонного военного суда - начальник, заместитель начальника отдела.

Категория "помощники (советники)" - должности, учреждаемые для содействия лицам, замещающим в том числе государственные должности, в реализации их полномочий и замещаемые на определенный срок, ограниченный сроком полномочий указанных лиц. В аппаратах судов субъектов РФ - помощники председателя суда, помощники судей; в аппаратах районного суда, гарнизонного военного суда - помощник председателя суда, помощники судей, в аппарате мирового судьи - помощник мирового судьи.

¹ СЗ РФ. 2006. N 1. Ст. 118.

Категория "специалисты" в судах - должности, учреждаемые для профессионального обеспечения правосудия и замещаемые без ограничения срока полномочий. В аппарате судов субъектов РФ это ведущий консультант, консультант, главный специалист, секретарь судебного заседания, ведущий специалист, секретарь суда, специалист. В аппарате районного суда, гарнизонного военного суда - консультант, главный специалист, ведущий специалист, секретарь судебного заседания, секретарь суда, специалист. В аппарате мирового судьи - консультант, главный специалист, ведущий специалист, секретарь судебного заседания, секретарь судебного участка.

Категория "обеспечивающие специалисты" - должности, учреждаемые для организационного, информационного, документационного, финансово-экономического, хозяйственного и иного обеспечения деятельности суда и замещаемые без ограничения срока полномочий.

В аппаратах судов субъектов РФ это ведущий специалист третьего разряда; старший специалист первого, второго, третьего разряда; специалист первого, второго, третьего разряда.

В аппаратах районного суда, гарнизонного военного суда - старший специалист первого, второго, третьего разряда; специалист первого, второго, третьего разряда.

В аппарате мирового судьи - специалист первой, второй категории; специалист.

Содержанием труда всех государственных гражданских служащих суда является обеспечение независимого, гласного, состязательного, разумного и справедливого правосудия.

§ 1.3. О Европейской конвенции

о защите прав человека и основных свобод

После 7 мая 2002 г., когда вступило в силу Постановление Европейского суда по правам человека по жалобе "Бурдов против России", пришло понимание того, что общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры РФ являются непосредственно действующими в рамках юрисдикции Российской Федерации. В результате возникла практическая необходимость знания судьями и работниками аппаратов судов норм европейского права.

Поэтому обучение помощников судей вопросам толкования и применения норм Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года и прецедентной практики Европейского суда по правам человека является актуальным и значимым в их практической деятельности¹.

В то же время как судье, так и его помощнику необходимо знать о новых тенденциях в практике Европейского суда по правам человека. Так, в статье Анатолия Ковлера - судьи от России², а также в статье Леха Гарлицкого - судьи от Польши³, говорится о двойственной природе пилотных постановлений. Таким образом, усилия Европейского суда направлены не на устранение конкретного нарушения Конвенции, а на решение системной проблемы страны в целом, т.е. суд тем самым отходит от решения проблемы конкретного индивида. На наш взгляд, это противоречит идее Конвенции о соблюдении прав человека.

Очень интересная тема поднята Ниной Вайич - судьей от Хорватии о вступлении в дела третьей стороны в Европейском суде. Этот вопрос в законодательном порядке не регулируется. Отсутствие четкой регламентации допуска в дело заинтересованных лиц (с третьих сторон) лишает их возможности получить защиту своих прав в Европейском суде⁴.

¹ См.: Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 года) (с изменениями и дополнениями) // Права человека. Практика Европейского суда по правам человека. М., 2006. N 1. С. 4 - 11.

² Ковлер А.И. Новые тенденции в практике Европейского суда по правам человека: пилотные постановления о структурных проблемах // Права человека. Практика Европейского суда по правам человека. М., 2006. N 5. С. 6 - 9.

³ Лех Гарлицкий. Постановление Европейского суда по делу "Бронковский против Польши" и последующие события (О двойственной природе пилотных постановлений) // Права человека. Практика Европейского суда по правам человека. М., 2006. N 8. С. 27 - 36.

⁴ Нина Вайич. Общественные организации в Европейском суде по правам человека в качестве третьей стороны по делу // Права человека. Практика Европейского суда по правам человека. М., 2006. N 8. С. 18 - 26.

Из содержания ст. 1 Конвенции следует, что договаривающиеся государства должны отвечать за любые нарушения охраняемых прав и свобод каждого лица, находящегося под их юрисдикцией. В своей прецедентной практике Европейский суд дал понятие юрисдикции по смыслу статьи 1 Конвенции в значении, принятом в международном публичном праве. С этой точки зрения термин "под их юрисдикцией" означает, что юрисдикция государства носит преимущественно территориальный характер (см. дело Банковича), а также и то, что обычно предполагается осуществление юрисдикции на всей территории государства. Кроме того, Европейский суд заметил, что, хотя в деле Банковича он подчеркнул преимущество территориального принципа, было также признано, что понятие юрисдикции по смыслу статьи 1 Конвенции не обязательно ограничивается национальной территорией Высоких Договаривающихся Сторон (см. Постановление Европейского суда от 18 декабря 1996 г. по делу "Лоизиду против Турции")¹.

При определении объема позитивных обязательств государства необходимо учитывать справедливый баланс между общими интересами и интересами частных лиц, разнообразные ситуации, складывающиеся в договаривающихся государствах, и выбор приоритетов и средств, который должен быть сделан. Также эти обязательства не должны толковаться таким образом, чтобы становиться непосильным или несоразмерным бременем (см. Постановление Европейского суда от 16 марта 2000 г. по делу "Озпор Гюндэм против Турции", жалоба N 23144/93 § 43 ECHR2000 - III)².

Некоторые страны Европы являются как членами СНГ, так и Совета Европы. Поэтому необходимо остановиться на правовой природе механизма Европейского суда, предусмотренного Конвенцией, и механизма, предусмотренного Конвенцией СНГ.

Известно, что 8 декабря 1991 г. руководители Белоруссии, Российской Федерации и Украины подписали в г. Минске Соглашение о создании Содружества Независимых Государств (СНГ). В последующем главы 12 государств, которые являлись республиками в составе СССР, подписали протокол к этому Соглашению. 26 мая 1995 г. была открыта для подписания Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Конвенция СНГ)³ и 11 августа 1998 г. она была ратифицирована Белоруссией, Киргизией, Российской Федерацией и Таджикистаном.

¹ См.: Европейский суд по правам человека и Российская Федерация. Постановления и решения, 2004 г. (перевод с английского, французского) / Администрация Президента Российской Федерации. М.: Новая юстиция, 2006. С. 90 - 91.

² См.: Там же. С. 93 - 94.

³ См.: СЗ РФ. 29.03.1999. №13. Ст. 1489

Конвенция СНГ предусматривает создание Комиссии по правам человека Содружества Независимых Государств (Комиссия СНГ) для контроля за соблюдением обязательств по защите прав человека, которые взяли на себя государства-участники в рамках Конвенции СНГ.

В мае 2001 г. Парламентская Ассамблея Совета Европы приняла Резолюцию N 1249 (2001) о сосуществовании Конвенции о защите прав человека и основных свобод Содружества Независимых Государств и Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в которой выразила озабоченность относительно совместимости двух Конвенций. При этом Парламентская Ассамблея выразила мнение, что Конвенция СНГ предлагает "меньший уровень защиты" по сравнению с Европейской конвенцией, а Комиссия СНГ не может представлять гарантии беспристрастности и независимости, которые предлагает Европейский суд по правам человека. В связи с этим, на своем заседании Комитет Министров Совета Европы в июне 2001 г. направил запрос в Европейский суд о вынесении консультативного заключения по этой проблеме.

В своем решении Европейский суд отметил, что "он был учрежден для обеспечения соблюдения обязательств, взятых на себя Высокими Договаривающимися Сторонами Конвенции и Протоколов к ней (статья 19 Конвенции), и что в силу пункта 1 статьи 32 Конвенции его юрисдикция распространяется на "все вопросы, касающиеся толкования и применения положений Конвенции и Протоколов к ней..."

Далее Европейский суд отмечает, что статья 35 Конвенции закрепляет условия приемлемости жалоб, поданных в соответствии со статьями 33 и 34 Конвенции, и "отклоняет любую переданную ему жалобу, которую сочтет неприемлемой в соответствии с настоящей статьей..."¹.

Европейский суд также отметил, что Комиссию СНГ по вопросу о возможности рассмотрения ее как "другой процедуры международного разбирательства или урегулирования", возможно, потребуется рассмотреть в будущем путем анализа независимости и беспристрастности Комиссии СНГ, характера проводимого в ней разбирательства и последствий принимаемых ею решений.

На наш взгляд, рациональное применение российскими судьями норм европейских стандартов защиты прав человека позволит существенно сократить случаи нарушения публичными властями Российской Федерации положений Конвенции о правах человека.

¹ См.: Европейский суд по правам человека и Российская Федерация. Постановления и решения. 2004г. / Перевод с английского и французского. М.: Новая юстиция, 2006. С. 419.

§ 1.4. Эффективность отношений между помощником и судьей

В решении судьей задач эффективного правосудия особая роль принадлежит помощникам судей, которые должны спланировать судебный процесс, прогнозировать результаты, организовать и скоординировать работу судьи, анализировать эту работу с целью оптимизации деятельности по отправлению правосудия.

Организация работы по рассмотрению судебных дел с учетом норм материального и процессуального законодательства - главная обязанность судьи. Процесс правосудия условно можно разделить на действия судьи по подготовке к судебному заседанию, судебное заседание, а также на действия после вынесения того или иного судебного акта.

Главная обязанность помощников судей - это содействие судьям при реализации их обязанностей. Таким образом, профессионализм, добросовестность помощников судей, их умение анализировать и применять законодательство призваны способствовать повышению эффективности и качества правосудия. Реализация этих профессиональных качеств и составляет содержание труда помощников судей. Особая роль в развитии знаний и навыков помощников принадлежит судьям, поскольку от их уровня квалификации, опыта, способностей к судебной деятельности зависит становление настоящих помощников (советников) судей. Эффективность работы судьи во многом зависит от стиля его работы.

В зависимости от личных качеств различают три типа судей: "автократ", "демократ", "либерал" и, соответственно, три стиля руководства подчиненными - авторитарный, демократический, либеральный. При авторитарном (директивном) стиле руководства полномочия судьи максимально централизованы. При этом судья-автократ единолично решает все вопросы, не советуясь, как правило, с помощником, аппаратом суда, не позволяет подчиненным принимать какие-либо решения без его санкции, не терпит возражений и замечаний в свой адрес, требует строгого соблюдения процессуального законодательства и сложившейся практики. При таком стиле руководства снижается активность, инициатива помощника и других работников аппарата, складывается неуравновешенный психологический климат.

Демократический (коллегиальный) стиль руководства характеризуется тем, что судья-демократ при выработке и принятии решений советуется со своим помощником, коллегами, работниками аппарата по наиболее сложным проблемам, развивает у них самостоятельность, активность, инициативу,

доверяет ответственную работу, помогает их профессиональному росту. При таком стиле руководства, как правило, отсутствуют конфликты интересов.

Либеральный (разрешительный) стиль руководства характеризуется тем, что судья-либерал ставит перед своим помощником, работниками аппарата задачи, указывает основные направления работы, обеспечивает необходимыми материалами и нормативными актами и предоставляет им самостоятельность в достижении конечных результатов. Практически его роль сводится к функциям консультанта, координатора, организатора, снабженца, контролера. Такая форма руководства наиболее эффективна, когда у судьи энергичный, профессиональный помощник. Однако либеральный стиль руководства не должен переходить в попустительство, что может привести к конфликту интересов, ухудшению дисциплины труда.

Таким образом, стиль руководства судьи возникает из личного контакта с подчиненными, в том числе со своим помощником.

На наш взгляд, можно ожидать хороших результатов в судебной деятельности, если кандидат в судьи, а следовательно, и помощник судьи, стремящийся к карьерному росту, обладает следующими качествами:

1) умением работать с людьми, сочетающимся с готовностью принимать решение и брать ответственность за это на себя;

2) умением распределить свою деятельность по степени важности (принятие решений, самоподготовка, занятие аналитической работой) в сочетании со строгой самодисциплиной, умением распределять свое время и гибким поведением;

3) личными качествами: быть честным, справедливым, творческим, последовательным в своих поступках и словах, обаятельным, уметь сочувствовать.

Вместе с тем в литературе отмечают 15 характерных признаков слабого руководителя¹:

1) всегда сталкивается с непредвиденными обстоятельствами, так как не способен предугадать их, почувствовать их приближение и подготовиться к ним;

2) убежден, что знает дело и умеет делать лучше других, поэтому старается все делать сам;

¹ Разаускас Р. 15 признаков слабого руководителя // ЭКО. 1982. N 1.

3) занят деталями, участвует во всех делах, из-за чего никогда не имеет времени;

4) принимает посетителей, держа в одной руке телефонную трубку, а другой подписывает телеграмму и в то же время консультирует стоящего у письменного стола сотрудника - вот принцип его работы;

5) письменный стол его всегда загружен бумагами;

6) работает по 10 - 14 часов;

7) в портфеле носит непрочитанные бумаги с работы домой, а из дома на работу;

8) решение старается отложить на завтра: ведь вопрос может решиться сам или его решит кто-то другой;

9) никогда ничего не решает до конца;

10) все видит "белым" или "черным", для него нет оттенков, полутонов, нюансов;

11) склонен "из мухи делать слона"; случайным, второстепенным деталям придает слишком большое значение, не способен отличать главное от второстепенного;

12) старается принять наилучшее решение вместо того, чтобы принять выполнимое;

13) фамильярен с подчиненными, похлопывая по плечу или обнимая за талию, старается приобрести репутацию хорошего руководителя;

14) готов к любому компромиссу, чтобы избежать ответственности, склонен сваливать вину за свои ошибки на других;

15) работает по принципу "открытых дверей": к нему в кабинет идет кто хочет, когда хочет и по любому поводу.

Этими признаками страдают некоторые судьи, от которых можно было бы освободиться еще на стадии психодиагностики.

Помощникам судей, большая часть из которых рассчитывает со временем стать судьями, следует иметь в виду перечисленные характеристики с тем, чтобы учитывать их в процессе повышения собственной профессиональной квалификации.

§ 1.5. О культуре общения помощника и судьи

Быть хорошим судьей - это, прежде всего, быть разумным и справедливым при разрешении судебных дел. В то же время необходимо быть в хороших отношениях с аппаратом, работники которого порой имеют самое верное представление о стиле работы каждого судьи и прекрасно знают, какова разница - работать с хорошим или с плохим судьей. При хорошем судье и их труд становится интересней, а результаты совместной деятельности вызывают чувство профессиональной гордости. При плохом судье подчиненные "отбивают служебную повинность".

Личные контакты судьи с работниками аппарата можно определить в зависимости от стиля его отношений следующим образом:

Личные контакты судьи с аппаратом	Судья-автократ	Судья-демократ
1. Оценка результатов работы своего помощника и других работников аппарата	1. Рассматривает усилия работников аппарата как само собой разумеющееся	1. Хвалит за затраченные усилия и полученные результаты
2. Ориентация на результаты порученного задания	2. Делает упор на сроки выполнения работы (требования типа: "Это должно быть сделано до утра!")	2. Делает упор на поощрение (пожелания типа: "Будет настоящим подвигом, если Вам удастся сделать это до утра!")
3. Форма передачи поручения (задания)	3. Дает приказы и указания	3. Определяет цели
4. Оценка повседневных обязанностей	4. Главное для него - подчиненный всегда должен быть на рабочем месте	4. Стимулирует повышение эффективности и качества труда подчиненного
5. Личные отношения судьи с подчиненными	5. Сугубо официально	5. Держит себя дружески

В любом случае между судьей и работниками аппарата должна наличествовать высокая культура общения в нормах профессиональной этики. К ним можно отнести демократизм общения между коллегами, доступность руководителя, внимательность, вежливость и корректность в

общении, точность и ответственность по отношению к своим обязательствам. Особая роль принадлежит культуре речи.

Дейл Карнеги в своей книге "Как приобретать друзей и оказывать влияние на людей"¹ писал: "Наиболее значительных успехов в делах добиваются те люди, которые в добавление к своим знаниям обладают еще умением говорить и склонять людей к своей точке зрения. Умение говорить - это как кратчайший путь в известность. Оно придает человеку чувство уверенности в своих силах и поднимает его над толпой".

Практика эффективного общения судей с коллегами, с работниками аппарата выработала определенные правила, следовать которым рекомендуется всем служителям правосудия.

1. Необходимо выработать в себе умение приветствовать коллег - работников аппарата суда. Искреннее, доброжелательное приветствие оказывает положительное влияние на настроение людей перед началом рабочего дня. При встрече с большой группой знакомых не нужно жать руку каждому по очереди. Но если подана рука знакомому, беседующему с двумя-тремя незнакомыми, то их следует приветствовать так же, называя при этом себя. В остальных случаях, как правило, судью (старшего) приветствует подчиненный (младший), но руку для рукопожатия первым подает судья (старший).

2. Обращаться к работникам аппарата судья должен непринужденно, по имени. Обращаться к ним необходимо на "Вы", что способствует нормальным служебным отношениям и поддерживает служебную дисциплину труда.

3. Одним из критериев культуры судьи является умение слушать. По выражению великого мыслителя прошлого Плутарха: "Научись слушать, и ты сможешь извлечь пользу даже из тех, кто говорит плохо".

4. Судья в служебных отношениях должен поддерживать чувство личного достоинства работников аппарата суда, инициативу и творческое отношение к делу. Судья как руководитель должен в корректной форме дать понять подчиненным, что признает значительность каждого в его собственном мире, и это от души.

5. Указания судьи, адресованные работникам аппарата, даются в основном в форме приказа или просьбы. Практика показывает, что подчиненные лучше воспринимают указания судей в форме просьбы, чем в форме приказа. В принципе никто не любит приказного тона.

¹ Карнеги Дейл. Как приобретать друзей и оказывать влияние на людей. М., 1990.

6. Судья должен уметь высказывать замечание, критику служащему аппарата суда на допущенную ошибку. Однако постоянные мелочные упреки и "разносы" деморализуют, подрывают веру в свои силы и в справедливость замечания.

7. Судья должен быть внимательным к служащим аппарата суда. Венский психолог Альфред Адлер в своей книге "Что должна значить для нас жизнь" писал: "Индивидуум, который не проявляет интереса к своим собратьям, переживает большие трудности в жизни и причиняет наибольшие несправедливости другим". Поэтому Адлер предлагал быть приветливыми с людьми, вежливыми, стремящимися поддерживать хорошее настроение и у себя, и у окружающих, улыбаться людям настоящей улыбкой, идущей от глубины души.

§ 1.6. Основные типы темпераментов личности

Современная наука располагает методами, которые позволяют выявлять в людях качества, необходимые для выполнения определенной служебной деятельности. Задачи эти решает наука психодиагностика. Впервые понятие "психодиагностика" появилось в 1921 г. Сформировалась она на основе экспериментальной психологии, прикладной психологии и тестологии. Тестология, начиная с американского психолога Ож. М. Кеттеля, получила дальнейшее развитие и занималась задачей изучения целостной личности. С Кеттеля началась традиция исследования интеллекта поступающих в американские университеты (с 1896 г.), которая сохраняется до сих пор.

Тестоизучение личности применяется и в нашей стране, например в судебных и правоохранительных органах при приеме на работу. На наш взгляд, тестоизучение кандидатов на должность помощника (советника) судьи необходимо, поскольку каждый из них мечтает стать со временем судьей. Однако не только работодатель, но и порой сам претендент не знает истинных качеств своей личности, в частности предрасположенности заниматься тем или иным типом деятельности.

На судье лежит обязанность организовать труд своего помощника. От того, насколько судья владеет искусством организации труда подчиненных, зависит эффективность работы его помощника и, соответственно, качество работы самого судьи.

Эффективность этой работы обеспечивается тогда, когда судья представляет себе, каких результатов он ждет от своего помощника и в какой форме эти результаты должны быть достигнуты и представлены, а также в какие сроки. Отсюда вытекает, что судья должен также организовать надлежащий контроль за работой своего помощника. Такая организация работы помощника судьи позволит повысить качество осуществления правосудия и облегчит работу судьи. Вместе с тем обязанность принятия окончательных правовых решений по любому делу - это обязанность судьи.

В служебных отношениях между судьей и помощником очень важно, чтобы у последнего вырабатывалась потребность помогать людям, сопереживать и сочувствовать им, мысленно поставив себя на место других в различных ситуациях. Желательно, чтобы судья хорошо знал потребности, интересы, убеждения своего помощника. От этого зависит общий положительный настрой и результативность всей его работы.

Еще Гиппократ выделил у людей 4 типа темперамента: сангвинический, флегматический, холерический и меланхолический. Для типичных представителей каждого темперамента характерны особые черты, работоспособность и способность выдерживать напряженную работу.

Сангвиник¹ - человек, способный быстро принимать решения, уверенный в себе. Хорошо контролирует свои эмоции, может сдерживать гнев, раздражение, концентрировать усилия на необходимом деле. Быстро приспосабливается к новым условиям и требованиям. Склонен к анализу. Хорошо работает, когда испытывает интерес к делу. С утратой интереса может стать вялым и пассивным.

Флегматик - человек, реакции которого замедленны, решения принимает продуманные и обоснованные. Склонен к анализу. В сложных ситуациях бывает спокойным и невозмутимым. Медленно приспосабливается к новым условиям. Работает не торопясь, но успевает сделать много. Надежен, старается выполнять свои обещания.

Холерик - человек, способный очень быстро принимать решения. Самоуверен. В работе бывает безудержным. Может быстро приспособиться к новым условиям, но может действовать и старыми методами. Из-за чрезмерно бурного реагирования холерика на события его нервная система подвержена быстрому истощению, что может привести к неврозу.

Меланхолик - человек, характеризующийся медлительностью в выборе решений, беспокойством, тревожностью и обидчивостью. Не склонен к лидерству. Ищет сочувствия и поддержки. Хорошо работает при наличии равного обращения, под твердым, справедливым руководством.

Изучение характера подчиненных, в том числе помощника, имеет для судьи важное практическое значение.

Судьям необходимо иметь в виду, что люди с различным темпераментом по-разному реагируют на его замечания. Например, если сангвиник и холерик сразу же отреагируют на конструктивную критику, то у флегматика и меланхолика внешне не проявится заметной реакции, но они долго будут переживать это замечание. Флегматики трудно приспосабливаются к новой обстановке, поэтому не нужно без крайней необходимости перемещать их с одного места на другое. Зато сангвиникам, холерикам нужно чаще вносить в работу разнообразие. В жизни "чистые" сангвиники, флегматики, холерики и меланхолики почти не встречаются. Наверное, можно говорить об относительном преобладании у человека черт того или иного темперамента.

Взаимоотношения судьи со своим помощником, с точки зрения правовой основы, базируются на положении, которое разрабатывается на основании Типового положения "О помощнике председателя суда (судьи) федерального суда общей юрисдикции", утвержденного приказом Генерального директора Судебного департамента от 14 июня 2002 г. N 71. Эти взаимоотношения

¹ См.: Жариков Е.С. Вступающему в должность: Справочник. М., 1985.

регулируются приказами, распоряжениями по суду, а также традициями коллектива.

Эффект служебного взаимодействия определяется качеством организации труда, соблюдением служебной дисциплины, единством цели всех членов коллектива по осуществлению разумного, справедливого правосудия.

§ 1.7. Приемные в судах

Основной целью Федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России» на 2007 - 2012 годы¹ является повышение качества правосудия, уровня судебной защиты прав и законных интересов граждан и организаций. Для реализации указанной цели в Программе предусмотрено решение, в том числе, следующих задач:

- обеспечение открытости и прозрачности правосудия;
- повышение доверия к правосудию, в том числе путем повышения эффективности и качества рассмотрения дел;
- создание необходимых условий для осуществления правосудия, обеспечение его доступности.

Для решения отмеченных задач в Программе, с учетом международного опыта, предлагалось создание приемных во всех районных судах общей юрисдикции, что обеспечит доступность правосудия для граждан, сократит очереди в судах, даст возможность подавать заявления и получать информацию в течение всего рабочего дня, устранил общение судей со сторонами до рассмотрения дела, исключит возможность возникновения условий, способствующих коррупции в работе судов.

В Программе отмечается, что "предотвращение коррупции и обеспечение принципа состязательности в судах общей юрисдикции делают неприемлемой существующую практику приема граждан и предварительного рассмотрения их заявлений, осуществляемых судьями или их помощниками".

Вместе с тем во многих судах граждане сталкивались с затруднениями при получении элементарной информации о состоянии рассмотрения их дел, о порядке приема заявлений и других необходимых им сведений, а также испытывали сложности в связи с невозможностью попасть на прием к судье для подачи заявления.

При сложившейся ранее практике приема судьями нередко бывали случаи, когда граждане высказывали подозрения в беспристрастности последнего, вплоть до обвинения в коррупции, в связи с тем, что судья до рассмотрения дела по существу в ходе такого приема общался с представителями другой стороны по данному делу.

Первоначально работа вновь образованных приемных в судах заключалась в основном в организации приема исковых заявлений, поскольку особо остро стояла проблема необходимости ограничения личного контакта судьи с заявителями. Исковые заявления вместо судей начали

¹ Федеральная целевая программа «Развитие судебной системы России» на 2007-2012 годы, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.09.2006 г. №583 (в ред. от 15.04.2011 №271) // СЗ РФ. 09.10.2006. №41. Ст. 4248.

принимать специалисты с высшим юридическим образованием, чаще помощники судей¹.

В последующем, когда работа приемных доказала свою эффективность, их функции были расширены. Сегодня сюда обращаются граждане с вопросами получения информации о ходе движения дел, о конкретном месте (зале), где их рассматривают, о регистрации потерпевших, свидетелей, экспертов. Кроме того, по принципу «единого окна» там же осуществляется прием жалоб, кассационных жалоб, представлений, запросов, заявлений на выдачу копий судебных актов и справок по конкретным судебным делам, жалоб на действия судей и работников аппарата суда.

После поступления в приемную заявлений и исков дела распределяются между судьями в установленном порядке, в том числе с использованием автоматизированной информационной системы², без их личного контакта с заявителями. При этом исключается непосредственное общение судей и их помощников с участниками процесса до начала судебного разбирательства.

На практике гражданское дело подлежит подготовке к судебному разбирательству, т.е. заранее с иском должен быть ознакомлен ответчик и он вправе высказать по существу иска свои возражения, представив их суду. С этими возражениями должен ознакомиться истец и представить свои доводы и доказательства. Теперь, в рамках работы приемных значительно реже допускаются факты отложения дел, волокита, достигается задача разумного срока рассмотрения дела.

В своей деятельности работники приемных руководствуются Примерным положением о приемной в судах общей юрисдикции³, а также Типовым регламентом организации деятельности приемной суда общей юрисдикции⁴.

Помимо работы приемных проблему доступа к информации о деятельности судов позволяет решать создание единого информационного пространства федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей⁵. Суды для размещения информации о своей деятельности используют сеть «Интернет», в которой создают свои официальные сайты⁶.

В судах общей юрисдикции Республики Бурятия созданы приемные по приему заявлений, исков. Там же проводится и прием граждан, где они

¹ Подробнее о практике работы приемных см. § 3.2 (Раздел II Руководства).

² Ч. 1 ст. 30 УПК РФ.

³ Примерное положение о приемной в судах общей юрисдикции, утв. Судебным департаментом при Верховном Суде РФ 26.11.2008 // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Типовой регламент организации деятельности приемной суда общей юрисдикции, утв. Судебным департаментом при Верховном Суде РФ 19.06.2009 // СПС «Консультант Плюс».

⁵ Федеральный закон от 22.12.2008 №262-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 №240-ФЗ) «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» // СЗ РФ. 29.12.2008. №52 (ч. 1). Ст. 6217.

⁶ См. об этом подробнее в §1.10.

могут получить информацию о рассмотрении дел, месте (зале) их рассмотрения, регистрации потерпевших, свидетелей, экспертов. В этих приемных ежедневно осуществляют прием поочередно по 2 помощника судей по уголовным, гражданским делам. Их задача - минимизировать личные контакты судей не только с участниками процесса, но и с посетителями суда, поскольку дежурные помощники должны не только дать информацию о состоянии дел, но и решить организационные вопросы.

Анализ практики работы приемных показывает, что непосредственное общение судей с посетителями судов действительно минимизируется и уменьшаются подозрения в беспристрастности судей. С другой стороны, повышается ответственность каждого помощника судьи.

Итак, создание в судах специализированных приемных дало исключительно положительные результаты. Обеспечена большая доступность правосудия для граждан, сокращены, а местами и полностью устранены очереди, поскольку подавать заявления и получать информацию теперь можно в течение всего рабочего дня. Устранена возможность внепроцессуального общения судей со сторонами, тем самым приняты эффективные меры исключаящие возможность возникновения условий, способствующих коррупции в работе судов и реально повышен уровень доверия к органам правосудия.

§ 1.8. О помощнике председателя районного суда

Результаты деятельности любого трудового коллектива обеспечиваются в первую очередь правильной организацией труда. Эффективность принятия управленческих решений и качество руководства коллективом определяются в немалой степени тем, как эти решения, указания и распоряжения руководителя правильно и своевременно, преодолевая коммуникативные барьеры, без помех и искажений доводятся до непосредственных исполнителей.

Роль и значение проведения кадровой политики в судебной деятельности огромны. Формирование и создание кадрового резерва судей из числа наиболее перспективных, профессионально пригодных помощников председателей судов, помощников судей являются своеобразным механизмом планирования карьеры государственных служащих суда. Такой подход вырабатывает у сотрудников судов мотивацию повышать свой профессионализм, общий образовательный уровень, интересоваться изменениями текущего законодательства, способствует раскрытию потенциальных личностных способностей сотрудников.

Актуальность внесения изменений в структуру управления системы суда неоспорима. Сфера государственной службы и судебной системы требует перемен в связи с постоянным изменением нестабильных экономической и общественной среды. Требуется перестройки и внутренняя организационная деятельность суда. Сохраняя стабильность целей и задач - прежде всего, качественного отправления правосудия, обеспечения прав и свобод человека и гражданина, руководители судов должны заниматься постоянным поиском методов совершенствования эффективности управления судебной системы и ее внутренних структур.

Одним из связующих звеньев в цепи "руководитель - исполнитель" в районном суде является помощник председателя суда. Введение в штаты судов этой должности - это новый этап развития и совершенствования управления персоналом. Институт помощников судей - инновация системы управления судебной системой. До недавнего времени процесс управления, в том числе весь коммуникационный менеджмент, осуществлялся непосредственно председателем суда. Это занимало значительную часть рабочего времени, так необходимого для решения вопросов, связанных непосредственно с правосудием.

С созданием нового звена организационной структуры в судах у председателя суда появилась возможность дифференцированно планировать рабочую нагрузку, более эффективно заниматься анализом и обобщением судебной практики, консультативной работой с судьями. Более того,

повысился уровень управляемости коллективом, усовершенствовалась технология контроля, улучшились показатели результативности.

Специфика работы помощника председателя суда органично связана со всеми организационными вопросами председателя суда, который непосредственно определяет и поручает решение текущих, краткосрочных задач, а также выполнение долгосрочных стратегических планов. Особенность профессиональной деятельности помощника председателя заключена в выполнении вспомогательной, организационной, информационной функции по отношению к правосудию, так как он в силу своих служебных обязанностей не осуществляет непосредственно функций судебной власти.

Не обладая правом принятия самостоятельных решений и издания распоряжений в процессе организационно-обеспечительной деятельности в суде, помощник председателя суда при выполнении поручений председателя суда действует достаточно самостоятельно. Он доводит до соответствующих исполнителей распоряжения и указания председателя и контролирует процесс и качество их исполнения. От умения помощника строить свою работу, от умелого взаимодействия с судьями и их помощниками, начальниками отделов зависит успех реализации любого решения.

Помощник председателя суда является федеральным государственным служащим, эта должность входит в аппарат суда. Как государственный служащий помощник председателя суда осуществляет свою трудовую деятельность в соответствии с требованиями Федерального закона Российской Федерации от 27 июля 2004 года "О государственной гражданской службе Российской Федерации". Этим Законом определены его права и обязанности, а также установлены ограничения и особые требования.

Например, в Железнодорожном районном суде г. Улан-Удэ должность помощника председателя суда введена в 1995 году. Круг его должностных обязанностей был тогда определен Приказом председателя суда N 58 от 16 ноября 1995 года. Помощник председателя должен был заниматься учетом рабочего времени, анализом причин нарушения трудовой и производственной дисциплины, контролем за прохождением в суде жалоб на несвоевременное рассмотрение судебных дел и на отказ судей и канцелярии суда в приеме заявлений.

В дальнейшем с учетом накопленного практического опыта, а также знаний в вопросах управления персоналом, принятия управленческих решений была разработана должностная инструкция помощника председателя (судьи) Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ, утвержденная приказом председателя суда от 16 октября 2002 г. N 133.

В соответствии с данной инструкцией помощнику председателя суда вменялись следующие функции: обеспечение организации делопроизводства по обращениям граждан по вопросам работы суда, не подлежащим рассмотрению в порядке, установленном уголовно-процессуальным и гражданско-процессуальным законодательством; осуществление контроля за соблюдением установленных сроков рассмотрения обращений граждан, переданных председателем суда судьям и работникам аппарата суда для исполнения; осуществление дополнительного контроля в случае продления срока рассмотрения обращений граждан; организация отбора и накопления материалов для составления аналитических документов по работе с обращениями граждан; подготовка проектов планов работы суда и контроль за их выполнением; оказание помощи председателю суда в работе с корреспонденцией, в составлении отчетов и справок по вопросам, не касающимся рассмотрения судебных дел; ведение личных дел, трудовых книжек работников аппарата суда, книги приказов; организация работы по подготовке к аттестации работников аппарата суда, а также документов для присвоения этим работникам классов чин; выполнение поручений председателя суда при проведении служебных проверок; контроль за выполнением работниками суда правил внутреннего трудового распорядка; подготовка планов переподготовки и повышения квалификации работников аппарата суда; оказание помощи Администрации района в формировании списков народных заседателей; выполнение иных поручений председателя суда.

Должность помощника председателя суда требует от претендента на ее замещение высоких квалификационных, профессиональных требований и человеческих качеств, так как исполнение обязанностей связано с кадровым, коммуникационным менеджментом, а также с психологией управления.

К квалификационным требованиям относится перечень, предъявляемый к лицам, замещающим должности гражданской службы: уровень профессионального образования, стаж гражданской службы, достаточный практический опыт работы в суде на различных должностях, личные качества. Помощник председателя суда должен иметь высшее юридическое образование, знать и применять текущее законодательство, заниматься документооборотом. Он должен обладать способностью наладить обратную коммуникативную связь "председатель - судьи - аппарат суда - председатель", взаимодействовать с государственными органами и общественными организациями, средствами массовой информации. Помощник председателя суда - "проводник" всех решений руководителя на практике.

Как уже отмечено, помощник председателя суда принимает участие в работе аттестационной комиссии на соответствие работников аппарата суда квалификационным требованиям, предъявляемым к государственным

служащим, в конкурсной комиссии по проведению конкурса на замещение вакантной должности государственного служащего, в комиссии об установлении стажа государственной службы для выплаты ежемесячной надбавки за выслугу лет. Здесь особенно важно корректно, беспристрастно и профессионально подходить к оценке личностных и деловых качеств конкурсантов, претендующих на замещение вакантных должностей государственной гражданской службы, объективно излагать свою точку зрения по данному вопросу.

В соответствии с Целевой программой "Развитие судебной системы России" на 2007 - 2011 гг. и в целях упрощения порядка приема от граждан и юридических лиц заявлений в Железнодорожном районном суде г. Улан-Удэ созданы приемные по приему заявлений. Начиная с 9 января 2007 г. граждане и представители юридических лиц в течение рабочего дня подают свои заявления в приемную суда. Помощник председателя суда контролирует работу этой приемной.

В соответствии с договором о сотрудничестве, заключенным между Бурятским государственным университетом (БГУ) и Верховным Судом Республики Бурятия, Управлением Судебного департамента в Республике Бурятия, в суде ежегодно проходят практику студенты юридического факультета данного вуза. Помощник председателя суда осуществляет разработку планов прохождения практики студентами, готовит проекты справок-характеристик на студентов, прошедших практику в суде.

В текущем графике помощника председателя районного суда еще много не всегда заметных, но важных дел. Решение любого организационного вопроса в суде прямо или косвенно требует его участия.

В заключение хочу отметить, что пора самым серьезным образом пересмотреть статус и механизм правового регулирования деятельности помощника председателя суда, помощника судьи. Ведь потребность в данных специалистах будет расти с увеличением штата судейского корпуса, с изменением организационной структуры судов и административно-территориальных границ судебных районов.

§ 1.9. Взаимодействие помощника судьи со средствами массовой информации и гражданами

1. Цели, стоящие перед помощниками судей при работе с гражданами и представителями СМИ.

Общие правила работы с журналистами и гражданами

Работа помощника судьи, как и работа всех сотрудников судов, формирует представление общества о судебной системе в целом. Поэтому помощникам необходимо иметь представление об основных принципах работы с гражданами и журналистами по предоставлению различной информации, касающейся работы суда, уметь разъяснять порядок защиты нарушенных прав и законных интересов граждан, содействовать получению гражданами и журналистами информации по делам, рассматриваемым в суде.

Так как деятельность, связанная с освещением работы суда, в основном возложена на пресс-секретарей (должность, которая введена сравнительно недавно), то помощники судей в большинстве случаев не сталкиваются с необходимостью проведения приема журналистов и предоставления им различной информации. Однако каждый помощник судьи должен быть готов в любой момент оказать квалифицированный прием, дать письменный или устный ответ на запрос гражданам и журналистам с соблюдением требований действующего законодательства.

Таким образом, основной целью работы помощника судьи в данном направлении является обеспечение условий для полноценной реализации права гражданина и профессионального права журналиста на доступ к информации. При этом необходимо обеспечить соблюдение требований закона по охране прав, репутации и интересов других лиц, по охране государственных интересов, в том числе территориальной целостности государства, общественного порядка, здоровья и нравственности населения, предотвращения разглашения охраняемой законом тайны, обеспечения авторитета и беспристрастности правосудия.

Эффективная работа помощника судьи при организации работы с гражданами и журналистами возможна лишь при правильном построении отношений с соблюдением следующих правил:

- 1) проявлять уважение к гражданам и журналистам;

- 2) демонстрировать доброжелательность и терпение;
- 3) проявлять интерес;
- 4) не допускать возникновения конфликтных ситуаций, делать все возможное для их разрешения.

Помощник судьи должен обладать следующими профессиональными качествами и навыками:

- 1) осведомленность. Необходимо четко ориентироваться в соответствующей сфере деятельности;
- 2) стрессоустойчивость;
- 3) мобильность;
- 4) гибкость в общении;
- 5) графо-навык¹;
- 6) грамотность;
- 7) коммуникативные навыки (помимо юридических знаний необходимо иметь представление о социологических процессах и специфике деятельности журналистов).

¹ Графо-навык - умение ясно, точно и логично излагать свои мысли на бумаге, писать отчеты, письма, ответы на запросы и т.д.

2. Виды информации (общедоступная информация и информация с ограничениями по доступу - государственная тайна и конфиденциальная информация)

Ввиду того что большинство правовых норм, регулирующих взаимодействие судебной власти и СМИ, имеют бланкетный характер, помощникам судей необходимо иметь представление о видах информации по категориям допуска, а также знать законодательную базу, регулиующую предоставление этой информации.

Информация делится на **открытую** и **общедоступную** (ст. 7 ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (далее Закон)¹) и информацию с **ограниченным доступом** (ст. 9 Закона). Информация с ограниченным доступом, в свою очередь, делится на **государственную тайну** (ст. 9 Закона)² и **конфиденциальную информацию** (ст. 9 закона)³.

К открытой информации, доступ к которой запрещено ограничивать, относятся данные:

1) о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

2) о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности, о чрезвычайных ситуациях, метеорологическая информация и другая информация, необходимая для обеспечения безопасного функционирования населенных пунктов, производственных объектов, безопасности граждан и населения в целом;

3) о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

¹ ФЗ от 27.07.2006 №149-ФЗ (в ред. от 21.07.2011 №252-ФЗ) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СЗ РФ. 31.07.2006. №31 (1 ч.). Ст. 3448.

² См. также: Закон РФ от 21.07.1993 №5485-1 (в ред. от 18.07.2011 №242-ФЗ) «О государственной тайне» // СЗ РФ. 13.10.1997. №41. Стр. 8220-8235, Указ Президента РФ от 30.11.1995 №1203 (в ред. от 11.06.2011 №787) «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне» // СЗ РФ. 04.12.1995. №49. Ст. 4775.

³ См. также: Указ Президента РФ от 06.03.1997 №188 (в ред. от 23.09.2005 №1111) «О утверждении перечня сведений конфиденциального характера» // СЗ РФ. 10.03.1997. №10. Ст. 1127.

4) о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

5) о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;

6) о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами (ст. 7 Закона о государственной тайне);

7) информация, касающаяся правового статуса органов власти, организаций, общественных объединений, а также прав, свобод и обязанностей граждан, порядка их реализации, документы, содержащие информацию о деятельности органов власти, об использовании бюджетных средств и других государственных и местных ресурсов, о состоянии экономики и потребностях населения.

По отношению к открытой информации, которая должна быть беспрепятственно предоставлена, закон содержит следующие требования:

1) предприятия и организации обязаны предоставлять гражданам информацию о санитарно-эпидемиологической обстановке, состоянии среды обитания, качества и безопасности продукции производственно-технического назначения, пищевых продуктов, товаров для личных и бытовых нужд, о потенциальной опасности для здоровья человека выполняемых работ и оказываемых услуг¹;

2) кредитные организации (банки) обязаны представлять по требованию любого лица, в том числе и не являющегося их клиентом, определенные документы: лицензию на осуществление банковских операций, информацию о своей финансовой отчетности (бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках) и аудиторское заключение за предыдущий год, а также ежемесячные бухгалтерские балансы за текущий год²;

3) эмитенты ценных бумаг в определенных случаях обязаны предоставлять информацию, схожую с той, что должны предоставлять банки³;

4) лица, располагающие информацией о фактах и обстоятельствах, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, за сокрытие таковой, в том числе за требование оплатить ее предоставление, несут ответственность в

¹ Ст. 42 Конституции РФ; ст. 2 ФЗ от 10 января 2002 года N 7-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 №243-ФЗ) "Об охране окружающей среды" // СЗ РФ. 14.01.2002. №2. Ст. 133; ст. 8 ФЗ от 30 марта 1999 года N 52-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 №243-ФЗ) "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" // СЗ РФ. 05.04.1999. №14. Ст. 1650.

² Ст. 8 ФЗ от 2 декабря 1990 года N 395-1 (в ред. от 11.07.2011 №200-ФЗ) "О банках и банковской деятельности" // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. 06.12.1990. №27. Ст. 357.

³ Ст.ст. 23, 30 ФЗ от 22 апреля 1996 года N 39-ФЗ (в ред. от 11.07.2011 №200-ФЗ) "О рынке ценных бумаг" // СЗ РФ. 22.04.1996. №17. Ст. 1918.

соответствии с законодательством РФ, в том числе уголовную ответственность по ст. 237 УК РФ.

К конфиденциальной информации, доступ к которой не запрещен, но ограничен, относятся следующие данные:

1) сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в СМИ в установленных федеральными законами случаях (например, персональные данные кандидатов на различные выборные должности, которые они обязаны обнародовать);

2) сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства (например, тайна совещания судей, присяжных заседателей)¹;

3) служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с законодательством РФ (служебная тайна). В связи с тем что ст. 139 ГК РФ "Служебная и коммерческая тайна" утратила силу с 1 января 2008 года², в законе нет четкого определения служебной тайны. К ней можно отнести данные, полученные представителем государственного органа только в силу исполнения обязанностей по службе в случаях и в порядке, установленных федеральным законодательством, имеющие действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам³;

4) сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с законодательством (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, банковская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений, тайна исповеди, тайна, ставшая известной журналисту при исполнении своих профессиональных обязанностей⁴, и иные охраняемые законом тайны (семейная, личная, частной жизни, тайна усыновления, тайна обеспечения безопасности военнослужащих внутренних войск и членов их семей));

5) сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (коммерческая тайна)⁵;

¹ Ст.ст. 161, 298, 341 УПК РФ.

² ФЗ от 18.12.2006 N 231-ФЗ.

³ Говорухин О. Служебная тайна // Служба кадров и персонал. 2006. N 4.

⁴ См., например: ст. 41 Закона от 27 декабря 1991 года N 2124-1 (в ред. от 21.07.2011 №252-ФЗ) "О средствах массовой информации".

⁵ Ст. 3 ФЗ от 29 июля 2004 года N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (в ред. от 11.07.2011 №200-ФЗ).

б) сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них ¹.

Также необходимо осветить проблематику предоставления информации, касающейся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. В практике часто возникают ситуации, в которых журналисты интересуются уголовными и гражданскими делами, участниками которых являются несовершеннолетние. При предоставлении такой информации прежде всего следует исходить из необходимости недопущения причинения вреда интересам несовершеннолетнего в результате огласки. Здесь необходимо руководствоваться минимальными стандартными правилами ООН, касающимися отправления правосудия в отношении несовершеннолетних².

3. Доступ к информации (порядок предоставления информации).

Ответственность за нарушение права на информацию

Существует два основных пути получения информации в суде:

1) граждане и журналисты могут получить информацию путем направления запроса (через канцелярию судье, председателю суда, пресс-службе, пресс-секретарю и т.д.)³;

2) путем фактического посещения суда, например присутствие на судебном заседании или ознакомление с документами по делу после его окончания в порядке, предусмотренном соответствующим процессуальным законодательством⁴. Получение комментария судьи во время рассмотрения дела не допускается.

Порядок действий помощника судьи при поступлении письменного или устного запроса на получение информации таков:

1) после получения запроса из отдела делопроизводства (под роспись в журнале входящей корреспонденции) помощник исполняет его в соответствии с резолюцией председателя суда или распоряжения председательствующего по делу судьи. Исполнение запроса может быть реализовано в форме подготовки проекта ответа на него, путем дачи устного

¹ Указ Президента РФ "Об утверждении Перечня сведений, конфиденциального характера".

² Правила №8 "Обеспечение конфиденциальности", №21 "Протоколы". Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила). Приняты 29.11.1985 Резолюцией 40/33 на 96-м пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН.

³ См.: ст. ст. 24, 29 Конституции РФ; ст. ст. 8, 10 Закона об информации; ст. ст. 39 - 40 ФЗ "О средствах массовой информации"; ст. ст. 4, 9 ФЗ от 2 мая 2006 года N 59-ФЗ (в ред. от 27.07.2010 №227-ФЗ) "О порядке рассмотрения обращений граждан РФ" // СЗ РФ. 08.05.2006. №19. Ст. 2060.

⁴ См.: ст. ст. 24, 55 Конституции РФ; п. 2 ст. 47 ФЗ "О средствах массовой информации"; ст. 8 Закона об информации.

ответа, путем организации приема гражданина или журналиста самим судьей;

2) при поступлении устного запроса помощник должен известить председательствующего по делу судью, после чего тот может дать указание о возможности или невозможности предоставления информации, а также о порядке ее предоставления.

Порядок получения информации журналистами необходимо рассмотреть более подробно. Запрос на получение информации может подаваться как в устной, так и в письменной форме. Журналист не обязан обосновывать необходимость получения информации (ст. ст. 8, 10 Закона об информации). При этом ответ об отказе (только если запрашиваемая информация содержит государственную, коммерческую или иную специально охраняемую законом тайну) или отсрочке (если сведения не могут быть представлены в 7-дневный срок) должен быть дан в течение 3-х дней. В остальных случаях информация должна быть представлена в 7-дневный срок.

В случае непредставления информации в срок или с нарушением срока, а также представления неполной информации, действующим законодательством предусмотрена административная¹, уголовная² и дисциплинарная³ ответственность.

Кроме того, помощнику судьи необходимо иметь представление о международном законодательстве в сфере права на получение информации⁴. В частности, следует знать, как и на основе каких принципов международное законодательство регулирует общественные отношения, связанные с предоставлением и распространением информации.

¹ Ст. 5.39 КоАП РФ.

² Ст. 140 УК РФ.

³ Закон от 27 апреля 1993 года N 4866-1 (в ред. от 09.02.2009 №4-ФЗ) "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" // Сборник законодательных актов РФ. Выпуск VIII. 1993. Ст. 117.

⁴ См.: ст. 19 Международного пакта о гражданских и политических правах от 19.12.1966; ст. 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.; Декларация о свободе выражения мнения и информации от 29 апреля 1982 г.; Рекомендация N B (81)19 Комитета министров государствам - членам Совета Европы относительно доступа к информации, находящейся в распоряжении государственных ведомств; приложение к Рекомендации N B (81)19.

4. Инструменты коммуникации суда и СМИ

(институт аккредитации, права и обязанности журналиста)

Первым подготовительным инструментом для продуктивной работы со СМИ является институт аккредитации. Аккредитация - это процедура официального признания субъектов аккредитации (аккредитованных субъектов) по представлению возможности и правомочия выполнения ими определенных функций, установленных государственным органом (в данном случае суда)¹. В процессе аккредитации необходимо оговорить взаимовыгодные условия работы, определить основные правила сотрудничества и т.д. Правовой режим аккредитации представляет собой разрешительный административно-правовой режим, распространяющий сферу своего действия на соблюдение субъектами аккредитации (журналистами) правил работы государственного органа, а также на получение информации согласно правилам, принятым государственным органом (в нашем случае судом).

Общие положения об аккредитации содержатся в ФЗ "О средствах массовой информации"². В Законе даны общие положения о правах и обязанностях аккредитованного журналиста и обязанностях аккредитовавших журналиста органов, приведены условия, при которых журналист может быть лишен аккредитации.

Существуют следующие виды аккредитации: постоянная, временная и разовая. Постоянная аккредитация предоставляется на относительно длительный срок - может предоставляться на определенный продолжительный календарный срок либо на срок действия полномочий должностного лица, работника, отвечающего за связь с общественностью, и пр.

Временная - выдается на срок до полугода. Разовая аккредитация применяется при особом режиме проведения мероприятий.

У нас в республике аккредитирующим органом выступает Управление Судебного департамента в РБ.

Важно сказать, что, в случае разработки судом собственного положения об аккредитации журналистов, данные правила не должны ухудшать их положения и создавать препятствия для получения ими информации о судебной деятельности. Основное предназначение аккредитации - создание

¹ Спектор Е.И. Правовое регулирование режима аккредитации // Право и экономика. 2004. N 1.

² Ст. 48 Закона "О средствах массовой информации".

для аккредитованных журналистов наиболее приемлемых условий получения информации по сравнению с неаккредитованными журналистами. Однако отсутствие аккредитации не должно препятствовать получению информации¹. В случае если обращается внештатный сотрудник СМИ, необходимо потребовать письменное задание редакции, подписанное редактором издания.

Помимо аккредитации, в целях обеспечения эффективности взаимодействия, в некоторых регионах суды практикуют заключения договора об информационном сотрудничестве. Договор позволяет наиболее полно и надежно закрепить условия исполнения, изменения и прекращения взаимовыгодного информационного сотрудничества, а также ответственность за неисполнение обязательств журналистом и работником, ответственным за освещение деятельности суда.

Следующим инструментом является умение регулировать деятельность журналиста в рамках закона. Для этого необходимо знать права и обязанности журналиста, специфику работы СМИ, а также правила и принципы профессиональной деятельности журналиста.

В соответствии со ст. 47 ФЗ "О средствах массовой информации" журналист имеет право:

- искать, запрашивать, получать и распространять информацию;
- посещать государственные органы и организации, предприятия и учреждения, органы общественных объединений либо их пресс-службы;
- быть принятым должностными лицами в связи с запросом информации;
- получать доступ к документам и материалам, за исключением их фрагментов, содержащих сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну.

В соответствии со ст. 49 ФЗ "О средствах массовой информации" журналист обязан:

- сохранять конфиденциальность информации и (или) ее источника;
- получать согласие (за исключением случаев, когда это необходимо для защиты общественных интересов) на распространение в СМИ сведений о личной жизни гражданина от самого гражданина или его законных представителей.

¹ Володина А. Правовые проблемы аккредитации журналистов // Эж-Юрист. 2006. N 2.

В практике могут возникать различные проблемы, связанные с отсутствием понимания журналистом специфики работы суда, а работником суда - специфики журналистской деятельности. Проблемы в коммуникации возникают и в результате того, что права и обязанности государственных служащих достаточно полно и детально изложены в законе, в то время как права и обязанности журналиста в законе приведены в общих чертах. Часто возникают ситуации, в которых журналисты отказываются соблюдать принятые в государственных учреждениях правила и запреты. В подобных случаях помощнику судьи будет полезным знать и применять правила профессиональной этики журналистов.

Данные правила, естественно, не имеют силу нормы права. Но при возникновении конфликтных ситуаций необходимо напомнить журналисту о соблюдении профессиональной этики. Наиболее полным сводом этических норм является Кодекс профессиональной этики российского журналиста¹. В Кодексе рассмотрены основные принципы, которыми должен руководствоваться журналист в своей профессиональной деятельности.

Вот некоторые из наиболее полезных положений Кодекса:

- журналист соблюдает законы своей страны; журналист распространяет и комментирует только ту информацию, в достоверности которой он убежден; при выполнении своих профессиональных обязанностей журналист не прибегает к незаконным и недостойным способам получения информации;

- журналист признает и уважает право физических и юридических лиц не предоставлять информацию и не отвечать на задаваемые им вопросы - за исключением случаев, когда обязанность предоставлять информацию оговорена законом; журналист сохраняет профессиональную тайну в отношении источника информации, полученной конфиденциальным путем;

- журналист придерживается принципа, что любой человек является невиновным до тех пор, пока судом не будет доказано обратное. В своих сообщениях он воздерживается называть по именам родственников и друзей тех людей, которые были обвинены или осуждены за совершенные ими преступления, за исключением тех случаев, когда это необходимо для объективного изложения вопроса. Он также воздерживается называть по имени жертву преступления и публиковать материалы, ведущие к установлению личности этой жертвы.

¹ Кодекс профессиональной этики адвоката (принят первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.) (с изменениями и дополнениями, утвержденными третьим Всероссийским съездом адвокатов 5 апреля 2007 г.) // Российская газета. 05.10.2005. №222.

Данные нормы подлежат исполнению с особой строгостью, когда журналистское сообщение может затронуть интересы несовершеннолетних¹.

Помимо вышеназванных инструментов коммуникации необходимо упомянуть интернет-сайт. Интернет-сайт - наиболее современное, удобное, а иногда и максимально эффективное средство коммуникации. Он позволяет освещать работу суда постоянно, оперативно информировать о предстоящих событиях и судебных заседаниях.

В работе с интернет-сайтом наиболее важным атрибутом и показателем эффективности является обратная связь. Сайт позволяет в значительной степени разгрузить работников, ответственных за освещение деятельности суда, связанной с расписанием судебных заседаний, изменением правил трудового распорядка, разъяснением общих вопросов организации приема граждан и т.д. Для эффективного формирования положительного общественного мнения в идеальных условиях необходимо постоянно освещать деятельность суда, но при этом не допуская основных ошибок, таких как отсутствие информационного повода, применение экспрессивных выражений, образных выражений, лишней информации. В освещении деятельности суда интернет-сайт рационально использовать путем опубликования пресс-релизов, информационных справок и анонсов. В отсутствие пресс-секретаря помощник судьи, в случае необходимости, может предоставить информацию журналистам в виде пресс-релиза и информационной справки. Рассмотрим их подробнее.

1. Пресс-релиз является основным звеном поддержки информационного фона. Пресс-релиз должен содержать:

а) заголовок;

б) лид (lead) - правило 5W (What, Where, When, Who, Why - Что - Где - Когда - Кто - Почему - Каким образом?);

в) бэкграунд (главная идея, доводы).

Главное - пресс-релиз должен быть как можно короче и содержательней. Необходимо добиться, чтобы пресс-релиз был цельным и мог быть воспроизведен в газете целиком без корректировки журналистами. Пресс-

¹ См: Кодекс профессиональной этики российского журналиста, одобрен Конгрессом журналистов России 23 июня 1994 года, г. Москва; Московская хартия журналистов от 4 февраля 1994 года; Декларация Гильдии судебных репортеров России "О принципах честной работы в жанрах судебного очерка и репортажа, а также журналистского расследования", утвержденная в мае 1997 г.

релиз должен быть написан интересно и увлекательно, чтобы его текст «цеплял» редактора и журналиста.¹

2. Информационная справка/анонс представляет собой сообщение для представителей СМИ в суде о прошедших или предстоящих событиях или мероприятиях.

Может быть полезным как инструмент отраслевое издание, позволяющее освещать деятельность суда. Отраслевое издание позволяет обмениваться опытом среди сотрудников судебной системы, обсуждать насущные проблемы и т.д.

Также важным инструментом является мониторинг СМИ, позволяющий оценивать работу по освещению деятельности судов в средствах массовой информации, выявлять ошибки и недочеты, вносить корректировки в информационную политику судебных органов.

¹ Белов И.Л., Орлов А.В. Арбитражные суды и СМИ: Основные аспекты взаимодействия, вопросы обеспечения безопасности судей // Судья. – 2011.- №1.

§ 1.10. Размещение информации о деятельности судов в сети «Интернет»

Согласно Федеральному закону от 22.12.2008 N 262-ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" (далее - Федеральный закон N 262-ФЗ)¹, который вступил в силу 1 июля 2010 года, одним из способов обеспечения доступа к информации о деятельности судов является ее размещение в сети «Интернет».

Для реализации данного положения в рамках федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России» на 2002–2006 годы² был создан интернет-портал Государственной автоматизированной системы «Правосудие», в котором сосредоточены все информационные ресурсы судов общей юрисдикции и Судебного Департамента Российской Федерации.

На сегодняшний день каждый районный суд имеет свой интернет-сайт, и, если ранее сайт суда имел лишь факультативное значение в обеспечении доступа к информации о деятельности судов, то сейчас – это полноценный инструмент взаимодействия общества и власти.

Часть 1 статьи 14 Федерального закона № 262-ФЗ содержит подробный перечень сведений, которые должны быть размещены на официальном сайте суда. Эти сведения разделены на 7 основных групп:

1. Общая информация о суде;
2. Информация, связанная с рассмотрением дел в суде;
3. Тексты проектов нормативно правовых актов, внесенных судами в законодательные (представительные) органы государственной власти;
4. Данные судебной статистики;
5. Информация о кадровом обеспечении суда;
6. Информация о порядке и времени приема граждан (физических лиц), том числе представителей организаций (юридических лиц), общественных объединений, органов государственной власти и органов местного самоуправления, порядке рассмотрения их обращений по вопросам организации деятельности суда, жалоб на действия (бездействие) судей или работников аппарата суда, не связанные с рассмотрением конкретных дел, обжалованием судебных актов и процессуальных действий судей, а также номер телефона, по которому можно получить информацию справочного характера;
7. Сведения о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд судов.

¹ См.: СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. 1). Ст. 6217.

² См.: СЗ РФ. 2004. N 7. Ст. 520.

Одной из новелл Федерального закона № 262-ФЗ является обязанность судов размещать в сети «Интернет» судебные акты (пп. «г» п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона № 262-ФЗ).

Опубликование текстов судебных актов на официальных интернет-сайтах позволяет гражданам ознакомиться с судебной практикой судов всех уровней.

Если практика судов субъектов федерации по отдельным, представляющим интерес делам была более доступна (в правовых информационных системах, на официальных сайтах судов), то возможностей свободно ознакомиться с практикой различных районных, городских судов было намного меньше: в открытом доступе она размещалась только в отдельных случаях¹.

Особенности размещения судебных актов в сети «Интернет» регламентированы статьей 15 Федерального закона № 262-ФЗ, согласно которой тексты судебных актов, за исключением приговоров, размещаются в сети «Интернет» после их принятия, а тексты приговоров размещаются после их вступления в силу. Следует отметить, что в данном положении законодатель предусмотрел размещение после вступления в законную силу такого вида решения по уголовному делу как приговор. Однако, кроме приговора, районным судом по первой инстанции также может быть вынесено, например, постановление о прекращении уголовного дела, а в апелляционной – постановление об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления без удовлетворения.

Не совсем понятно, когда необходимо размещать данные виды решений по уголовным делам – после вынесения либо после вступления их в законную силу. Поэтому, мы считаем, что в ч. 1 ст.15 Федерального закона № 262-ФЗ необходимо внести изменения, конкретизирующие виды решений, которые должны размещаться в сети «Интернет» после вступления их в законную силу. На практике районными судами все решения по уголовным делам, будь то приговор или постановление, размещаются в сети «Интернет», после вступления их в законную силу.

В целях реализации Федерального закона № 262-ФЗ был принят Временный регламент организации размещения сведений о находящихся в суде делах и текстов судебных актов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте суда (далее –

¹ Иванова Т. Федеральный закон N 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации»: трудовая практика. Практика судов общей юрисдикции по индивидуальным трудовым спорам в свободном доступе // Подготовлен для справочно-правовой системы «Гарант», 2010.

Временный регламент)¹. В ходе практического использования в судах положений Временного регламента возникли спорные (проблемные) вопросы, требующие дополнительного нормативного урегулирования, в связи с чем Президиум Совета судей РФ признал утратившим силу Временный регламент, утвердив Регламент организации размещения сведений о находящихся в суде делах и текстов судебных актов в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" на официальном сайте суда общей юрисдикции (далее - Регламент)².

Согласно Регламенту, ответственный работник аппарата суда (как правило, помощник судьи) в соответствии с требованиями законодательства и существующей компьютерной технологией проводит деперсонализацию текстов судебных актов и (или) исключение из них сведений ограниченного доступа. Согласно п. 1.3 Регламента, деперсонализация – это исключение из текста судебного акта персональных данных. При деперсонализации судебного акта, возникает ряд вопросов. Например, относятся ли сведения о судимостях осужденного, оправданного к персональным данным и подлежат ли они исключению из текста судебного акта. К персональным данным относится любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация (ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»³).

На основании данного определения сведения о судимостях осужденного, оправданного можно отнести к персональным данным, и тогда их необходимо исключать из текста судебного акта. С другой же стороны, такие сведения имеют существенное значение, поскольку влияют на назначение наказания и их исключение является нецелесообразным. В связи с чем, на наш взгляд, в Регламент необходимо внести соответствующие изменения, уточнив, подлежат ли эти сведения исключению из текста судебного акта. Этот вопрос остается открытым, и до внесения изменений в Регламент, его можно решить с помощью издания внутренних актов, рекомендательного характера.

1 Об утверждении Временного регламента организации размещения сведений о находящихся в суде делах и текстов судебных актов в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" на официальном сайте суда: Постановление Президиума Совета судей РФ от 17.05.2010 № 225 [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

2 Об утверждении Регламента организации размещения сведений о находящихся в суде делах и текстов судебных актов в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" на официальном сайте суда общей юрисдикции: Постановление Президиума Совета судей РФ от 27 января 2011 г. N 253 [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

³ См.: СЗ РФ.2006. N 31. Ст. 3451.

В соответствии с п. 5.3 Регламента и ч.3 ст. 15 Федерального закона № 262-ФЗ фамилии и инициалы истца и ответчика, а также третьего лица, не подлежат исключению из текста судебного акта.

Фамилия, имя и отчество являются составляющими имени гражданина (ст.19 Гражданского кодекса Российской Федерации)¹, т.е. имени физического лица, вследствие чего возникает вопрос, а если истцом, ответчиком или третьим лицом выступает юридическое лицо, которому такие понятия как фамилия и инициалы не свойственны? У юридического лица имеет место наименование, поэтому получается, что в тексте судебного акта оно подлежит исключению, поскольку в ч.3 ст.15 Федерального закона № 262-ФЗ речь идет только о фамилиях и инициалах.

Тем не менее, на практике наименования юридических лиц, если они выступают в качестве истца, ответчика, третьего лица остаются в тексте, что является вполне обоснованным, т.к. абсурдно исключать из текста судебного акта наименования юридических лиц, в то время как фамилии и инициалы физических лиц будут доступны неограниченному кругу лиц.

Согласно п. 5.3 Регламента сведения о физическом здоровье подлежат деперсонализации. Между тем, по некоторым категориям дел (иски о возмещении ущерба, причиненного ДТП, причинение вреда здоровью и т.д.) такие сведения относятся к существу рассмотренного дела, поэтому их исключение может привести к утрате смысла судебного акта, и его дальнейшее размещение на сайте суда окажется бесполезным для заинтересованных лиц. В таком случае помощнику судьи при деперсонализации текста решения можно посоветовать воздержаться от исключения сведений о физическом здоровье лица.

Регламент содержит примерный перечень сведений, которые должны быть исключены из текстов судебных актов. Этот перечень является открытым. Анализ судебной практики показывает, что к ним можно отнести, например, цену иска, процессуальные издержки, связанные с оплатой труда адвоката, наименования образовательных и иных учреждений, юридических лиц (за исключением случаев, когда они выступают в качестве истца, ответчика, третьего лица, к примеру, название супермаркета в котором было совершено преступление), фамилии, имена, отчества сотрудников правоохранительных и других государственных и муниципальных органов.

Ранее, до внесения изменений от 24 марта 2011 года, Регламент позволял вместо текста судебного акта разместить на сайте суда соответствующее извлечение из него. На сегодняшний день это положение

¹ См.: СЗ РФ.1994. N 32. Ст. 3301.

утратило силу. Президиум Совета судей в Постановлении от 24 марта 2011 № 259 разъяснил, что размещение на сайте суда извлечений из судебных актов может воспрепятствовать широкому и всеобъемлющему доступу к информации о деятельности судов¹.

Вместе с тем, п. 1.3 Регламента до сих пор содержит такое понятие как извлечение, под которым понимается выдержка из текста судебного акта, содержащая краткое изложение обстоятельств дела с правовым обоснованием. Однако, практика районных судов показывает, что в сети «Интернет» тексты судебных актов размещаются полностью, несмотря на значительную массу больших по объему решений, содержащих около ста и более страниц.

Не нужно забывать о том, что процесс деперсонализации судебного акта – деятельность, требующая от помощника судьи предельной внимательности, поскольку связана с обработкой персональных данных и в случае небрежности личная информация может стать доступной неограниченному кругу лиц. Необходимо отметить, что все деперсонализованные тексты судебных актов должны быть согласованы с судьей, председательствующим по делу.

Для этого помощник судьи выводит предварительно обработанный текст судебного акта на бумажный носитель и передает для проверки судье, вынесшему соответствующий судебный акт. После проверки текста судебного акта на бумажном носителе (если никаких замечаний по тексту не выявлено) судья проставляет слева в конце текста (после последнего слова последнего абзаца) реквизит "СОГЛАСОВАНО", визу (с указанием должности, фамилии и инициалов) и передает документ лицу, ответственному за размещение текстов судебных актов на сайте суда² (консультант или системный администратор).

Деперсонализация судебных актов осуществляется с помощью подсистемы «Банк судебных решений». Дальнейшее размещение их на сайте суда осуществляется с помощью web-модуля. Для того чтобы судебные акты, подлежащие размещению на сайте суда, попали в подсистему «Банк судебных решений», помощнику судьи или секретарю судебного заседания в подсистеме «Судебное делопроизводство и статистика» необходимо совершить следующие действия:

– внести информацию о результатах рассмотрения дела и об основаниях выбранного результата события в разделе «Движение дела»;

¹ Об утверждении изменений в Регламент организации размещения сведений о находящихся в суде делах и текстов судебных актов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте суда общей юрисдикции: Постановление Президиума Совета судей РФ от 24 марта 2011 г. N 259 [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

² Пункт 5.5. Регламента.

- разместить текст итогового решения в разделе «Документы»;
- установить значение «Итоговый документ» во вкладке «Вид документа».

Также особое внимание необходимо обратить на осуществление контроля за своевременностью размещения судебных актов на сайте суда. Согласно п. 8.2. Регламента, тексты судебных актов размещаются в сети «Интернет» после их принятия в разумный срок, но не позднее месяца со дня вступления в законную силу. К сожалению, подсистема «Банк судебных решений» не обладает функциями, позволяющими определять количество решений, не подлежащих размещению на сайте по основаниям, указанным в ст. 15 Федерального закона № 262-ФЗ, количество неопубликованных решений за определенный период или решений, опубликованных с нарушением срока. Данные показатели имеют существенное значение, поскольку судами ежемесячно в Управление Судебного департамента в Республике Бурятия предоставляется информация о количестве принятых, опубликованных и не подлежащих опубликованию судебных актов.

Так, например, на сегодняшний день, в Железнодорожном районном суде г. Улан-Удэ, такой контроль ведется с помощью функции «Гибкий запрос» подсистемы «Судебное делопроизводство и статистика»,». В разделе «Документы», во вкладке «Комментарий» устанавливаются обозначения, «0» - для неопубликованных решений, «да» – для опубликованных решений, «нет» -для решений, не подлежащих опубликованию, после чего с помощью «Гибкого запроса» можно выявить количество неопубликованных решений, количество решений не подлежащих опубликованию, и количество решений размещенных на сайте суда.

На официальных интернет-сайтах судов можно ознакомиться не только с судебной практикой, но и со списком дел, назначенных к слушанию, с результатами их рассмотрения, которые размещаются в автоматическом режиме с помощью web-модуля и подсистемы «Судебное делопроизводство и статистика». Кроме того, граждане и организации могут обратиться на сайт суда с запросом с помощью раздела «Обращения граждан»¹. Механизм оформления, направления, приема, регистрации, обработки и рассмотрения обращений (запросов) пользователей информацией, поступающих через официальный сайт суда, регламентирован Положением о порядке рассмотрения судами общей юрисдикции поступающих в электронной форме обращений граждан (физических лиц), организаций (юридических лиц), общественных объединений, органов государственной власти и (или) органов местного самоуправления (далее - Положение)². Ответ на обращение

¹ Важно отметить, что на сайтах некоторых судов этот раздел может называться по-иному.

² Об утверждении Положения о порядке рассмотрения судами общей юрисдикции поступающих в электронной форме обращений граждан (физических лиц), организаций (юридических лиц), общественных объединений, органов государственной власти и (или) органов местного самоуправления [Электронный

обязательно должен быть дан в письменном виде и направлен по указанному в нем почтовому адресу, также ответ может быть дополнительно направлен по электронной почте, при наличии согласия адресата¹. Помимо этого ответ на обращение может быть размещен на официальном сайте суда в разделе «Обращения граждан».

Таким образом, наличие официальных интернет-сайтов судов общей юрисдикции открывает широкие возможности для граждан и организаций, поскольку позволяет обеспечить максимальную гласность, открытость и прозрачность судебной власти.

ресурс]: Постановление Президиума Совета суде РФ от 21.06.2010 № 229. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант плюс».

¹ Пункт 4.6. Положения.

§ 1.11. Некоторые особенности работы

помощника мирового судьи

В связи со значительным увеличением объема дел, рассматриваемых мировыми судьями, в январе 2003 года были введены должности помощников мировых судей. Само наименование должности - **помощник мирового судьи** - предопределяет основную задачу государственного гражданского служащего, замещающего данную должность, - оказание помощи мировому судье при осуществлении правосудия.

Для более четкого представления о том, чем занимается помощник мирового судьи, конкретизируем его основные функции и обратим внимание на некоторые отличия функций помощника мирового судьи от функций помощника федерального судьи.

В частности, в должностные обязанности помощника мирового судьи входят изучение жалоб, заявлений, дел, поступивших мировому судье, внесение предложений по их приему к производству, возвращению заявлений, оставлению их без движения и т.д. Также помощник оказывает помощь мировому судье непосредственно при подготовке дела к судебному разбирательству, подбирает законодательство, материалы судебной практики, готовит проекты ответов на обращения граждан и запросы организаций по делам, находящимся в производстве у мирового судьи, осуществляет подбор данных и материалов для обобщений, докладов и выступлений. В обязанности помощника мирового судьи входит оказание помощи судье в приеме граждан, осуществление контроля по делам, рассмотрение которых отложено или приостановлено, контроль подготовки дел для апелляционного рассмотрения.

Кроме того, в отличие от функций помощника федерального судьи, на помощника мирового судьи возложена обязанность по ведению кадровой работы судебного участка: оформление и ведение личных дел, трудовых книжек работников аппарата мирового судьи, ведение книги приказов судебного участка. В связи с этим, помощнику необходимо знать порядок оформления и ведения личных дел и трудовых книжек: каков обязательный перечень персональных данных гражданского служащего, который должен находиться в его личном деле, какие документы должны приобщаться к нему, каковы правила ведения, учета и хранения трудовых книжек и т.д.¹

¹ ФЗ от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ (в ред. от 11.07.2011 №204-ФЗ) "О государственной гражданской службе Российской Федерации" // СЗ РФ. 02.08.2004. №31. Ст. 3215; Указ Президента РФ от 30 мая 2005 г. N 609 (в ред. от 23.10.2008 №1517) "Об утверждении Положения о персональных данных государственного гражданского служащего Российской Федерации и ведение его личного дела" // СЗ РФ. 06.06.2005. №23. Ст. 2242; Постановление Правительства РФ от 16 апреля 2003 г. N 225 (в ред. от 19.05.2008 №373) "О трудовых

Соответственно, на помощника мирового судьи ложится обязанность по учету и обеспечению сохранности личных дел гражданских служащих, обеспечению конфиденциальности сведений, содержащихся в них, ознакомлению работника с документами своего личного дела не реже одного раза в год, а также во всех иных случаях, предусмотренных законодательством.

Также, в связи с ведением кадровой работы участка, помощник контролирует выполнение работниками правил внутреннего распорядка. Здесь необходимо отметить, что еще одним из отличий в работе помощника мирового судьи является то, что в его обязанности входит проведение по поручению мирового судьи служебных проверок, связанных с нарушением должностных обязанностей работниками аппарата мирового судьи. Основанием для принятия мировым судьей решения о проведении служебной проверки по собственной инициативе может быть наличие у него информации о неисполнении или ненадлежащем исполнении гражданским служащим возложенных на него должностных обязанностей либо письменное заявление гражданского служащего. При выполнении данной работы помощник, безусловно, должен руководствоваться следующими тремя принципами собирания и оценки информации: полнота, объективность и всесторонность. В результате проведенной проверки должны быть полностью, объективно и всесторонне установлены следующие обстоятельства: имело ли место совершение гражданским служащим дисциплинарного проступка, если да, то какова степень его вины, причины и условия, способствовавшие совершению гражданским служащим дисциплинарного проступка, характер и размер причиненного им вреда и обстоятельства, послужившие основанием для письменного заявления гражданского служащего, в случае, если инициатива проведения служебной проверки исходила от него. Результатом служебной проверки является письменное заключение с предложением о применении или неприменении к гражданскому служащему дисциплинарного взыскания.

И все-таки, несмотря на разноплановость должностных обязанностей помощника мирового судьи, одной из основных его функций, так же как и помощника федерального судьи, является подготовка проектов судебных приказов, решений, определений, постановлений по гражданским, административным и уголовным делам, рассматриваемым мировым судьей.

Исходя из вышеизложенного, необходимо отметить, что при сходстве ряда задач и основных функций помощника федерального судьи и помощника мирового судьи между ними все же существуют некоторые

различия, обусловленные особенностями организации деятельности мировых судей и работников аппарата судебного участка.

Учитывая всю сложность, ответственность выполняемой работы, гражданскому служащему, замещающему должность помощника мирового судьи, предъявляются достаточно высокие квалификационные требования. Он должен иметь высшее юридическое образование, у него должен быть стаж государственной службы на старших должностях государственной гражданской службы не менее 2 лет или стаж работы по специальности не менее 3 лет. Также оценивается умение работника ориентироваться в действующем законодательстве, применять его на практике, знания делопроизводства в судах, навыки пользователя ПК, различных программных продуктов, электронных и иных баз данных. Оцениваются и другие профессиональные, а также личные качества, такие как ответственность, добросовестное отношение к работе, дисциплинированность, исполнительность, вежливость и корректность в общении, которые, безусловно, необходимы для надлежащего исполнения гражданским служащим своих должностных обязанностей.

В настоящее время, когда нагрузка на мировых судей постоянно возрастает, учитывая выполняемую помощником мирового судьи работу, роль помощника в деятельности мировых судей становится все более важной и значимой.

§ 1.12. Повышение уровня профессиональной подготовки помощников судей

Федеральная целевая программа «Развитие судебной системы России» на 2007 - 2011 годы, утвержденная Правительством Российской Федерации 21 сентября 2006 г., призванная решить новые задачи, обусловленные стремлением России соответствовать мировым стандартам в области судопроизводства, требует комплексного подхода к совершенствованию судебной системы.

Одним из необходимых условий качественного отправления правосудия является развитие и эффективное функционирование системы постоянного обновления знаний и компетенции судей и работников аппаратов судов. Это условие диктуется повышенными требованиями к квалификации юриста и уровню его ответственности, готовности осваивать новые подходы к профессиональной деятельности, быть обучаемым и применять новые знания на практике.

Успешность деятельности суда наряду с прочими факторами непосредственно зависит от степени профессиональной подготовки и деловых качеств его специалистов. Здесь немаловажное значение имеет

личная позиция работников в вопросе развития профессиональных и личных качеств, а также деятельная позиция руководства суда, понимающего прямую взаимосвязь между эффективной работой и профессиональной подготовкой сотрудника.

Как отмечалось в предыдущих параграфах, уровень предъявляемых к кандидатуре помощника судьи требований весьма высок. От помощников, как и от остальных работников аппарата суда, востребованы разумная инициативность, готовность совершенствовать знания и навыки, способность мыслить творчески, что в совокупности приводит к повышению профессиональной самооценки и, как следствие, осознанию работником своей ответственности как за общее дело, так и за вверенный участок работы. К тому же помощникам судей необходима не только дополнительная информация исключительно профессиональной направленности, но и условия для реализации стремления к самосовершенствованию, формирования мотивации развития правового мировоззрения, овладения приемами и методами современной коммуникации.

Перманентное обновление и увеличение объема правовой информации ставят перед существующей системой юридического образования задачу постоянного обеспечения будущего помощника судьи необходимым комплексом качественных знаний. В настоящее время для юридических вузов разрабатываются новые федеральные государственные образовательные стандарты высшего профессионального образования по направлению подготовки «Юриспруденция».

Вместе с тем, интенсивно развивающееся законодательство делает выпускников ВУЗов заложниками ситуации, при которой их подготовка по прошествии 5 - 6 лет уже не соответствует обновляющейся нормативной базе и новым методикам, и, как следствие, они быстро перестают соответствовать возрастающим профессиональным требованиям. В данных условиях актуальным становится вопрос повышения квалификации и переподготовки специалистов аппаратов судов. Дополнительные формы образования имеют целью повышение социальной мобильности, профессиональных качеств кадров высшей квалификации за счет доступного конкурентного образования.

Следует выделить две основных формы повышения квалификации помощников судей:

- в высших учебных заведениях, с которыми на конкурсной основе заключены договоры на оказание услуг по повышению квалификации помощников судей, с отрывом от основной работы;
- непосредственно в судах, без отрыва от основной работы.

Что касается первой формы, то одним из основных вузов, осуществляющим повышение квалификации помощников судей является Российская академия правосудия

С целью подготовки к судебной деятельности и постоянного повышения квалификации специалистов судов с момента создания Академии

и ее филиалов сформирован факультет переподготовки и повышения квалификации судей и государственных гражданских служащих судов (далее, для краткости – ФПК). Факультетом организованы учебные курсы для каждой категории служащих судов Российской Федерации посредством организации работы филиалов в федеральных округах (в том числе, Восточно-Сибирского филиала РАП, в г. Иркутске).

В настоящее время в Академии повышают квалификацию более 10 категорий работников аппарата суда. Как показала практика, система организации учебных занятий на факультете (включая филиалы) достаточно проста и понятна, но вместе с тем разнообразна и в меру интенсивна. Подготовка осуществляется по тематическим блокам в соответствии с профессиональными задачами и интересами, а также согласно учебным, тематическим планам, программам курса и расписанию занятий, с обеспечением слушателей нормативно-правовыми актами, необходимой литературой, методическими рекомендациями, организацией доступа к информационно-справочным системам.

Работа факультетов повышения квалификации Российской академии правосудия и ее филиалов строится на принципах научности содержания и методов учебного процесса, системности и последовательности в овладении теоретическими знаниями и практическими умениями, осознаваемой компетентности, взаимосвязи теоретического и практического в обучении, рационального сочетания коллективных и индивидуальных форм и способов учебной работы, наглядности, доступности учебного материала и т.д. Эти принципы определяют качественно новый характер взаимосвязи преподавателя и слушателя, построения всего учебного процесса. Структура учебного процесса на ФПК определяется целями (стратегическими ориентирами в подготовке, переподготовке, повышении квалификации специалиста) и ожидаемыми результатами обучения (система полученных профессиональных знаний, социокультурных ценностей, дальнейшее интеллектуальное, социальное, нравственное развитие специалиста), обуславливает и специфику педагогической деятельности.

Основными направлениям образовательной деятельности ФПК являются:

- подготовка к сдаче квалифицированного экзамена на должность судьи;
- повышение квалификации судей, помощников судей, работников аппаратов судов;
- обучение впервые назначенных судей.

Педагогический состав – высококвалифицированные практические работники судебной системы, обеспечивающие актуальность читаемого материала, тесную связь теории и практики, передачу опыта, внутрисистемную преемственность, формирование профессиональных установок на основе принципов правосудия, судейской этики,

профессиональной культуры, а также научные работники Академии и филиалов.

Учебные и учебно-тематические планы факультета разрабатываются с учетом востребованности тех или иных дисциплин для той или иной категории слушателей с обязательным участием председателей судов, начальников Управлений Судебного департамента в регионах, происходит постоянное обновление и корректировка образовательных программ.

При выборе форм и видов обучения предпочтение отдается тем, в которых неотъемлемой частью является практический компонент. Примером может служить такой вид обучения как проблемный, заключающийся в постановке преподавателем проблемного вопроса (задачи, ситуации) и его разрешения слушателем; интерес представляет и объяснительно-иллюстративный вид, обеспечивающий усвоение материала на уровне его воспроизведения и применения для решения практической задачи; активно используется развивающий вид обучения, предполагающий подготовку слушателей к самостоятельному освоению знаний, поиску истины не только в рамках учебного занятия, но и в будущей активной профессиональной деятельности.

Методы обучения, применяемые на ФПК можно разделить на три группы. Первая группа включает методы передачи и усвоения знаний: беседа, дискуссия, лекция, работа с текстом. Вторая группа – практические методы: практические занятия, деловые, ролевые игры, упражнения, имитации реальных правовых ситуаций на занятиях, работа в малых группах и т.п. К третьей группе методов относятся методы контроля и оценки результатов обучения (тестовые задания, самостоятельные и контрольные работы, зачеты, экзамены, защита проектов). Поиск новых методов и технологий обучения в условиях тотальной технологизации общества связан с использованием современных технических средств в учебной процессе, что позволяет обучать слушателей всем видам электронного документооборота, работать в ГАС «Правосудие», пользоваться различными информационно-справочными системами при решении профессиональных задач, использовать элементы дистанционного обучения, проведения занятий в режиме on-line и т.п.

Выбор методов обучения и их оптимальной совокупности ориентирован на решение целей образования, определенного круга учебных задач по развитию ключевых компетенций специалиста, таких, например, как:

- на научной основе организовать свой труд, иметь способность к переоценке накопленного опыта, анализа своих возможностей;
- на основе системного подхода строить и использовать модели описания и прогнозирования различных правозначимых явлений, осуществлять их качественный и количественный анализ;
- принимать решения в условиях противоречивых требований, знать психологию людей;

- методически и психологически быть готовым к изменению характера своей профессиональной деятельности и т.д.

Выбор методов обучения зависит от уровня мотивации обучения, уровня подготовленности слушателей, количества слушателей на занятиях, квалификации преподавателя. Количество часов сокращено (по сравнению с программами для студентов), слушатели обладают жизненным и профессиональным опытом, что повышает их сознательность и целеустремленность в учебных занятиях, но заставляет преподавателя тщательно подбирать учебный материал, выбирать соответствующий стиль обучения, учитывать интересы, запросы слушателей.

Методы обучения применяются в единстве с определенными средствами обучения (учебные и наглядные пособия, технические средства).

Анализ конкретных ситуаций правоприменения на основе углубленных знаний теории, принципов права и научного толкования современного законодательства; выделение аналогичных ситуаций и их разрешение по разработанному алгоритму, инструкции, предписаниям, правилам; метод проблемного изложения; эвристический метод; методы исследовательского поиска – широко применяемые методы обучения на факультете повышения квалификации.

Для получения возможности публичного выступления, отработки навыков ораторского мастерства на ФПК используются такие виды занятий как круглые столы, научно-практические семинары, лекции-конференции, лекции-консультации, комментированное чтение. В этих занятиях принимают участие опытные судьи, представители правоохранительных органов, адвокатуры, нотариата, органов исполнительной и законодательной власти.

Большое внимание уделяется методическому, материально-техническому, библиотечному обеспечению учебного процесса. В арсенале обучающих средств современная компьютерная техника, программы, системы, новейшие технологии, методические разработки.

Повышение квалификации помощников судей непосредственно в судах, без отрыва от работы, имеет не меньшее значение, чем описанный выше образовательный процесс в вузе. Бесспорно, от уровня компетентности, информированности, дисциплины и заинтересованности в профессиональном росте помощников судей зависит эффективная работа не только курирующего судьи, но и всего коллектива суда, всей судебной системы. И эти качества формируются, развиваются, прежде всего, на рабочем месте, а не только в учебной аудитории.

В судах общей юрисдикции повышение квалификации помощников судей, всего аппарата суда является одной из приоритетных задач. Профессиональная учеба помощников и работников аппарата проводится в судах в соответствии с планами учебы, утвержденными председателями судов. Как правило, занятия проводятся с периодичностью один раз в месяц в строго определенный приказом день. В этот день судьи не назначают дела к

рассмотрению, что дает возможность собраться на учебу их помощникам, другим работникам аппарата судов. В качестве ведущих занятий выступают как судьи, так и помощники, а также специалисты, секретари судебных заседаний. Причем давно замечено, что выступление на таких мероприятиях полезно не только слушателям, но и, прежде всего, повышает профессиональную квалификацию самого выступающего, поскольку в ходе подготовки им перерабатывается масса нормативного материала по предмету доклада, глубоко анализируется судебная практика, находятся эффективные решения по кругу ежедневных рабочих вопросов.

Как уже отмечалось, занятия проводятся одновременно и совместно для помощников судей и для других работников аппарата конкретного суда и аппаратов мировых судей соответствующих участков. Такой подход повышает уровень координации в их совместной работе, обеспечивает, в случае необходимости, эффективную взаимозаменяемость и ротацию кадров, карьерный рост государственных служащих.

Работа по повышению квалификации начинается сразу после приема на работу нового сотрудника. Не секрет, что гражданин, поступивший на службу в аппарат суда, испытывает немалые трудности, связанные, прежде всего, с адаптацией в коллективе, возможным несоответствием его профессиональных знаний и опыта работы требованиям государственной должности. В связи с этим в план учебы такого работника включается изучение им соответствующего Должностного регламента федерального государственного гражданского служащего, должностных инструкций, инструкций по делопроизводству в судах, правил поведения в суде. В этих документах обозначены задачи служащего, его права и обязанности, ответственность, место в служебной иерархии и многое другое. Впервые назначенные сотрудники аппарата суда знакомятся также с системой автоматизированного делопроизводства и электронного документооборота, для них организуются практические занятия, которые проводят работники отдела информатизации. Не остаются без внимания и вопросы этики общения как с гражданами, так и с судьями, другими работниками аппарата суда.

Тематика вышеупомянутых занятий, включенных в планы профессиональной учебы аппарата суда, предусматривает: изучение действующего законодательства, включая анализ вносимых изменений и дополнений, ознакомление с обобщениями судебной практики и много другое. На занятиях также часто обсуждаются конкретные факты и обстоятельства выполнения сотрудниками суда их должностных обязанностей, дается оценка допустимости или недопустимости тех или иных действий, анализируются отдельные недостатки в работе и т.п. В план одного занятия может быть включено от 2 до 4 тем в зависимости от их объема и сложности, указываются исполнители. План занятий доводится до сведения всего аппарата суда. Ответственными за выполнение плана

обучения являются сотрудники кадровой службы. Контроль возлагается на заместителя председателя суда.

Форма и виды обучения государственных служащих различны. В большинстве случаев занятия проходят в форме докладов, сообщений и последующего обсуждения. Вместе с тем, суды стараются использовать и другие дидактические средства: семинары, круглые столы, диспуты, стажировки. К примеру, у наиболее опытных, успешных и компетентных с профессиональной точки зрения сотрудников проходят стажировку их коллеги, имеющие более скромные успехи в работе.

В целях повышения квалификации работников аппарата председателем суда регулярно осуществляется ротация кадрового состава. Также определенную роль в повышении профессионального уровня играет привлечение помощников судей к оказанию помощи судье в работе по анализу и обобщению судебной практики. В результате такой работы, во многом носящей характер научного исследования, несомненно, повышается профессиональный уровень помощника судьи, прививается способность к глубокому анализу проблем правоприменения, появляется готовность применять приобретенные знания на практике, прежде всего, при подготовке проектов судебных актов. Сочетание учебного и исследовательского процессов положительно сказывается на результатах практической работы помощников судей, на эффективности исполнения ими должностных полномочий и на способности к самостоятельной трудовой деятельности.

Процесс повышения квалификации государственных гражданских служащих аппаратов судов мотивируется и стимулируется, в том числе, проведением аттестаций, а также перспективами карьерного роста в случае очевидных успехов в этом направлении. Разумеется, работа по повышению квалификации государственных служащих непосредственно в судах общей юрисдикции должна продолжаться и совершенствоваться.

Глава II. ВОПРОСЫ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

§ 2.1. Принципы Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод в совершенствовании практики судов республики

Не имеющие аналогов в мировой истории человеческие жертвы и иные негативные последствия Второй мировой войны в части нарушения прав и свобод человека и гражданина привели мировое сообщество к идее принятия ряда международно-правовых актов, закрепляющих общепризнанные права и свободы человека, и к созданию международных механизмов, контролирующих и защищающих такие права и свободы человека, если таковые не получили признания и защиты на внутригосударственном уровне.

Одним из таких актов является Всеобщая декларация прав человека¹, заложившая общепризнанные принципы и нормы международного права. Со временем положения Всеобщей декларации были воспроизведены или дополнены другими международно-правовыми актами о правах человека, такими как Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год); Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 год).

Российская Федерация не только подписала указанные международно-правовые акты, но и объявила их составной частью своей правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ). Хотя Конституция РФ считается одной из самых современных в мире в смысле защиты прав и основных свобод человека, однако в Европейском суде по правам человека (далее - Европейский суд) при рассмотрении дел о защите гражданских прав наша страна нередко проигрывает. На наш взгляд, это происходит в том числе из-за недостаточности теоретической разработки этой проблемы и незначительного количества судебных споров по вопросу о гражданских правах человека.

На II Общероссийском гражданском форуме Дмитрий Медведев отметил: "Если мы хотим стать цивилизованным государством, нам нужно прежде всего стать государством правовым".

¹ Принята Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года.

По сравнению с периодом социализма в стране изменилась правовая идеология. Если раньше во главу угла прежде всего ставились вопросы соблюдения законов в части интересов государства, а потом уже вопросы защиты прав человека, то теперь ситуация кардинальным образом изменилась. Российская Федерация, ратифицируя Конвенцию о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней, обязалась обеспечить верховенство права. Поэтому перед судами стоит задача обеспечения вначале прав человека, а потом - уже законов. В правоприменительную практику пришло понятие прецедента, судебного нормотворчества, правовой определенности.

Так, Европейский суд по делу "Рябых против РФ" установил, что надзорное производство по российскому гражданскому законодательству не соответствует принципу правовой определенности и принципу верховенства права. К таким же выводам пришел Европейский суд по фактам отмены в порядке надзора вступивших в законную силу решений судов РФ.

По этой причине изменилась практика работы Верховного Суда Республики Бурятия. Без необходимости не ставятся вопросы об отмене судебных решений, вступивших в законную силу. При кассационном рассмотрении дел судьи Верховного суда республики обращают внимание не только на законность, но и на разумность, справедливость судебных решений. От приоритета принципа полноты и всесторонности судебного разбирательства суды перешли к приоритету принципа состязательности. Ранее из-за неполноты исследования обстоятельств дела кассационные инстанции отменяли судебные решения и направляли дела на новое рассмотрение. Когда же перешли к приоритету принципа состязательности, то нарушение сроков рассмотрения дел составило всего 2 - 3%.

При избрании такой меры пресечения, как содержание под стражей, судьи районных судов мотивировали свои выводы тяжестью предъявленного обвинения, возможностью задержанного скрыться от следствия и суда. Вместе с тем в этой работе допускаются серьезные ошибки, что не всегда обеспечивает состязательность процесса, равенство сторон - прокурора и задержанного, что означает: 1) задержанный должен иметь доступ к документам следствия; 2) задержанный должен иметь возможность высказать свое мнение на доводы обвинения и 3) он должен быть обеспечен защитой своих прав.

Так, районными судами порой допускалось заключение под стражу лиц, обвиняемых в совершении преступлений небольшой и средней тяжести; в отношении женщин и несовершеннолетних, хотя в соответствии с Пекинскими правилами благополучие несовершеннолетнего должно быть определяющим фактором, а лишение свободы - крайней мерой.

Например, по данным 2007 года в момент провозглашения приговора судами действия подсудимых были перекалвалифицированы на преступление, наказание за которое предусматривает более мягкую меру наказания, в 597 случаях. А ведь тем самым отпадает основание ареста - тяжесть предъявленного обвинения. В 2005 году в момент провозглашения приговора районные суды освободили из-под стражи 345 человек, в 2006 г. - 517, в 2007 г. - 215. Очевидно, что эти люди находились под стражей без явной необходимости. В 2007 г. кассационная инстанция отменила 12% постановлений районных судов об аресте, изменила 10,6%. Для сравнения в 2006 г. эти же показатели составили соответственно 8,8% и 4,4%.

Европейский суд неоднократно отмечал (дело "Худоеров против Российской Федерации", дело "Магомедов против Российской Федерации", дело "Рохлина против Российской Федерации" и ряд других), что судами РФ допускаются нарушения положений ст. 5 Европейской конвенции. Главное, чтобы решение о применении ареста мотивировалось не только тяжестью предъявленного состава преступления, но и тем, что применение иной меры пресечения просто невозможно в данном конкретном случае. На улучшение судами положения с мотивированностью применения ареста повлияло Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 27.09.2006 "О рассмотрении результатов обобщения судебной практики об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений", а также последовавшее принятие Пленумом Верховного Суда РФ постановления «О практике применения судами мер пресечения в виде заключения под стражу, залога и домашнего ареста»¹.

В связи с необходимостью следования принципам, применяемым Европейским судом, в практику судов республики пришло понимание тезиса "доступ к правосудию". Вместе с тем в нашей практике все еще встречаются факты отказа в приеме исковых заявлений, оставления исков без рассмотрения. За 2007 год Верховный суд республики отменил 57 таких определений. Не все суды работают по приостановленным делам, иногда необоснованно назначаются экспертизы, часто дела приостанавливаются по непредусмотренным в законе основаниям.

В соответствии с принципом права на суд Верховный Суд республики ставит перед районными и мировыми судьями задачу своевременного обеспечения сторон на судебное заседание, особенно в кассационной инстанции. Проверяются обоснованность отказа в ходатайстве адвоката о переносе судебного заседания из-за невозможности своевременно прибыть в суд из-за позднего получения извещения.

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 29.10.2009 №22 (в ред. от 23.12.2010 №31) «О практике применения судами мер пресечения в виде заключения под стражу, залога и домашнего ареста» // Бюллетень Верховного Суда РФ. №1. Январь 2010.

В практике судов РФ используется оглашение резолютивной части решения на основании ст. 203 ГПК РСФСР. Однако рассмотренное Европейским судом дело "Рякиб Бирюков против РФ" изменило нашу судебную практику. По выводу Европейского суда мотивировочная часть решения была доступна сторонам и другим участникам по делу, но не была доступна общественности, то есть общественность не знала мотивы принятых решений, и решение суда носило как бы закрытый характер, не соблюдался принцип открытости, гласности правосудия. Поэтому перед судами республики стоит задача - при оглашении резолютивной части решения необходимо приводить выводы и мотивировочную часть решения. Это необходимо в целях обеспечения наблюдения общественности за ходом судебного разбирательства, что делает правосудие более прозрачным.

Из практики Европейского суда пришло понятие "жертва". В судебной практике мы понимаем статус "жертва" при двух условиях: во-первых, компетентным органом должно быть признано нарушение права; во-вторых, должна быть произведена компенсация вреда.

По словам Дмитрия Медведева, для досудебного и внесудебного разрешения споров между человеком и чиновником в ближайшем будущем будут созданы специальные структуры. Если в 1993 г. судами республики было рассмотрено только 63 жалобы на чиновников, то в 2005 г. их было рассмотрено уже 699; в 2006 г. - 438; в 2007 г. - 298. Удовлетворимость жалоб составила 30%.

В деле "Бурдов против РФ" и в других делах против России Европейский суд справедливо указал, что исполнение судебного решения охватывается принципом доступа к правосудию. Поэтому судам рекомендовано повысить контроль за исполнением судебных решений. Следует уделять особое внимание разрешению жалоб на неудовлетворительные действия судебных приставов-исполнителей, справедливо разрешать споры о компенсации морального вреда, учитывая мнение Европейского суда о том, что государство не имеет право ссылаться на нехватку бюджетных средств для исполнения судебных решений.

Под влиянием практики Европейского суда в наши суды стали поступать жалобы на условия содержания под стражей. После принятия Европейским судом Постановления по делу "Калашников против РФ" ситуация с соблюдением требований ст. 3 Конвенции в следственных изоляторах изменилась в лучшую сторону. Вместе с тем с каждым годом число обращений в суды о даче санкции на арест подозреваемых, обвиняемых уменьшается. Так, например, в 2005 г. таких обращений было 2222, в 2006 г. - 1558, в 2007 г. - 1110. Удовлетворимость таких обращений в 2007 г. составила 81,7%, против 85,3% в прошлые годы, а в целом по России этот показатель равен 91%. Эти обстоятельства также влияют на наполняемость

следственных изоляторов. Длительное содержание в СИЗО с плохими условиями содержания арестованных по практике Европейского суда может быть расценено как пытка, бесчеловечное или унижающее обращение.

Также в судебной практике республики появилось понятие частной жизни человека, которая не может быть прозрачной, гласной и доступной для всех.

Согласно п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации", суды в своей деятельности должны учитывать практику Европейского суда по правам человека. И это безусловно верно. Поскольку Конституция страны является актом высшей юридической силы на территории Российской Федерации, а общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью ее правовой системы, соответственно, суды должны учитывать правовые позиции Европейского суда, решения которого основаны на этих общепризнанных принципах и нормах.

С учетом этой принципиально важной позиции Верховным судом республики осуществляются переводы решений ЕС, проводится тщательный анализ этих решений, организуются семинарские занятия по их использованию в судебной практике.

В частности, 20 мая 2008 г. Верховным Судом РБ, совместно с Судебным департаментом при Верховном Суде РФ и агентством правовой информации "Человек и закон", проведен семинар на тему: "Роль Европейского суда в совершенствовании российской правоприменительной практики".

Результаты проведения семинара показали, что в республике в целом правильно и единообразно применяются общепризнанные принципы и нормы международного права при осуществлении правосудия, а отдельные нарушения этих принципов и норм своевременно выявляются и устраняются.

Поскольку Конституция нашей страны является актом высшей юридической силы на территории РФ, то суды в своей деятельности должны руководствоваться Конституцией РФ и учитывать правовые позиции Европейского суда по правам человека.

Система защиты прав человека, созданная Европейской конвенцией более 50 лет назад, сегодня объединяет 46 государств. Эта система действует на территории с населением около 800 миллионов человек, простирающейся от Атлантического до Тихого океана. Любой человек или группа людей

среди этого населения могут обратиться напрямую в Страсбургский суд с заявлением о нарушении их фундаментальных прав при условии, что они использовали все возможные средства правовой защиты, доступные для них в национальной правовой системе. Необходимо отметить, что Российская Федерация совершенствует свое законодательство согласно международным стандартам и эффективно применяет не только Конвенцию, но и решения Европейского суда в своей судебной практике.

§ 2.2. Примерный алгоритм изучения и анализа материалов уголовного дела

В соответствии с инструкцией по делопроизводству в районном суде все уголовные дела, поступившие в суд, регистрируются в Государственной автоматизированной системе «Правосудие». Однако в некоторых судах все еще сохраняется дублирующая регистрация уголовных дел на бумажных носителях - по учетно-статистическим карточкам и в алфавитном указателе¹. Существующая практика распределения дел председателем суда либо его заместителями, возможно, изменится. Теперь уголовно-процессуальный закон позволяет судам формировать состав суда для рассмотрения конкретного дела с использованием автоматизированной информационной системы².

Затем дело передается судье. После принятия дела к производству судья до начала судебного разбирательства не только сам изучает дело, но и может поручить сделать то же самое своему помощнику.

Безусловно, все правовые решения судья принимает независимо и самостоятельно на основе личного изучения материалов дела. В то же время, в условиях загруженности судей, квалифицированный помощник в состоянии существенно облегчить работу судьи, позволяя тем самым сосредоточиться на осуществлении основной функции - осуществлении правосудия.

Все перечисленные ниже вопросы алгоритма могут рассматриваться:

в предложенной последовательности;

в последовательности изложения соответствующих норм в законодательстве;

в порядке, предложенном судьей.

Не трудно заметить, что большая часть пунктов алгоритма направлена на выявление возможных нарушений закона и ошибок, часто допускаемых в рамках досудебного производства по уголовному делу. Какое решение принять по каждому выявленному нарушению - этот вопрос относится к исключительной компетенции судьи. Помощнику необходимо лишь довести до его сведения результаты изучения дела.

¹ Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. N 36 (в ред. от 03.12.2010 №270) "Об утверждении Инструкции по судебному делопроизводству в районном суде" // Российская газета. №246. 05.11.2004.

² Ст. 30 УПК РФ с изм., внесенными Федеральным законом от 14 июня 2011 г. N 140-ФЗ.

С точки зрения формы представления результатов проверки можно порекомендовать составление аналитической справки. Вот как, к примеру, может выглядеть одна из записей в ней об обнаруженном нарушении закона:

"Том N л.д. ____; документ-постановление (протокол и т.п.); ошибка - нет подписи следователя _____ (нет ссылки на закон, нарушено право на защиту и др.); какие нормы тем самым нарушены: _____ (статья УПК РФ, УК РФ и др.)".

Можете составить справку в виде таблицы - как вам удобно и как порекомендует судья. Некоторые правоприменители используют бумажные закладки (стикеры) с записями, вставляемые к соответствующим листам уголовного дела. Вряд ли такой метод представления отчета об изучении дела удобен для судьи, особенно если дело многотомное, сложное, а выявленных нарушений и ошибок довольно много.

Важность и ответственность поручения об изучении дела трудно переоценить. Ведь, выслушав мнение своего помощника и самостоятельно изучив необходимые материалы, судья принимает одно из следующих решений:

- 1) о направлении дела по подсудности;
- 2) о назначении предварительного слушания;
- 3) о назначении судебного заседания (ст. 227 УПК РФ).

Судья вправе учесть мнение своего помощника при выяснении в отношении каждого из обвиняемых следующих вопросов:

- 1) подсудно ли уголовное дело данному суду;
- 2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;
- 3) подлежит ли отмене или изменению избранная мера пресечения;
- 4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;
- 5) приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, и возможной конфискации имущества;
- 6) имеются ли основания проведения предварительного слушания, предусмотренные частью 2 статьи 229 УПК РФ (ст. 228 УПК РФ).

Кроме того, опять-таки с учетом мнения внимательно и квалифицированно изучившего уголовное дело помощника, судья может вернуть дело прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом (ч. 1 ст. 237 УПК РФ).

Итак, умение квалифицированно, тщательно и вместе с тем оперативно изучить дело и довести до сведения судьи собственное мнение по целому ряду важных вопросов - один из основных критериев профессионализма помощника, залог его успешной работы в должности и удачной карьеры.

Именно поэтому вашему вниманию представляется примерный алгоритм изучения и анализа материалов уголовного дела.

Сразу при его поступлении помощнику вслед за судьей надлежит проверить, подсудно ли уголовное дело суду, а также соблюдены ли сроки предварительного расследования и, что особенно важно, сроки содержания обвиняемого под стражей; достаточны ли они для дальнейшего рассмотрения дела; утверждено ли в течение 10 суток обвинительное заключение (ч. 1 ст. 221 УПК РФ)¹.

1. Изучение обвинительного заключения²

Более тщательное изучение материалов дела в суде первой инстанции начинается, как правило, с обвинительного заключения.

1.1. Приступая к его изучению, необходимо убедиться в том, что оно (а также приложения к нему) подписано следователем (дознавателем) и утверждено прокурором; следует тщательно проверить, составлено ли обвинительное заключение в соответствии с требованиями ст. 220 УПК РФ. В частности:

1.2. Указана ли дата и место составления.

1.3. Оформлены ли приложения:

1.3.1. список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, как со стороны обвинения, так и со стороны защиты, с указанием их места жительства и (или) места нахождения;

1.3.2. справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста; вещественных доказательствах; гражданском иске и о принятых мерах по его

¹ Выяснить это можно на основе справки по делу (ч. 5 ст. 220 УПК РФ), с изучением указанных в ней, а также других документов: постановлений о возбуждении уголовного дела, об избрании (продлении) меры пресечения и др.

² Элементы алгоритма касаются и проверки обвинительного акта.

обеспечению и возможной конфискации имущества; процессуальных издержках; при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев - о принятых мерах по обеспечению их прав.

В справках должны быть ссылки на соответствующие листы дела.

1.4. Переведены ли обвинительное заключение, иные процессуальные документы для обвиняемого, не владеющего или не достаточно владеющего русским языком, на родной язык или на язык, которым он владеет.

1.5. Обратит особое внимание на соответствие обвинения, изложенного в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, тексту обвинительного заключения.

1.6. Изложено ли обвинение полностью; указаны ли полностью и в точном соответствии с законом пункты, части и статьи УК РФ¹

1.7. Не относится ли обвиняемый к одной из категорий лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам (гл. 52 УПК РФ), соблюден ли этот порядок органами предварительного расследования.

1.8. Приведены ли в обвинительном заключении иные данные о личности обвиняемого (обвиняемых), в том числе: состав семьи, сведения о прошлых судимостях, данные о месте его нахождения; имеются ли данные о потерпевшем. Соответствуют ли эти сведения другим документам уголовного дела.

1.9. Правильно ли в обвинительном заключении указаны данные о личности обвиняемого, потерпевшего (в соответствии с документами, удостоверяющими личность), сведения о характере и размере вреда.

1.10. Приведен ли перечень доказательств обвинения и защиты, дано ли краткое описание каждого доказательства; имеются ли при каждом из них ссылки на тома и листы дела, точны ли они.

1.11. Приведены ли доказательства по каждому обвиняемому.

1.12. Указаны ли отягчающие и смягчающие наказание обстоятельства.

1.13. Полно ли составлен список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, в том числе данные об обвиняемом, его законном представителе, адвокате-защитнике, а также о потерпевшем, его законном представителе, адвокате-представителе и т.д.

¹ Дополнительно об алгоритме проверки обвинительного заключения и постановления о привлечении в качестве обвиняемого см. § 2.3.

2. Изучение предъявленного обвинения

Очень важное значение имеет проверка законности и обоснованности предъявленного обвинения. В соответствии со ст. 171 УПК РФ постановление о привлечении в качестве обвиняемого следует проверить по следующим вопросам.

2.1. Правильно ли написаны фамилия, имя, отчество обвиняемого, время и место его рождения.

2.2. Правильно ли описано событие преступления с указанием места, времени его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с пунктами 1 - 8 части 1 статьи 73 УПК РФ.

2.3. Описаны ли конкретные действия обвиняемого по каждому эпизоду; дана ли квалификация содеянного отдельно по каждому из них.

2.4. Обоснована ли виновность лица, форма его вины и мотивы совершения преступления¹.

2.5. Соответствует ли формула и формулировка² обвинения диспозиции соответствующей статьи (статей) УК РФ, включая нормы Общей части УК (ст. ст. 30, 33 и др.).

2.6. Нет ли ошибки в квалификации преступлений, включая квалифицирующие признаки³.

2.7. Взаимосвязаны ли формулы и формулировки обвинения соучастников преступления; нет ли противоречий в содержании предъявленных им обвинений.

2.8. Описаны ли последствия преступлений, характеристики причиненного вреда и другие обстоятельства.

2.9. Не допущено ли нарушение сроков предъявления обвинения.

2.10. Подписано ли следователем постановление, указаны ли дата и место его составления.

¹ А также, в зависимости от конструкции состава вменяемого ему преступления, - цель и эмоциональное состояние в момент его совершения. См., например, ст. 107 УК РФ, п. "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

² Значение этих и других специальных терминов, имеющих отношение к содержанию обвинения, см. § 2.3.

³ При решении этого одного из самых сложных правовых вопросов, кроме прочего, следует в обязательном порядке обращаться к разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ и СССР, а также к иной опубликованной судебной практике.

3. Проверка соблюдения права на защиту

Европейский суд неоднократно отмечал, что Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод гарантирует доступность средств правовой защиты для реализации материальных прав и свобод, установленных Конвенцией, и эти средства защиты должны быть эффективными на практике¹.

В соответствии с подпунктом "с" пункта 3 статьи 6 Конвенции: "Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет как минимум следующие права: "...защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия". Российское законодательство предусматривает и гарантирует эти, а также многие другие права обвиняемого, подсудимого.

Поэтому при изучении уголовного дела помощник судьи должен проверить, соблюдены ли права обвиняемого на защиту, в частности:

3.1. Был ли обеспечен подозреваемый, обвиняемый помощью адвоката-защитника во всех предусмотренных законом случаях, в том числе в случаях обязательного участия защитника (ст. 51 УПК РФ).

3.2. Не предъявлено ли обвинение в отсутствие адвоката-защитника, с которым у обвиняемого было заключено соглашение.

3.3. Не допускалось ли участие на следствии одного адвоката в качестве защитника двух обвиняемых, между показаниями которых имелись противоречия.

3.4. Не производилась ли необоснованная замена адвокатов, допущенных в дело; отказывался ли **официально** обвиняемый от защитника после назначения ему новых.

3.5. Выяснено ли состояние здоровья обвиняемого, состояние его психики.

3.6. Был ли обвиняемый, имеющий физические и психические недостатки, обеспечен защитником.

3.7. Не допускалось ли в качестве защитника лицо, у которого истекли полномочия адвоката;

¹ Другие вопросы Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод см. в § 1.3, и § 2.1.

3.8. Переведены ли обвиняемому, не владеющему языком судопроизводства, основные процессуальные документы по делу.

3.9. Имеются ли на всех листах допросов подозреваемого, обвиняемого, не владеющего языком судопроизводства, подписи переводчика.

3.10. Выяснено ли у обвиняемого его возможное алиби, проверено ли оно.

3.11. Выяснено ли у него, какие доказательства, опровергающие обвинение, он может представлять.

3.12. Допрошен ли он в полном объеме предъявленного обвинения, в том числе по вопросам вины, мотивам, квалифицирующим и привилегированным признакам вменяемого преступления.

3.13. Допрошен ли он по смягчающим и отягчающим наказание обстоятельствам.

3.14. При частичном признании своей вины, отражено ли в протоколе допроса то, в чем обвиняемый признает себя виновным, а в чем не признает.

3.15. Ознакомлен ли он с постановлениями о назначении экспертиз, с их заключениями и протоколом допроса эксперта.

3.16. Разрешены ли ходатайства, заявленные им в ходе следствия.

3.17. Указаны ли в протоколе ознакомления обвиняемого и его защитника дата и время начала и окончания ознакомления.

3.18. В случае отдельного ознакомления с материалами дела имеется ли заявление обвиняемого с просьбой о отдельном ознакомлении; имеется ли постановление следователя об отказе или удовлетворении данного ходатайства.

3.19. Имеются ли в протоколе ознакомления сведения о том, ознакомлен ли обвиняемый и его адвокат с материалами дела, в полном ли объеме, заявлены ли ими ходатайства.

3.21. Разрешены ли ходатайства обвиняемого и его защитника.

3.22. Приобщены ли уведомления.

3.23. Не нарушены ли требования ч. 5 ст. 217 УПК РФ, в том числе:

3.23.1. разъяснено ли обвиняемому право ходатайствовать о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей или коллегией из трех судей;

3.23.2. разъяснены ли обвиняемому особенности рассмотрения дела судом с участием присяжных заседателей, в том числе права обвиняемого в судебном разбирательстве и порядок обжалования судебного решения (как правило, составляется отдельный протокол разъяснения прав);

3.23.3. разъяснена ли обвиняемому, не заявившему ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом присяжных, возможность выделения в отношении его уголовного дела в отдельное производство.

3.24. какие именно вещественные доказательства и иные предметы представлены для ознакомления, каким образом проводилось ознакомление (раздельно или совместно с защитником).

По правовой позиции Европейского суда выяснение этих и других обстоятельств, касающихся соблюдения права обвиняемого на защиту, означает, что суд должен проверить, соблюдался ли принцип равенства обвинения и защиты, представляющий одну из черт более широкого понятия справедливого судебного разбирательства, которое включает фундаментальное право на состязательный характер уголовного процесса. Применительно к уголовному делу это, в частности, означает, что стороне обвинения и стороне защиты должна быть предоставлена возможность ознакомиться с представленными другой стороной заключениями и доказательствами и прокомментировать их. Поэтому от выявления этих данных зависит вывод о том, соответствовало ли следствие требованиям справедливости.

4. Другие критерии проверки материалов уголовного дела

4.1. Надлежащим ли лицом возбуждено уголовное дело.

4.2. Не нарушена ли подследственность в отношении военнослужащих.

4.3. Вынесены ли, **подписаны ли** все необходимые постановления, в частности:

4.3.1. о возбуждении уголовного дела и принятии его к производству;

4.3.2. **о принятии уголовного дела к производству**¹;

4.3.3. об избрании (изменении, отмене) меры пресечения;

¹ Как ни странно, это постановление (а их в деле может быть несколько), а также другие документы следователи часто забывают подписать.

- 4.3.4. о признании потерпевшим;
- 4.3.5. о признании гражданским истцом;
- 4.3.6. о признании гражданским ответчиком;
- 4.3.7. о соединении дел;
- 4.3.8. о выделении материалов;
- 4.3.9. об изменении обвинения и другие.

4.4. Объявлены ли постановления участникам процесса в предусмотренных законом случаях, имеются ли соответствующие подписи.

4.5. Составлены ли процессуальные документы в соответствии с требованиями УПК РФ, в частности:

- 4.5.1. указаны ли дата и время, место их составления;
- 4.5.2. имеются ли все необходимые подписи;
- 4.5.3. оговорены ли имеющиеся исправления;
- 4.5.4. заверены ли должным образом копии документов.

4.6. Вынесены ли постановления о признании и приобщении к делу вещественных доказательств.

4.7. Приложены ли к делу документы, свидетельствующие о том, куда сданы, где хранятся деньги, ценности, вещественные доказательства.

4.8. Приложены ли документы о процессуальных издержках по делу.

4.9. Нет ли ошибок в нумерации листов дела.

4.10. Правильно ли составлена опись документов, нет ли расхождений в нумерации между описью и самим делом.

4.11. Ознакомлен ли потерпевший с материалами дела; если нет, приобщено ли уведомление в его адрес об окончании следственных действий и его праве ознакомления с материалами дела (дата вручения и подпись потерпевшего на уведомлении) либо документы о невозможности его уведомления.

4.12. Разрешены ли ходатайства потерпевшего.

4.13. Вручены ли копии обвинительного заключения.

4.14. Не имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства по делу.

4.15. Собраны ли доказательства, достаточные для рассмотрения дела в судебном заседании.

4.16. Подлежит ли изменению или отмене избранная обвиняемому мера пресечения.

4.17. Приняты ли меры, обеспечивающие возмещение материального ущерба, причиненного преступлением.

5. Вопросы предварительного слушания

При изучении дела, в случае обнаружения обстоятельств для проведения предварительного слушания (ст. 229 УПК РФ), помощник готовит для судьи проект постановления.

5.1. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования. Например, одним из оснований для проведения предварительного слушания являются выявленные обстоятельства для прекращения уголовного дела или уголовного преследования, предусмотренные ст. 239 УПК РФ:

5.1.1. наличие акта амнистии;

5.1.2. наличие вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления о прекращении уголовного дела по тому же обвинению;

5.1.3. наличие в деле неотменного постановления дознавателя, следователя или прокурора о прекращении дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела;

5.1.4. наличие отказа Государственной Думы РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, или отказа Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. п. 3 - 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ);

5.1.5. истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности;

5.1.6. смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего;

5.1.7. отсутствие заявления потерпевшего, если дело не может быть возбуждено иначе как по его заявлению (ч. 1 ст. 20 УПК РФ);

5.1.8. отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях некоторых категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам (ст. ст. 447 - 448 УПК РФ)¹;

5.1.9. отказ прокурора от обвинения (ч. 7 ст. 246 УПК РФ);

5.1.10. в случаях, если лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, примирилось с потерпевшим и загладило причиненный вред (ст. 25 УПК РФ);

5.1.11. непричастность обвиняемого к совершению преступления;

5.1.12. недостижение возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

5.1.13. в связи с деятельным раскаянием лиц, совершивших преступления (ст. 28 УПК РФ).

Помощнику судьи необходимо иметь в виду, что в ч. 1 ст. 239 УПК РФ содержится предписание о том, что в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 6 ч. 1, ч. 2 ст. 24 и пунктами 3 - 6 части первой ст. 27, а также ч. 7 ст. 246 УПК РФ уголовное дело **подлежит** прекращению, а в ч. 2 ст. 239 УПК РФ указано, что дело **может быть** прекращено.

В постановлении о прекращении дела должны быть разрешены вопросы о вещественных доказательствах; об отмене меры пресечения; о наложении ареста на имущество, корреспонденцию; об отстранении от должности; вопросы контроля и записи телефонных переговоров и т.д.

5.2. Приостановление производства по уголовному делу. При изучении уголовного дела помощнику судьи следует обратить внимание на то, имеются ли обстоятельства, предусмотренные ст. 238 УПК РФ, для приостановления производства по уголовному делу, в частности:

5.2.1. в случае, когда обвиняемый скрылся и место его пребывания неизвестно (п. 1 ч. 1 ст. 238 УПК РФ).

Когда по делу проходят несколько обвиняемых, а один из них скрылся, другие находятся под стражей или под иной мерой пресечения, предложения помощника судье о дальнейшем движении дела или приостановлении

¹ См.: п. п. 3 - 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ.

производства по делу решаются в зависимости от обоснования возможности разрешить дело разумно и справедливо без участия скрывшегося обвиняемого. Если возможно рассмотреть дело без скрывшегося, то помощник готовит проект постановления о приостановлении производства по делу в отношении скрывшегося обвиняемого с выделением его в отдельное производство.

Если же дело при вышеуказанных обстоятельствах рассмотреть невозможно, то помощник судьи готовит проект постановления о приостановлении производства по делу в отношении всех обвиняемых и о возвращении дела прокурору с поручением обеспечить розыск скрывшегося. Если скрывается обвиняемый, не содержащийся под стражей, то в постановлении принимается решение об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу с поручением прокурору обеспечить его розыск;

5.2.2. в случае тяжелого заболевания обвиняемого, если оно подтверждается медицинским заключением (п. 2 ч. 1 ст. 238 УПК РФ).

Следует выяснить, имеются ли в материалах дела медицинские документы, подтверждающие тяжелое заболевание обвиняемого, например психическое расстройство, подтвержденное медицинским заключением. Помощнику необходимо обратить внимание на то, когда обвиняемый заболел: во время или после совершения общественно опасного деяния. Если обвиняемый совершил общественно опасное деяние в период заболевания, т.е., вероятно, в состоянии невменяемости, то помощник информирует судью о возможности начать производство о применении принудительных мер медицинского характера по основаниям гл. 51 УПК РФ. В этом случае производство по делу не приостанавливается. Если же обвиняемый заболел после совершения общественно опасного деяния, то дело приостанавливается и хранится в суде. Если же обвиняемый заболел иными тяжелыми заболеваниями, то помощник готовит проект постановления о приостановлении производства по делу до выздоровления;

5.2.3. в случае направления судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятия Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона примененного или подлежащего применению в данном деле, Конституции РФ (п. 3 ч. 1 ст. 238 УПК РФ).

Эти обстоятельства должны быть подтверждены имеющимся в деле документом из Конституционного Суда РФ. В этом случае помощником готовится проект постановления предварительного слушания о приостановлении производства по делу в связи с этим обстоятельством;

5.2.4. в случае, когда местонахождение обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует (п. 4 ч. 1 ст. 238 УПК РФ).

Например, Законодательное собрание субъекта РФ или Государственная Дума РФ не дали согласия на привлечение к уголовной ответственности депутата или лицо скрылось на территории другого государства. Тогда принимается решение о приостановлении производства по делу.

На практике судьи поручают своим помощникам вести учет и контроль уголовных дел, приостановленных производством, и результатов розыска скрывшихся обвиняемых. В случае розыска или выздоровления обвиняемого, помощником готовится проект постановления о возобновлении производства по уголовному делу с разрешением вопросов, предусмотренных в ст. ст. 227 - 229 УПК РФ.

5.3. Другие вопросы, имеющие отношение к предварительному слушанию. При изучении уголовного дела помощнику судьи необходимо обратить внимание на наличие оснований для проведения предварительного слушания, которые предусмотрены ч. 2 ст. 229 УПК РФ:

5.3.1. при наличии ходатайства стороны об исключении доказательства, которое может быть заявлено после ознакомления с материалами дела, либо после направления дела в суд, либо после получения обвинительного заключения в течение 3-х суток со дня получения (п. 1 ч. 2 ст. 229 УПК РФ). Поэтому следует обращать внимание на наличие в деле ходатайств об исключении доказательств;

5.3.2. при наличии оснований для возвращения уголовного дела прокурору в случаях, предусмотренных ст. 237 УПК РФ, если:

- обвинительное заключение составлено с нарушением требований УПК РФ, что исключает возможность вынесения судом приговора или иного судебного решения (п. 1 ч. 1);

- копия обвинительного заключения не была вручена обвиняемому (п. 2 ч. 1). При этом необходимо иметь в виду, что при отказе обвиняемого от получения копии обвинительного заключения путем неявки по вызову или иным образом прокурор в соответствии с п. 4 ст. 222 УПК РФ может направить дело в суд с указанием причин невручения копии обвинительного заключения;

- есть необходимость составления обвинительного заключения по делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера (п. 3 ч. 1 ст. 237 УПК РФ);

- имеются основания для соединения дел (п. 4 ч. 1);

- при ознакомлении обвиняемого с материалами дела ему не были разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 217 УПК РФ (п. 5 ч. 1 ст. 237 УПК РФ): о рассмотрении дела судом присяжных; коллегией из 3-х федеральных судей суда общей юрисдикции; о применении особого порядка судебного разбирательства; о проведении предварительных слушаний.

При подготовке проекта постановления о возвращении дела прокурору ставится вопрос о мере пресечения обвиняемого.

При назначении предварительного слушания или при назначении судебного заседания решается вопрос об отмене, изменении или избрании предусмотренной законом меры пресечения обвиняемому.

Помощник судьи при изучении обвинительного заключения обязан обратить внимание на наличие в деле ходатайства потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества. При этом необходимо иметь в виду, что основанием для принятия мер обеспечения гражданского иска является наличие факта причинения потерпевшему материального ущерба или морального вреда, а также наличие в деле постановления о признании лица потерпевшим от преступления и заявления о предъявлении гражданского иска (ст. 230 УПК РФ).

Если по делу будет выявлен факт непринятия органами дознания или следствия мер обеспечения гражданского иска, а по обстоятельствам дела это необходимо, то помощник докладывает судье о необходимости наложения ареста на имущество и может по его поручению подготовить мотивированный проект постановления.

6. Вопросы разрешения ходатайств

об исключении доказательств

На практике весьма часто стали встречаться факты заявления ходатайств обвиняемыми или их адвокатами об исключении доказательств, полученных с нарушением порядка, установленного уголовно-процессуальным законодательством.

В соответствии с п. 4 ст. 228 УПК РФ при поступлении дела судья обязан выяснить в отношении каждого из обвиняемых, подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и жалобы. В связи с этим помощник должен выяснить при изучении дела, имеется ли соответствующее ходатайство стороны.

В соответствии с ч. 2 ст. 235 УПК РФ ходатайство об исключении доказательства должно содержать указания на: 1) доказательство, об исключении которого ходатайствует сторона; 2) основания для исключения доказательства, предусмотренные УПК РФ, и обстоятельства, обосновывающие ходатайство. В случаях, когда в ходатайстве защиты указано на получение доказательств с нарушением требований норм УПК РФ, бремя опровержения доводов, представленных защитой, лежит на прокуроре. При рассмотрении других ходатайств бремя доказывания лежит на стороне, заявившей ходатайство.

Данные, исключенные из числа доказательств при предварительном слушании, теряют свою юридическую силу и не могут служить основанием для принятия решения по данному делу, а также исследоваться и использоваться в ходе судебного разбирательства. Если дело рассматривается судом с участием присяжных заседателей, то присяжным заседателям не сообщается о существовании доказательства, исключенного по решению суда.

В то же время закон допускает стороне, не согласной с исключением того или иного доказательства, заявлять в ходе судебного разбирательства ходатайства о признании исключенного доказательства допустимым.

Помощник судьи в процессе изучения материалов поступившего уголовного дела должен доложить судье о наличии или об отсутствии оснований для проведения предварительного слушания и о дальнейшем движении дела.

По результатам предварительного слушания помощник по поручению судьи может подготовить проект постановления, предусмотренного ст. 236 УПК РФ:

- 1) о направлении уголовного дела по подсудности, если прокурор в ходе предварительного слушания изменяет обвинение;
- 2) о возвращении уголовного дела прокурору;
- 3) о приостановлении производства по уголовному делу;
- 4) о прекращении уголовного дела;
- 5) о назначении судебного заседания;
- 6) об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление;

7) о выделении или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство в случае, предусмотренном ч. 2 ст. 325 УПК РФ, и о назначении судебного заседания.

В постановлении указывается, какие ходатайства были рассмотрены и какие по ним приняты решения. В постановлении также приводятся мотивы и основания принятого судьей решения.

Если судья удовлетворяет ходатайство об исключении доказательства и при этом назначает судебное заседание, то в постановлении указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

В соответствии со ст. 231 УПК РФ при отсутствии оснований для направления уголовного дела по подсудности и назначения предварительного слушания помощник судьи может готовить проект постановления о назначении судебного заседания без проведения предварительного слушания.

В постановлении судьи должны быть разрешены вопросы в соответствии со ст. 231 УПК РФ:

- 1) о месте, дате и времени судебного заседания;
- 2) о рассмотрении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально;
- 3) о назначении защитника по основаниям части первой ст. 51 УПК РФ;
- 4) о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами;
- 5) о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании;
- 6) о мере пресечения. В случае оставления меры пресечения - содержание под стражей, необходимо иметь в виду правовую позицию Конституционного Суда РФ о необходимости обеспечения обвиняемому права участвовать в рассмотрении судом данного вопроса, изложения своей позиции и возможности представления необходимых доказательств.

В постановлении должны содержаться решения о назначении судебного заседания с указанием фамилии, имени и отчества каждого обвиняемого и квалификации вменяемого ему в вину преступления, а также о мере пресечения. Стороны извещаются о месте, дате и времени судебного заседания не менее чем за 5 суток до его начала.

§ 2.3. Проверка содержания обвинения, изложенного в обвинительном заключении, и рекомендации по составлению проекта обвинительного приговора

Как уже отмечалось в других параграфах настоящего пособия, помощник судьи оказывает помощь судье в подготовке уголовного дела к судебному разбирательству, в том числе проверяет уголовное дело на предмет возможных нарушений закона¹. Опытные работники изучения материалов дела в суде первой инстанции начинают, как правило, с обвинительного заключения, одновременно сверяя его с содержанием постановления о привлечении в качестве обвиняемого - наиболее сложного в составлении и важного процессуального документа предварительного следствия.

В число наиболее значимых функций помощника судьи также входит умение составлять проекты судебных решений, в том числе приговора. А этот процессуальный документ готовится во многом на основе сведений, имеющих в обвинительном заключении.

При составлении этих методических рекомендаций не было стремления охватить все теоретические вопросы, касающиеся базовых знаний, получаемых при обучении в высших учебных заведениях. Все помощники судей эту школу прошли. Акценты сделаны, прежде всего, на некоторых практических вопросах и правилах проверки содержания обвинения в обвинительном заключении, обвинительном акте, постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и составлении соответствующей части проекта обвинительного приговора (далее - проверка обвинения и составление проекта приговора). К сожалению, эти правила, которые выработаны годами судебно-следственной деятельности, не нашли надлежащего, то есть подробного, отражения в законодательстве и в имеющейся учебной, научной литературе. Рекомендации по проверке обвинения и составлению проекта приговора могут быть использованы и для подготовки проектов других процессуальных документов.

Итак, содержание обвинения должно быть взаимосвязанным, цельным, согласующимся между собой, легко воспринимаемым. Одним из элементов профессионального мастерства правоприменителя - следователя, дознавателя, судьи, а затем и помощника судьи, - помимо прочего, является качественное составление обвинения, проекта приговора.

Для начала следует:

¹ Подробнее об алгоритме изучения и анализа материалов уголовного дела см. § 2.2.

1) вспомнить основы теории квалификации преступлений;

2) изучить действующее уголовно-процессуальное законодательство в части требований к составлению постановления о привлечении в качестве обвиняемого (гл. 23 УПК РФ), обвинительного заключения (ст. 220 УПК РФ), приговора (гл. 39 УПК РФ).

1. Для исполнения первого необходимо вспомнить понятие квалификации преступления, а также определить основания, содержание, объем, условия, форму, формулу и формулировку обвинения. С нашей точки зрения, эти понятия могут быть определены следующим образом.

Квалификация преступлений - это установление и юридическое закрепление точного соответствия между признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой.

Под **основанием обвинения** следует понимать наличие достаточных доказательств, указывающих на совершение определенным лицом деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Выделяются основания фактические (доказанное совершение общественно опасного деяния) и юридические (норма уголовного закона, указывающая на уголовную противоправность такого деяния).

Содержание обвинения включает объективные и субъективные признаки деяния, детерминирующие его уголовно-правовую квалификацию. Так, обвинение в убийстве требует вменения противоправного умышленного причинения смерти другому человеку (ч. 1 ст. 105 УК РФ). Естественно, утверждение об этом в обвинении требует фактической конкретизации путем указания на время, место, способ причинения смерти человеку, данные о личности потерпевшего, а также психическое отношение виновного к деянию. Содержание обвинения включает обязательные (например, причинение смерти умышленно - деяние, форма вины) и факультативные (например, время, место, способ) признаки преступления, относящиеся к основаниям или условиям уголовной ответственности.

Объем обвинения - это совокупность инкриминируемых преступлений (основных составов), отягчающих, особо отягчающих либо смягчающих обстоятельств, с которыми закон связывает уголовную ответственность. Так, при вменении кражи (основной состав предусмотрен ч. 1 ст. 158 УК РФ), совершенной с незаконным проникновением в жилище (п. "а" ч. 3 ст. 158 УК РФ), в особо крупном размере (п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ) объем обвинения включает эти три компонента, основным из которых является первый, а два

последних - дополнительными. Понятно, что это единое преступление будет квалифицировано лишь по п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ (см. правило ниже).

Форма обвинения предполагает отражение оснований, содержания и всего объема обвинения в обвинительном приговоре, а ранее - в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительном заключении, обвинительном акте и ином уголовно-процессуальном документе.

От формы обвинения следует отличать **формулу и формулировку обвинения**.

Формула обвинения - это условное выражение обвинения в виде чисел и букв, указывающих на нормы УК РФ, нарушение которых вменяется обвиняемому. Формула обвинения указывается в целом ряде процессуальных документов, но прежде всего в резолютивной части обвинительного приговора, постановления о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительного заключения и обвинительного акта. К примеру, в резолютивной части обвинительного приговора указывается решение суда о признании гражданина К. виновным в совершении преступления, предусмотренного п. п. "а", "е", "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Формулировка обвинения - это как бы "расписанная" словами формула обвинения, то есть краткое изложение текста диспозиции уголовно-правовой нормы, нарушение которой вменяется обвиняемому. Обычно она идет сразу после формулы обвинения, через тире. В предыдущем примере **формулы** обвинения ее **формулировка** будет указывать на то, что гражданин К. совершил убийство, то есть умышленное причинение смерти двум лицам, общеопасным способом, по найму.

В этом примере демонстрируется важное правило: в случае, если лицо совершило деяние, подпадающее под один из альтернативных признаков состава преступления, в формулировке обвинения надо описывать только этот один признак, а не переписывать все альтернативные, указанные в законе. Так, п. "а" ч. 2 ст. 105 УК РФ предусматривает квалифицирующий признак убийства: "двух или более лиц"; п. "з" той же части - "из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом". В примере по делу К., с учетом того, что он реально совершил, мы вменяем убийство только "двух лиц", а не "двух и более лиц", и только "по найму", а не весь текст пункта "з".

Во многих случаях формулировка обвинения может и должна выходить за рамки формулы. Например, действия подсудимого квалифицированы по п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ - это **формула** обвинения. А **формулировка** обвинения должна указывать на совершение кражи, то есть тайного хищения

чужого имущества группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в жилище, в особо крупном размере. Обратите внимание на важное правило: особо квалифицирующие признаки (более тяжкие) в формуле обвинения как бы поглощают признаки основного состава и квалифицирующие (менее тяжкие). В нашем примере с кражей правоприменитель **не должен** составлять формулу так: "ч. 1, п. "а" ч. 3, п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ". Пишем только: "п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ" - то есть формулу самого тяжкого состава преступления.

2. До обсуждения процессуальных вопросов оформления обвинения необходимо сначала обратиться к УПК РФ, а именно к главе 23 "Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения".

Следует помнить, что очень часто следователи забывают систематически обращаться к главе 23 УПК РФ "Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения". Соответственно, помощник судьи должен критично рассмотреть содержание обвинения, составленного следователем, и не допустить переноса его ошибок в проект приговора.

Так, при обвинении лица в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными пунктами, частями, статьями УК РФ, в обвинении должно быть указано, какие деяния вменяются ему по каждой из этих норм уголовного закона (ч. 3 ст. 171 УПК РФ). То есть обвинение должно быть изложено в тексте документа по следующей схеме:

"Содержание обвинения по эпизоду N 1 - формула N 1 - формулировка N 1"; "содержание обвинения по эпизоду N 2 - формула N 2 - формулировка N 2"; и т.д.

Грубым нарушением закона является такое изложение: "Содержание обвинения по обоим эпизодам (N 1 и N 2) вместе - формулы и формулировки N 1 и N 2 вместе".

К сожалению, желая написать покороче, "попонятнее" с точки зрения логики и хронологии, а попросту из-за собственной некомпетентности, следователи часто не соблюдают данное требование закона.

Исходя из требований п. 4 ч. 2 ст. 171 УПК РФ, в обвинении должны быть указаны обстоятельства, подлежащие доказыванию, предусмотренные ст. 73 УПК РФ, а именно: 1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); 2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; 3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; 4) характер и размер вреда, причиненного преступлением; 5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; 6) обстоятельства, смягчающие и

отягчающие наказание; 7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; 8) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со статьей 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), и т.д.

Часто, невнимательно ознакомившись с упомянутыми требованиями закона, следователи при составлении обвинения допускают существенные нарушения, которые невозможно восполнить в последующем при рассмотрении уголовного дела в суде.

Следует также иметь в виду, что многие следователи вместо того, чтобы применить незаполненный, не примененный ранее по другому делу бланк постановления о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительного заключения, используют в качестве шаблона электронный текст ранее составленного, подобного по содержанию обвинения, обвинительного заключения, ошибочно полагая, что таким образом экономят время и облегчают себе работу. Такая экономия часто приводит к грубым процессуальным нарушениям. Например, из "чужого" обвинения остается дата, номер дела, анкетные данные обвиняемого или потерпевшего, квалификация и т.д. Часто допускается техническая ошибка, когда в содержании обвинения указано, что преступление совершило одно лицо (гражданин А.), а в формулировке обвинения различных документов указано, что преступление совершило другое (гражданин Б.). Данная ошибка влечет возвращение уголовного дела прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ. Опасайтесь переноса подобных ошибок из следственных документов в судебные.

Перед составлением проекта обвинительного приговора необходимо определить, под признаки какого состава преступления подпадают действия обвиняемого. Следует прочитать как саму статью УК РФ, так и комментарии к ней, постановления Пленума Верховного Суда РФ. Далее, определившись с квалификацией преступления, объемом обвинения, перейти к следующему этапу. Это этап подготовки содержания обвинения: описание всех преступных действий лица, объективных и субъективных признаков конкретного преступления. После этого переходим к составлению формулы и формулировки обвинения с учетом соответствующих статей УК РФ. При составлении формулировки важно не пропустить ни одного необходимого слова из диспозиции статьи УК РФ. В противном случае налицо грубое нарушение закона.

Например, в формулировке обвинения в преступлении, предусмотренном ч. 1 ст. 290 УК РФ, часто пропускают термины (обязательные признаки состава) - "...лично", "через посредника", а также "...в виде денег, ценных бумаг..."; по ч. 1 ст. 132 УК РФ часто упускают фразу "иные действия сексуального характера"; по ст. 319 УК - термин "публичное", и так далее. Достаточно пропустить хотя бы один обязательный признак в формулировке, и далее, если ошибки не заметит судья, создаются формальные основания для отмены приговора.

Вместе с тем нельзя приводить в содержании и тем более в формулировке обвинения лишние, не предусмотренные диспозицией конкретной статьи признаки, находящиеся в противоречии с вменяемым составом преступления. Так, в кассационной инстанции был отменен приговор по делу, по которому лицо было осуждено по ст. 319 УК РФ. В приговоре по ошибке было указано, что виновное лицо оскорбило милиционера "из личных неприязненных отношений", а не "в связи с исполнением должностных обязанностей".

Если в обвинении будут приведены одновременно взаимоисключающие признаки, например: лицо действовало одновременно "из личных неприязненных отношений" и "...оскорбило в связи со служебной деятельностью", - имеет место неконкретизированное обвинение. Это может послужить причиной оправдательного приговора или возвращения дела прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ.

Часто для определения наличия состава преступления необходимо привести в проекте приговора законодательство и подзаконные нормативные акты (служебные инструкции и т.п.). При этом необходимо указывать как название нормативного акта, номер, дату и кем принято, номер статьи, часть и пункт, так и фрагмент документа - норму, которая имеет отношение к конкретному преступлению. Это особенно важно при составлении проекта приговора по должностным преступлениям, преступлениям, связанным с нарушением различных правил (ст. ст. 143, 263 - 264 УК РФ и др.). Так, по делу в отношении следователя П., обвиняемой по ч. 1 ст. 285, п. п. "б", "в", "г" ч. 2 ст. 158 УК РФ, в ходе судебного разбирательства было установлено, что она, злоупотребляя должностными полномочиями, по уголовным делам, находящимся у нее в производстве, а также некоторым другим делам в течение 2 лет использовала в личных целях большое количество вещественных доказательств - от дорогостоящих бытовых приборов, личных вещей до автомашины. Однако осудили ее за кражу только одного золотого изделия, которое она похитила из дела другого следователя. В части обвинения по ч. 1 ст. 285 УК РФ гр-ка П. была оправдана только по одной причине - неконкретизированность обвинения. В нем не было указано, какие нормы УПК РФ, какую именно статью, часть, пункт инструкции (по хранению вещественных доказательств) и иные нормативные акты нарушила

гр-ка П. При этом были собраны все доказательства, но отсутствовала полнота обвинения.

Следующий этап - редактирование всего постановления. Если текст обвинения большой и сложный, длинные предложения можно и нужно разбить на несколько самостоятельных и более коротких. Кроме того, большие абзацы и иные фрагменты текста целесообразно также разбивать и группировать по смыслу.

Это особенно актуально по служебным и экономическим преступлениям. Так, например, в первом абзаце (предложении) содержания обвинения по делу о служебных преступлениях можно привести сведения о том, когда именно, по какому приказу (N, дата, кто его вынес и т.д.) лицо принято, на какую именно должность. Здесь же или в следующем абзаце (предложении) следует привести выдержки из законодательства, служебных инструкций, которыми должно было руководствоваться должностное лицо в своей профессиональной деятельности. Далее, как правило, с новой строки подробно описывается, какие именно преступные действия совершило должностное лицо. При этом здесь уже не излагается подробно наименование и содержание нарушенных лицом норм, поскольку это было сделано в предыдущем тексте. Дается только ссылка на конкретную статью, часть, пункт названного НПА, быть может, даже с заранее оговоренным сокращенным названием, без изложения содержания.

Следует обращать внимание на логику в тексте обвинения. Дурной пример: в обвинении указано, что удары нанесены по лицу, а телесные повреждения почему-то есть и на лице, и на теле или, в худшем варианте, только на теле. Или обвиняемый якобы нанес один удар, а телесных повреждений множество. Если данные нарушения не устранить, будет считаться, что обвинение в части конкретных действий или телесных повреждений не будет предъявлено. В обвинении обязательно нужно указать количество действий, например ударов. Недопустимо применять такие понятия, как "около", "примерно". Если ударов было более чем один, но точно их количество неизвестно, лучше указать: "...нанес множество ударов". Также необходимо указывать, как именно нанесены удары и куда именно, их локализация и т.д.

Когда в содержании обвинения приводятся выводы из заключений экспертов, например, по степени вреда здоровью и так далее, недопустимо ссылаться на саму экспертизу, указывая номер документа, дату. Такой описательный прием косвенно придает этому виду доказательств как бы повышенную, заранее установленную силу. В обвинении вообще не приводятся доказательства, это делается в обвинительном заключении. В 2000 - 2001 гг. в ряде регионов России это привело к массовому направлению

уголовных дел для дополнительного расследования (по действовавшему тогда УПК РСФСР).

Если одно из лиц, проходящих по групповому делу, не достигло возраста уголовной ответственности, в обвинении это описывается следующим образом: "Гр. А. с гр. Б., в отношении которого уголовное преследование прекращено в связи с тем, что лицо не достигло к моменту совершения преступления возраста уголовной ответственности...".

Когда есть необходимость в проекте приговора указать на иностранную валюту, можно это делать следующим образом: "...000 (прописью сумму) долларов США (по курсу Центрального банка РФ на 00.00.00 г. 1 доллар США стоил 000 российских рублей), что составляет на день кражи 000 (прописью сумму) рублей". В обвинении любая сумма (ущерба, хищения и др.) денег в иностранной валюте должна быть переведена в рубли по курсу Центрального банка РФ на день совершения преступления.

Многие, составляя документ, начинают увлекаться деталями, не имеющими отношения к совершенному преступлению, забывая, в чем именно лицо обвиняется, какое именно преступление оно совершило. При этом, например, излишне описывается, как подсудимый куда-то ходил, что-то делал, с кем-то о чем-то разговаривал и т.д. Составляя обвинение, проект соответствующей части приговора, всегда следует задавать себе вопросы: "Лицо обвиняется в этом? Это входит в предмет доказывания (ст. 73 УПК РФ)?" Если нет, то фразу можно безболезненно убрать из текста. Но не забудьте перечитать оставшееся во избежание нарушения логических, смысловых и иных связей.

Определенную сложность вызывает описание неоконченного преступления - приготовления и покушения, видов соучастников и форм соучастия. Для правильного составления обвинения, например, в части неоконченного преступления прежде всего необходимо обратиться к статье 30 УК РФ, где подробно описано, в чем именно проявляется приготовление к преступлению и покушение на преступление. Например, фрагмент обвинения по ч. 3 ст. 30 и ч. 2 ст. 167 УК РФ может выглядеть так:

"При этом С. выполнил все необходимые, по его мнению, действия, направленные на умышленное уничтожение путем поджога указанного чужого имущества. Однако по независящим от его воли обстоятельствам не смог довести свой преступный умысел до конца ввиду того, что пожар был потушен силами гр-н К. и М., поэтому уничтожения имущества не произошло и причинения значительного ущерба не последовало".

При квалификации действий обвиняемых в соучастии вызывает затруднения описание признаков ст. 33 УК РФ в сочетании с конкретной

статьей Особенной части УК РФ. Как вариант, можно описывать примерно так:

"Указанными совместными с гр-нами Ф. и Р. действиями, направленными на пособничество гр-нам Ш. и Г. в убийстве сторожа п/к "Автомобилист" гр-на П., сокрытие трупа последнего при указанных выше обстоятельствах, несовершеннолетний Ш. совершил преступление, предусмотренное ч. 5 ст. 33 и п. п. "б", "д", "ж", "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ, - соучастие, в форме пособничества, в убийстве, то есть в умышленном причинении смерти другому человеку, лица в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности, совершенное с особой жестокостью группой лиц по предварительному сговору, сопряженное с разбоем; выразившееся в содействии совершению преступления советами, предоставлением информации, в обещании заранее скрыть преступника, средства совершения преступления, следы преступления, предметы, добытые преступным путем, в заранее данном обещании сбыть такие предметы...".

В данных методических рекомендациях затронута только небольшая часть вопросов, возникающих при проверке содержания обвинения в обвинительном заключении, обвинительном акте и при составлении проекта приговора. Надеемся, что рекомендации помогут вам в повседневной деятельности помощника судьи.

§ 2.4. Особенности работы помощника судьи
по назначению уголовного дела к рассмотрению
в суде первой инстанции

Одним из важных направлений деятельности помощника судьи по уголовным делам в настоящее время является подготовка к назначению судебного заседания. Бесспорно, что правильно организованная деятельность помощника, связанная с назначением судебного заседания, способствует своевременному и объективному рассмотрению дела. В данной статье мы отразили порядок работы помощника судьи при назначении судебного заседания по уголовному делу и остановились на некоторых проблемах, возникающих при этом.

Порядок назначения судебного заседания по уголовному делу регулируется Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной 29 апреля 2003 г. (частью пятой - "Оформление уголовных дел на стадиях принятия и назначения к судебному заседанию") и гл. 33 УПК РФ "Общий порядок подготовки к судебному заседанию".

В соответствии с ч. 1 ст. 227 УПК РФ, по поступившему уголовному делу судья принимает одно из следующих решений:

- 1) о направлении дела по подсудности;
- 2) о назначении предварительного слушания;
- 3) о назначении судебного заседания.

Сведения о принятом решении вносятся в электронную картотеку ГАС "Правосудие". Далее, в ходе судебного производства помощнику необходимо своевременно отразить в картотеке движение уголовного дела (даты и причины отложения судебного заседания и проч.), а после постановления приговора внести в электронную картотеку результат рассмотрения дела и иные сведения, предусмотренные ее структурой.

Судье и помощнику судьи рекомендуется вести и индивидуальную картотеку рассмотренных дел, дел, находящихся в производстве, и дел, производство по которым приостановлено. В ней могут быть отражены данные о подсудимом, о назначении судебного заседания или предварительного слушания, о движении дела, о квалификации преступлений по обвинению и по приговору, о наказании, о результатах кассационного рассмотрения дела. Такая картотека позволяет эффективнее контролировать

дела, находящиеся в производстве, и анализировать собственную судебную практику.

Решение по поступившему уголовному делу принимается в срок не позднее 30 суток со дня поступления его в суд. В случае если поступило дело в отношении обвиняемого, содержащегося под стражей, судья принимает решение не позднее 14 суток со дня поступления дела в суд. Также не позднее чем через 14 суток должно быть назначено предварительное слушание по делу при наличии оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 229 УПК РФ. На практике наиболее часто предварительное слушание назначается по основаниям, предусмотренным п. п. 1 - 3 ч. 2 ст. 229 УПК РФ (при наличии ходатайства стороны об исключении доказательств, при наличии оснований для возвращения уголовного дела прокурору и при наличии оснований для приостановления или прекращения уголовного дела). При этом перечень оснований для назначения предварительного слушания является исчерпывающим.

В случае поступления в суд уголовного дела, обвиняемый по которому содержится под стражей, в кратчайшие сроки (соотнесенные со сроками содержания под стражей) без вынесения постановления назначается судебное заседание, в котором разрешается вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого. Как правило, мера пресечения в виде содержания под стражей продлевается на срок до 6 месяцев с момента поступления дела в суд (ч. 2 ст. 255 УПК РФ), и в последующем продлевается каждый раз не более чем на 3 месяца по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях (ч. 3 ст. 255 УПК РФ).

Решение о мере пресечения оформляется постановлением, в котором также определяются место и время проведения судебного заседания для рассмотрения дела по существу. Данное постановление, так же как и постановление о назначении судебного заседания при поступлении дела в суд и постановление о назначении предварительного слушания, направляется (вручается) подсудимому, адвокату-защитнику, потерпевшему и прокурору (ч. 4 ст. 227 УПК РФ).

На практике прокурору и потерпевшему постановления направляются почтой, а подсудимому или обвиняемому постановления необходимо вручать лично под роспись. Поэтому обычно обвиняемый впервые вызывается не на судебное заседание, а для получения копии постановления о назначении судебного заседания или предварительного слушания. При этом в случае явки у подсудимого или обвиняемого отбирается расписка в получении постановления, которая обязательно приобщается к материалам уголовного дела, а в случае неявки возникают основания для оформления принудительного привода в порядке ст. 113 УПК РФ, что в последующем, в

случае необходимости, позволяет более оперативно вынести постановление о розыске подсудимого и приостановлении производства по делу.

При назначении судебного заседания обязательно должны быть соблюдены требования ч. 4 ст. 231 УПК РФ и п. 5.9 ч. 5 Инструкции по судебному делопроизводству о том, что стороны должны быть извещены о месте, дате и времени судебного заседания не менее чем за 5 суток до его начала, и требования ч. 2 ст. 234 УПК РФ и п. 5.5 ч. 5 Инструкции по судебному делопроизводству, согласно которым стороны уведомляются о дате и месте проведения предварительного слушания не менее чем за 3 суток до объявленной даты. Также обязательно должно быть соблюдено требование ч. 2 ст. 233 УПК РФ, согласно которому рассмотрение уголовного дела в судебном заседании не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

В случае назначения предварительного слушания по делу или судебного заседания для разрешения вопроса о мере пресечения обязательно вызываются обвиняемый, государственный обвинитель, защитник и потерпевший. В случае назначения судебного заседания по делу кроме указанных лиц вызываются свидетели.

Если обвиняемый (подсудимый) содержится под стражей, на него оформляется требование в ФКУ СИЗО и конвойную роту на бланке соответствующей формы, в котором указываются ФИО подсудимого, дата его рождения, квалификация его действий по обвинению, место и время проведения судебного заседания. Требование обязательно подписывается судьей, заверяется гербовой печатью суда, регистрируется в журнале исходящей корреспонденции и направляется по назначению не позднее чем за сутки до указанной в нем даты. Отметим, что в связи с частыми опозданиями конвоя, связанными с удаленностью расположения суда от СИЗО, нецелесообразно назначать несколько судебных заседаний с небольшими интервалами времени по делам, где подсудимые содержатся под стражей. В отношении арестованных подсудимых необходимо учитывать, что некоторые дни месяца являются неконвойными, и в эти дни подсудимые не могут быть доставлены в суд.

Подсудимым, которые находятся под подпиской о невыезде, а также потерпевшим и свидетелям направляются судебные извещения. При этом судебные повестки могут быть доставлены тремя способами:

- 1) в конвертах (почтовой карточкой) с заказным уведомлением по почте;
- 2) лицом, которому судья поручает доставить их;

3) лицом, участвующим в деле, с его согласия по поручению судьи.

В первом случае в адрес суда возвращается бланк уведомления, во втором и третьем - корешок повестки (расписка), на которых имеется отметка адресата о получении судебной повестки или указаны причины ее невручения. Судебные повестки, особенно те, которые направляются почтой, рекомендуется направлять заблаговременно, чтобы уведомление или расписка успели возвратиться в суд до начала судебного заседания и суд владел информацией о вручении/невручении повестки, причинах невручения и мог своевременно принять меры к установлению места жительства или места нахождения адресата, осуществлению принудительного привода.

В случае неявки в судебное заседание подсудимого, потерпевшего, свидетеля к нему может быть применена такая мера процессуального принуждения, как принудительный привод. Принудительный привод оформляется постановлением на основании ст. 113 УПК РФ, его исполнение поручается руководителю службы судебных приставов соответствующего района и контролируется помощником судьи.

Трудности обычно возникают при вынесении постановления о принудительном приводе, исполнение которого поручается службе судебных приставов сельских районов республики. В таком случае важно заблаговременно выносить и направлять постановление о принудительном приводе и постоянно контролировать его исполнение.

В случае необходимости допроса потерпевшего или свидетеля, находящихся в местах лишения свободы, также заблаговременно выносятся постановления об этапировании, копия которого заверяется гербовой печатью суда, направляется начальнику учреждения, в котором находится осужденный, и начальнику СИЗО. Еще раз подчеркнем, что постановление об этапировании готовится и направляется заранее, в первые дни поступления дела в суд, если из приложения к обвинительному заключению следует, что кто-либо из лиц, подлежащих вызову в суд, содержится в местах лишения свободы, поскольку обычно этапирование осужденных занимает длительное время.

Отметим, что на практике часто возникает проблема, связанная с невозможностью раздельного доставления подсудимого, содержащегося под стражей, и свидетеля, этапированного по постановлению суда, в помещение суда, когда указанные лица, находясь совместно в одном помещении в течение длительного промежутка времени, имеют возможность согласовать свои показания по делу.

Поскольку, в соответствии с ч. 1 ст. 246 УПК РФ, в судебное заседание всегда вызывается обвинитель, при назначении первого судебного заседания

по делу прокурору, как указывалось выше, по почте направляется копия постановления о назначении судебного заседания. Кроме того, помощником судьи в 2 экземплярах оформляется требование, в котором указываются номер уголовного дела, ФИО подсудимого, квалификация его действий, место и время проведения судебного заседания. Один экземпляр требования вручается под роспись помощнику прокурора, для приобщения к надзорному производству по делу, второй экземпляр приобщается к материалам уголовного дела.

Наиболее предпочтительным способом извещения защитника о судебном заседании представляется заявка по телефону в юридическую консультацию или лично адвокату, оформленная телефонограммой, в которой указывается, какая конкретно информация о дате и месте проведения судебного заседания передана, кому и кем, в какое время, по какому номеру телефона. Кроме того, хотя это не предусмотрено УПК РФ и Инструкцией по судебному делопроизводству, адвокату направляется копия постановления о назначении судебного заседания, где указывается место и время его проведения. При этом желательно, планируя судебное заседание, сначала согласовать его возможную дату и время с адвокатом.

Работником отдела обеспечения судопроизводства по уголовным делам ежедневно составляется список дел, назначенных к рассмотрению, и вывешивается на специальном стенде в фойе суда.

Часто при поступлении уголовного дела в суд возникает необходимость в составлении и направлении судебных запросов в различные учреждения (медицинские, образовательные, правоохранительные и др.). Однако при этом если в ГПК РФ предусмотрены сроки исполнения судебных запросов - 5 суток с момента поступления, и ответственность за их неисполнение в виде штрафа (ст. 57 ГПК РФ), то действующим уголовно-процессуальным законодательством вышеизложенное не предусмотрено.

На практике часто приходится сталкиваться с равнодушием и некомпетентностью работников различных учреждений и несвоевременностью исполнения запросов суда. Так, например, в производстве судьи находилось уголовное дело, по которому один из подсудимых неоднократно не являлся в судебные заседания. По неофициальной информации суду стало известно, что подсудимый находится в противотуберкулезном диспансере. Судом был своевременно направлен запрос в названное медицинское учреждение, однако ответ был получен с большим опозданием, и на нем отсутствовали какие-либо реквизиты лечебного учреждения, фамилия и должность лечащего врача. Из ответа на запрос было неясно, находится ли там подсудимый в настоящее время, что послужило поводом для направления уточняющих запросов, необоснованно затягивающих рассмотрение дела судом.

При разрешении этих и иных проблем, связанных как с назначением судебного заседания по уголовному делу, так и с качественным осуществлением помощником судьи своих должностных обязанностей в целом, на наш взгляд, от последнего требуются следующие профессиональные качества: коммуникабельность, мобильность, умение убеждать и слушать, внимательность, настойчивость, умение планировать свою деятельность и анализировать ее результаты, а также результаты деятельности судьи. Наличие этих качеств, а также стремление к их совершенствованию в совокупности с плодотворным сотрудничеством, содружеством, сотворчеством с судьей, обязательно приведут как к решению актуальных задач, стоящих перед судами в настоящее время, так и к формированию полноценного судейского корпуса в будущем.

§ 2.5. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи

по уголовным делам: суд первой инстанции,

суд надзорной инстанции

В отличие от помощников судей в арбитражных судах, полномочия помощников судей по уголовным и гражданским делам в судах общей юрисдикции не урегулированы нормами процессуального права.

Тем не менее помимо Федерального закона от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации"¹ помощники судей руководствуются Инструкцией по делопроизводству и должностным регламентом, закрепляющими их права и обязанности.

Как государственный гражданский служащий помощник судьи является носителем определенных прав и обязанностей. Помощник судьи должен оказывать судье помощь в подготовке проектов судебных решений, но при этом его действия не должны влечь за собой возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников процесса. Помощники также осуществляют подбор законодательства, материалов судебной практики, необходимых для рассмотрения дела судьей. Именно помощник судьи способен оказать содействие в подготовке и организации судебного процесса, в его планировании и в управлении движением дела, что позволяет судьям работать с гораздо большей производительностью.

Таким образом, целью деятельности помощника является создание условий для повышения эффективности деятельности судьи, его труд позволяет освободить судью от технической работы и дает ему возможность сосредоточиться на осуществлении основной функции - отправлении правосудия².

Помощник судьи районного суда г. Улан-Удэ Республики Бурятия (первая инстанция):

1. Оказывает помощь судье в подготовке уголовного дела к судебному разбирательству: при поступлении уголовного дела проверяет, подсудно ли уголовное дело суду; проверяет сроки предварительного расследования, утверждено ли в течение 10 дней обвинительное заключение, или этот срок нарушен; соответствует ли обвинительное заключение постановлению о

¹ См.: СЗ РФ. 1995. N 31. Ст. 2990.

² Тихомирова Я.В. Помогают отправлению правосудия // [http:// puslikinogorsky.psk.sudrf.ra/modules.php?name= pressdep&op= interprint&id=2](http://puslikinogorsky.psk.sudrf.ra/modules.php?name=pressdep&op=interprint&id=2).

привлечении в качестве обвиняемого; составлено ли обвинительное заключение в соответствии с требованиями ст. 220 УПК РФ; имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление уголовного дела; подлежит ли отмене или изменению избранная в отношении обвиняемого мера пресечения. Помощник также изучает протокол ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела; выясняет, желал ли обвиняемый и его защитник воспользоваться правами, предусмотренными ч. 5 ст. 217 УПК РФ; сформулированы ли заявления, ходатайства; имеются ли основания для проведения предварительного слушания, предусмотренные ч. 2 ст. 229 УПК РФ; имеются ли основания для возврата уголовного дела прокурору в соответствии со ст. 237 УПК РФ; погашены ли предыдущие судимости обвиняемого; имеются ли в материалах дела копии предыдущих приговоров, а в случае отсутствия таковых (при наличии данных о судимости лица) делает запросы в соответствующие суды; после изучения дела вносит предложения судье о назначении дела.

2. Подготавливает проекты постановлений о назначении судебного заседания без предварительного слушания; о назначении предварительного слушания; о назначении судебного заседания по итогам предварительного слушания; о назначении заседаний апелляционной инстанции; о назначении судебного заседания в особом порядке; передает уголовное дело секретарю судебного заседания, который вызывает участников судебного разбирательства в суд либо самостоятельно извещает стороны о дне, времени и месте рассмотрения уголовного дела; вручает копии постановлений участникам процесса; составляет и направляет необходимые запросы, уведомления, сопроводительные письма.

3. Занимается подготовкой проектов различных судебных решений по уголовным делам, находящимся в производстве судьи. При подготовке проектов документов руководствуется требованиями главы 39 УПК РФ и др.; руководствуясь ст. 254 УПК РФ и соответствующими статьями УК РФ, готовит проекты постановлений о прекращении уголовного дела за деятельным раскаянием, в связи с примирением сторон, в связи со смертью подсудимого; руководствуясь ст. 253 УПК РФ, готовит проекты постановлений о приостановлении уголовного дела в связи с розыском подсудимого, в связи с болезнью подсудимого; перед удалением судьи в совещательную комнату готовит проекты постановлений об оплате труда адвокатов; в случае рассмотрения уголовного дела с участием педагога готовит проект постановления об оплате труда педагога.

4. Осуществляет контроль за приостановленными делами. Если дело приостановлено за розыском подсудимого, ежемесячно направляет запросы в прокуратуру (орган, осуществляющий контроль за исполнением постановления суда о розыске подсудимого); начальнику ОВД по поводу проводимых оперативно-розыскных мероприятий; если дело приостановлено

в связи с болезнью подсудимого, составляет запросы в учреждения здравоохранения для выяснения вопроса о длительности проводимого лечения, о сроках выздоровления и возможности участия подсудимого в судебном разбирательстве; готовит проекты постановлений об этапировании; в случае участия в деле в качестве свидетеля лица под псевдонимом подготавливает письма руководителю соответствующего правоохранительного органа для обеспечения явки засекреченного свидетеля.

5. После вынесения приговора суда проверяет, вручены ли копии приговора участникам процесса; заполняет учетно-статистическую карточку на подсудимого, карточку по учету сумм ущерба, причиненного преступлениями; выписывает исполнительные листы немедленного исполнения.

6. По уголовным делам в отношении несовершеннолетнего обязательно уведомляет о времени и месте проведения судебного заседания ПДН, если несовершеннолетний состоит на учете, а также КДН при администрации по месту жительства несовершеннолетнего, учреждение по месту учебы или работы несовершеннолетнего подсудимого.

7. При направлении уголовного дела для проведения судебных экспертиз контролирует их выполнение и своевременность возвращения уголовного дела в суд; в случае необходимости, по согласованию с экспертным учреждением обеспечивает явку соответствующего лица на экспертизу.

8. Занимается подготовкой дел для кассационного рассмотрения.

9. Выполняет работу по рассмотренным делам: проводит проверку исполнительных листов по взысканию судебных издержек на оплату труда адвокатов, возвращенных без исполнения; рассылает напоминания судебным приставам-исполнителям, начальникам исправительных колоний по месту нахождения осужденных по вопросу исполнения постановлений о взыскании судебных издержек, штрафов; осуществляет контроль за исполнением приговоров в части уничтожения вещественных доказательств, их возврата соответствующим лицам, исполнения иных распоряжений по вступившим в законную силу приговорам.

10. Готовит уголовные дела для сдачи в архив.

11. Занимается подготовкой проектов постановлений о разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора в порядке ст. 397 УПК РФ.

12. При подготовке проекта постановления об отмене условного осуждения и снятии судимости выясняет следующие вопросы: отбыл ли

условно осужденный половину установленного испытательного срока; доказал ли условно осужденный поведением свое исправление; исследуются представленные суду материалы: характеристики на осужденного, регистрационный лист (являлся ли на отметки в уголовно-исполнительную инспекцию), требование ИЦ МВД РБ и др.

13. Изучает поступающие к судье жалобы в порядке ст. 125 УПК РФ на решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора; составляет запросы на их имя для предоставления материалов уголовных дел; подбирает законы, иные нормативно-правовые акты, материалы судебной практики, необходимые для разрешения поступивших жалоб; вносит предложения по рассмотрению жалобы; подготавливает проект постановления об удовлетворении жалобы в порядке ст. 125 УПК РФ или об отказе в удовлетворении.

14. Согласно плану проведения учебы, докладов и обобщений осуществляет подбор информации и материалов, готовит проекты обобщений, докладов и выступлений судьи; подбирает материалы судебной практики; готовит ответы на запросы, заявления по делам, находящимся в производстве у судьи.

15. Осуществляет контроль за работой курьера.

16. Вносит сведения по уголовным делам в электронную картотеку по системе ГАС "Правосудие".

17. Осуществляет прием граждан.

18. Выполняет иные поручения судьи.

В суде надзорной инстанции ходатайство стороны (надзорная жалоба или представление) является лишь поводом к началу надзорного пересмотра, но не влечет автоматического возбуждения надзорного производства.

Помощнику судьи надзорной инстанции по уголовным делам Верховного Суда Республики Бурятия необходимо:

1) обратить внимание на субъект обжалования (список лиц, перечисленных в ст. 402 УПК РФ, и имеющих право обжалования вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда, является исчерпывающим);

2) проверить подсудность надзорной жалобы в соответствии со ст. 403 УПК РФ;

3) проверить, все ли необходимые документы, в соответствии с ч. 2 ст. 404 УПК РФ, приложены к надзорной жалобе (представлению): 1) копия приговора или иного судебного решения, которые обжалуются; 2) копии приговора или определения суда апелляционной инстанции, определения суда кассационной инстанции, постановления суда надзорной инстанции, если они выносились по данному уголовному делу; 3) в необходимых случаях копии иных процессуальных документов, подтверждающих, по мнению заявителя, доводы, изложенные в надзорных жалобе или представлении;

4) помнить, что, согласно ст. 396 УПК РФ, вопросы, указанные в пунктах 1, 2, 9, 10, 11, 14, 15, 16 и 20 ст. 397 и ст. 398 УПК РФ, разрешаются судом, постановившим приговор, за исключением случаев, предусмотренных ч.2 ст. 135 УПК РФ;

5) проверить, не является ли надзорная жалоба или представление повторной, поскольку если, например, в отношении осужденного уже состоялось судебное решение суда надзорной инстанции (Постановление Президиума Верховного Суда Республики Бурятия), которым обжалуемый приговор изменен, то согласно ч. 1 ст. 412 УПК РФ внесение повторных жалоб в суд надзорной инстанции не допускается;

6) убедиться, что судья суда надзорной инстанции не рассматривал уголовное дело в суде первой или второй инстанции; имеются ли иные обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу;

7) знать, что пересмотр в порядке надзора приговора, определения или постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, может иметь место при наличии жалобы потерпевшего или его представителя либо представления прокурора и допускается лишь в течение года после вступления в законную силу приговора, определения, постановления суда (ст. 405 УПК РФ);

8) тщательно ознакомиться с доводами, содержащимися в надзорной жалобе (представлении), и проверить наличие или отсутствие оснований для отмены или изменения обжалуемых судебных решений, которые аналогичны основаниям, перечисленным в ст. 379 УПК РФ: 1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции; 2) нарушение уголовно-процессуального закона; 3) неправильное применение уголовного закона; 4) несправедливость приговора;

9) по итогам изучения надзорной жалобы, в случае необходимости, по предварительному согласованию с судьей истребовать уголовное дело из районного суда;

10) поставить на контроль своевременность рассмотрения надзорных жалоб (представлений). В течение 30 суток со дня поступления (ч. 1 ст. 406 УПК РФ) надзорные жалобы (представление) должны быть рассмотрены;

11) при изучении уголовного дела обратить внимание на соответствие сведений, изложенных в обвинительном заключении, содержанию постановления о привлечении в качестве обвиняемого; проверить, разъяснены ли подозреваемому, обвиняемому, подсудимому его права, в том числе ст. 51 Конституции РФ, обеспечено ли в необходимых случаях участие защитника (ст. 51 УПК РФ и др.); соблюдены ли особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, в отношении отдельных категорий лиц, указанных в ст. 447 УПК РФ; особенности производства при применении принудительных мер медицинского характера, а также дел, рассмотренных в особом порядке судебного разбирательства;

12) независимо от доводов надзорной жалобы или представления следует проверить все производство по делу в полном объеме. При изучении дела необходимо иметь в виду, что если по уголовному делу осуждено несколько лиц, а надзорные жалоба или представление принесены только одним из них или в отношении нескольких из них, то суд надзорной инстанции вправе проверить уголовное дело в отношении всех осужденных. После изучения дела (если есть основания) решается вопрос о необходимости возбуждения надзорного производства: либо в отношении только лица, подавшего надзорную жалобу (или в отношении которого принесены жалобы и представление), либо в отношении других (всех) осужденных, не приносивших надзорную жалобу (или в отношении которых не приносились жалобы или представление). При этом необходимо иметь в виду, что в случае, когда по уголовному делу осуждено или оправдано несколько лиц, суд не вправе отменить приговор, определение или постановление в отношении тех оправданных или осужденных, в отношении которых надзорные жалобы или представление не принесены, если отмена приговора, определения или постановления ухудшит их положение;

13) обсудить доводы жалобы с судьей; изучить приговор (постановление), кассационное определение, уголовное дело или материалы (в случае, если они истребовались);

14) сформулировав доводы лица, подавшего жалобу (представление), ответив на все доводы жалобы (представления), мотивировав и обосновав принимаемое решение, подготовить проект постановления об отказе в удовлетворении надзорной жалобы или представления либо проект

постановления о возбуждении надзорного производства и передаче надзорных жалобы или представления на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом. При составлении проекта постановления помощник должен знать требования, предусмотренные ч. 7 ст. 410 УПК РФ;

15) при проверке заключения прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств помощник должен руководствоваться ст. 413 УПК РФ.

Свои выводы в результате изучения уголовного дела (материалов) помощник судьи излагает в форме проекта судебного акта. Впоследствии судья, изучив материалы, оценивает обоснованность выводов помощника и принимает решение о вынесении соответствующего решения.

§ 2.6. К вопросу организации работы помощника судьи

по уголовным делам второй инстанции

Верховного Суда Республики Бурятия

Приступая к работе, помощник судьи обязан изучить Должностной регламент федерального государственного гражданского служащего, замещающего в Верховном Суде РБ должность федеральной государственной гражданской службы помощника судьи, ознакомиться под роспись с должностными обязанностями, правами и ответственностью помощника судьи, порядком служебного взаимодействия помощника судьи и другими нормативными положениями.

Помощник судьи должен познакомиться с работниками Верховного Суда РБ (по возможности лично): судьями, начальниками отделов и других подразделений, помощниками судей, консультантами, специалистами, секретарями судебного заседания и другими; расположением отделов; внутренними телефонами и т.п.

Целью деятельности помощника является обеспечение надлежащего исполнения полномочий судьи, в связи с этим он должен оказывать полноценную помощь в организации деятельности судьи по отправлению правосудия.

Помощник судьи должен проверить наличие у судьи необходимой нормативно-правовой базы и юридической литературы: УК РФ, УПК РФ, иных НПА, комментариев законодательства, материалов судебной практики, изданий периодической печати и др. Кроме того, необходимо отслеживать изменения и дополнения в законодательство, доводить их до сведения судьи.

Помощник изучает поступившие в адрес судьи заявления, жалобы и ходатайства, вносит предложения по их разрешению, подготавливает проекты ответов по ним, отслеживает своевременность их разрешения с целью недопущения волокиты.

Помощник оказывает организационную помощь в подготовке дел к судебному разбирательству: помогает в ведении делопроизводства судьи, в проверке надлежащего уведомления участников процесса о дне, времени и месте рассмотрения назначенных дел, в обеспечении порядка и регламента судебного заседания участниками судопроизводства.

Он также обеспечивает организацию работы судьи по приему граждан. Ведет журнал приема и регистрации обращений и заявлений, поступающих в

адрес судьи. Разъясняет в пределах своей компетенции порядок принесения жалоб, заявлений и ходатайств через отдел делопроизводства Верховного Суда РБ.

В производстве судьи по уголовным делам Верховного Суда Республики Бурятия по второй инстанции находятся уголовные дела, направленные в вышестоящую судебную инстанцию по кассационным жалобам или представлениям.

В кассационной инстанции, в отличие от надзорного производства, действует деволютивный порядок обжалования, при котором надлежащим образом составленная кассационная жалоба (представление) является достаточным поводом к возбуждению кассационного производства и подлежит обязательному рассмотрению. Иными словами, помощнику судьи необходимо проверить, правомочным ли лицом подана кассационная жалоба (представление) и соответствует ли она требованиям, содержащимся в ст. 375 УПК РФ, а именно указаны ли в ней:

- 1) наименование суда кассационной инстанции, в который подается жалоба или представление;
- 2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- 3) указание на приговор или иное решение, которое обжалуется, и наименование суда, его постановившего или вынесшего;
- 4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, с указанием оснований, предусмотренных ст. 379 УПК РФ;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов;
- 6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

Если поданная кассационная жалоба (представление) не соответствует вышеуказанным требованиям и это препятствует рассмотрению уголовного дела в кассационном порядке, то помощник судьи обязан сообщить об этом судье для принятия окончательного решения.

Помощник судьи обязан проверить дату и время назначения судебного заседания, а также проследить, чтобы стороны были извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела не позднее 14 суток до его начала. Кроме того, в случае наличия ходатайства осужденного, содержащегося под стражей, о желании присутствовать при рассмотрении жалобы (представления) на приговор, узнать, уведомлены ли сотрудники ответственных органов (СИЗО) о необходимости этапирования осужденного.

Следует тщательно ознакомиться с доводами, содержащимися в кассационной жалобе (представлении), и проверить наличие или отсутствие оснований для отмены или изменения обжалуемых судебных решений, которые предусмотрены ст. 379 УПК РФ:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции;

2) нарушение уголовно-процессуального закона;

3) неправильное применение уголовного закона;

4) несправедливость приговора.

Руководствуясь требованиями ч. 2 ст. 360 УПК РФ, в соответствии с которыми суд кассационной инстанции правомочен проверять судебные решения лишь в той части, в которой оно обжаловано, и в отношении лишь тех лиц, которых касается жалоба (представление), помощник судьи изучает доводы кассационной жалобы, устанавливает лиц, интересы которых обжалуются в кассационном порядке. Вместе с тем если при рассмотрении дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же делу и в отношении которых жалоба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. В том случае, если поданная кассационная жалоба (представление) касается вопросов законности приговора, то помощник судьи при изучении материалов дела обращает внимание на соблюдение судами первой или апелляционной инстанций норм закона и правильность их применения; если обоснованности - на соответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела; а если справедливости - на соответствие избранного судом наказания содеянному и личности осужденного.

Помощник судьи проверяет нумерацию дела и соответствие указанных в описи документов фактическому наличию их в деле. Изучение материалов уголовного дела начинается, как правило, с последних судебных документов: приговор, протокол судебного заседания, постановление о назначении судебного заседания и т.д. При этом следует помнить о безусловных основаниях отмены судебного решения (ч. 2 ст. 381 УПК РФ), т.е. таких нарушениях уголовно-процессуального закона, выявление которых влечет за собой отмену судебного решения в любом случае, а именно:

1) прекращение судом дела при наличии оснований, предусмотренных ст. 254 УПК РФ;

2) постановление приговора незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей;

3) рассмотрение уголовного дела в отсутствие подсудимого, за исключением случаев, предусмотренных ст. 247 УПК РФ;

4) рассмотрение уголовного дела без участия защитника, когда его участие является обязательным в соответствии с УПК РФ, или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника;

5) нарушение права подсудимого пользоваться языком, которым он владеет, и помощью переводчика;

6) непредоставление подсудимому права участия в прениях сторон;

7) непредоставление подсудимому последнего слова;

8) нарушение тайны совещания коллегии присяжных заседателей при вынесении вердикта или тайны совещания судей при постановлении приговора;

9) обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми;

10) отсутствие подписи судьи или одного из судей, если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, на соответствующем судебном решении;

11) отсутствие протокола судебного заседания.

Данные нарушения процедуры уголовного судопроизводства помощник судьи может самостоятельно выявить по имеющимся в деле протоколу судебного заседания, приговору суда и др.

Изучив материалы уголовного дела, проверив состоятельность и обоснованность доводов, приведенных в кассационной жалобе (представлении), помощник судьи докладывает судье о результатах и в необходимых случаях составляет проект судебного решения - кассационное определение, и отдает его судье на проверку.

Помощник судьи обеспечивает в необходимых случаях организацию зала судебного заседания, проверяет явку заинтересованных лиц, обеспечивает порядок и регламент судебного заседания.

Помощник судьи следит за тем, чтобы кассационное определение по уголовному делу было подписано всеми судьями, входившими в состав

судебной коллегии по уголовным делам, отслеживает своевременность сдачи уголовного дела специалисту по второй инстанции.

Помощник судьи по уголовным делам второй инстанции занимается по поручению судьи обобщением судебной практики, подготовкой и сбором материалов, сведений и статистических данных для обзоров и ответов.

Кроме того, приказом Председателя Верховного Суда РБ на помощника судьи по уголовным делам может быть возложена обязанность по обеспечению дежурства в общественной приемной. В этом случае помощник судьи осуществляет прием жалоб, заявлений и ходатайств граждан, связанных с отправлением правосудия, проверяет их соответствие требованиям уголовно-процессуального закона, наличие документов, имеющих значение для надлежащего разрешения дела судом вышестоящей инстанции, регистрирует их в журнале с присвоением входящего номера. Кроме того, помощник судьи дает в необходимых случаях разъяснения по вопросам подсудности и подведомственности рассмотрения жалоб и заявлений, а также требований, предъявляемых законом к их форме и содержанию.

§ 2.7. Некоторые вопросы организации работы

помощника судьи, рассматривающего уголовные дела

с участием коллегии присяжных заседателей

Рассмотрение уголовных дел с участием присяжных заседателей в настоящее время уже прочно вошло в уголовное судопроизводство Российской Федерации. На сегодняшний день суды присяжных действуют практически на всей территории России, в том числе в Республике Бурятия с 2003 года.

Производство в суде с участием присяжных заседателей ведется в общем порядке, но имеет ряд особенностей, предусмотренных главой 42 УПК РФ. В данной статье мы попытаемся рассмотреть вопрос об организации работы помощника судьи при рассмотрении уголовного дела с участием коллегии присяжных в Верховном Суде РБ.

Работа помощника начинается с самого момента поступления уголовного дела в суд для рассмотрения по существу. Помощник судьи обязан тщательно изучить уголовное дело¹, подготовить его к судебному разбирательству. В частности, следует изучить доказательственную базу на наличие оснований для исключения недопустимых доказательств, доводить до сведения судьи о наличии в деле доказательств; информировать судью о наличии в деле доказательств, которые не могут быть исследованы в присутствии присяжных заседателей. В их присутствии подлежат исследованию только те фактические обстоятельства уголовного дела, доказанность которых устанавливается присяжными в соответствии с их полномочиями разрешать только три взаимосвязанных вопроса: доказано ли само деяние; доказано ли, что деяние совершил подсудимый; и виновен ли он.

Как известно, решение о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей принимается судьей в ходе предварительного слушания. При этом судья определяет, сколько кандидатов в присяжные заседатели необходимо вызвать.

После назначения судебного заседания производится отбор кандидатов в присяжные заседатели. Судебная практика показала, что их отбор, с учетом сложности этого процесса, целесообразно осуществлять специально выделенному опытному работнику аппарата суда - помощнику судьи. В

¹ Подробно об этом см. параграф настоящей книги "Примерный алгоритм изучения и анализа материалов уголовного дела".

Верховном Суде РФ эти обязанности также выполняет ведущий консультант суда присяжных. Для отбора используются общий и запасной списки присяжных. Отбор происходит посредством случайной выборки. Списки составляются высшим исполнительным органом власти субъекта РФ в соответствии с ч. 2 ст. 4 ФЗ от 20.08.2004 N 113-ФЗ (далее - Закон о присяжных заседателях)¹. Помощник судьи проводит проверку наличия обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела. К таким обстоятельствам относятся:

- 1) недостижение возраста 25 лет;
- 2) наличие непогашенной или неснятой судимости;
- 3) признанная судом недееспособность или ограниченная дееспособность;
- 4) состояние на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств;
- 5) подозрение или обвинение в совершении преступлений;
- 6) незнание языка, на котором ведется судопроизводство;
- 7) наличие физических или психических недостатков, препятствующих полноценному участию в рассмотрении судом уголовного дела.

Лица, названные в первых четырех пунктах данного перечня, не могут быть включены в общие и дополнительные списки кандидатов в присяжные заседатели, а если все же оказались в них, то исключаются высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ. Три последние категории лиц имеют признаки, которые обычно не могут быть оперативно выявлены (привлечение лица в качестве обвиняемого или признание подозреваемым и др.) или требуют непосредственного восприятия и оценки в суде. Поэтому указанные лица не допускаются к участию в рассмотрении судом конкретного уголовного дела непосредственно при составлении в суде предварительного списка кандидатов в присяжные.

Помощник судьи обязан проверить списки кандидатов в присяжные заседатели на наличие признаков, указанных в пунктах 1 - 4, а при обнаружении таких признаков эти лица также не включаются в

¹ Федеральный закон от 20.08.2004 №113-ФЗ (в ред. от 29.12.2010 №433-ФЗ) «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» // СЗ РФ. 23.08.2004. №34. Ст. 3528.

предварительный список кандидатов и не допускаются к участию в рассмотрении судом конкретного уголовного дела.

В соответствии с п. п. 1 - 2 ст. 7 Закона о присяжных заседателях граждане, оказавшиеся в общем или запасном списке кандидатов в присяжные, исключаются из них высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ в случаях:

1) выявления обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 3 названного ФЗ;

2) подачи гражданином письменного заявления о наличии обстоятельств, препятствующих исполнению им обязанностей присяжного заседателя, если он является:

а) лицом, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство;

б) лицом, не способным исполнять обязанности присяжного заседателя по состоянию здоровья, подтвержденному медицинскими документами;

в) лицом, достигшим возраста 65 лет;

г) лицом, замещающим государственные должности или выборные должности в органах местного самоуправления;

д) военнослужащим;

е) судьей, прокурором, следователем, дознавателем, адвокатом, нотариусом или имеющим специальное звание сотрудником ОВД, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, службы судебных приставов, таможенных органов, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, а также лицом, осуществляющим частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии);

ж) священнослужителем.

Однако имеют место факты, когда такие лица все же попадают в предварительные списки. В подобном случае помощником судьи эти лица должны быть выявлены посредством анкетирования кандидата в присяжные заседатели, и эта информация должна быть доведена до сведения судьи.

Кроме того, согласно ч. 7 ст. 326 УПК РФ, от исполнения обязанностей присяжных заседателей по их устному или письменному заявлению председательствующим судьей могут быть освобождены лица старше 60 лет; женщины, имеющие ребенка в возрасте до трех лет; лица, которые в силу религиозных убеждений считают для себя невозможным участие в

осуществлении правосудия; лица, отвлечение которых от исполнения служебных обязанностей может нанести существенный вред общественным или государственным интересам; иные лица, имеющие уважительные причины для неучастия в судебном заседании.

Решение по данному вопросу принимается судьей при формировании коллегии присяжных заседателей лишь после заслушивания мнения сторон.

В случае установления несовпадения данных о личности кандидата в присяжные заседатели, указанных в списке, составленном высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, с паспортными данными кандидата в присяжные заседатели, он не может принимать участие в процедуре формирования коллегии. Проверка соответствия данных о личности с паспортными данными также входит в круг обязанностей помощника судьи.

Одно и то же лицо не может участвовать в течение года в судебных заседаниях в качестве присяжного заседателя более одного раза. По завершении отбора кандидатов, для участия в рассмотрении уголовного дела составляется предварительный список с указанием их фамилий, имен, отчеств, рода занятий. Список подписывается составившим его помощником судьи. Фамилии кандидатов в присяжные вносятся в список в том порядке, в каком проходила случайная выборка. Включенным в предварительный список кандидатам в присяжные заседатели не позднее семи суток до начала судебного разбирательства вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд.

Далее, имеется ряд специфических правил, относящихся к подготовительной части судебного заседания. Центральную роль здесь играет формирование коллегии присяжных. В соответствии с ч. 2 ст. 327 УПК РФ, после доклада о явке сторон и других участников уголовного судопроизводства помощник судьи докладывает о явке кандидатов в присяжные заседатели. Если в судебное заседание явилось менее двадцати кандидатов, то председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд присяжных заседателей.

Списки кандидатов, явившихся в судебное заседание, без указания их домашнего адреса вручаются сторонам. Формирование коллегии присяжных заседателей происходит в порядке, установленном ст. 328 УПК РФ, в закрытом судебном заседании. Явившиеся кандидаты приглашаются в зал судебного заседания. Председательствующий произносит перед ними краткое вступительное слово, в котором он представляется сам, представляет стороны, помощника судьи, сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению, какова предполагаемая продолжительность судебного

разбирательства, разъясняет задачи, стоящие перед присяжными, и условия их участия в рассмотрении данного уголовного дела.

После решения всех вопросов о самоотводах и об отводах кандидатов в присяжные помощник судьи по указанию председательствующего составляет окончательный список в той последовательности, в которой они были включены в первоначальный. Если количество неотведенных кандидатов в присяжные заседатели превышает четырнадцать, то в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются четырнадцать первых по списку кандидатов. С учетом характера и сложности уголовного дела по решению председательствующего может быть избрано большее количество запасных присяжных, которые также включаются в протокол судебного заседания.

Если оставшихся кандидатов окажется меньше четырнадцати, то необходимое количество лиц вызывается в суд дополнительно по запасному списку. Вызов дополнительных кандидатов обеспечивается помощником судьи. В отношении вновь вызванных в суд решаются вопросы об их освобождении от участия в рассмотрении уголовного дела и отводах. Председательствующий оглашает фамилии, имена и отчества присяжных, занесенных в протокол судебного заседания. При этом первые двенадцать образуют коллегия присяжных заседателей по уголовному делу, а два последних участвуют в рассмотрении уголовного дела в качестве запасных присяжных заседателей.

Права присяжных заседателей (в том числе и запасных) перечислены в ч. 1 ст. 333 УПК РФ:

1) участвовать в исследовании всех обстоятельств уголовного дела, задавать через председательствующего вопросы допрашиваемым лицам, участвовать в осмотре вещественных доказательств, документов и производстве иных следственных действий;

2) просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к уголовному делу, содержание оглашенных в суде документов и другие неясные для них вопросы и понятия;

3) вести собственные записи и пользоваться ими при подготовке в совещательной комнате ответов на поставленные перед присяжными заседателями вопросы.

Присяжным заседателям запрещено:

1) отлучаться из зала судебного заседания во время слушания уголовного дела;

2) высказывать свое мнение по рассматриваемому уголовному делу до обсуждения вопросов при вынесении вердикта;

3) общаться с лицами, не входящими в состав суда, по поводу обстоятельств рассматриваемого уголовного дела;

4) собирать сведения по уголовному делу вне судебного заседания;

5) нарушать тайну совещания и голосования присяжных заседателей по поставленным перед ними вопросам.

В связи с вышеуказанными требованиями закона, действия помощника судьи состоят в обеспечении надлежащего их исполнения. В задачи помощника входит также постоянное напоминание присяжным заседателям об их правах, обязанностях, а также о последствиях нарушения ими требований закона.

Так, помощник судьи должен заблаговременно уведомлять председательствующего судью о наличии обстоятельств, могущих воспрепятствовать явке присяжного заседателя на судебное заседание (наличие заболевания, временный отъезд, иные обстоятельства) с целью недопущения необоснованного отложения и волокиты по рассмотрению уголовного дела.

Особенности судебного следствия в суде присяжных установлены ст. 335 УПК РФ. Судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника. В этом заявлении государственный обвинитель излагает существо предъявленного обвинения и предлагает порядок исследования представленных им доказательств. Защитник высказывает согласованную с подсудимым позицию по предъявленному обвинению и мнение о порядке исследования представленных им доказательств.

На данном этапе рассмотрения дела помощник судьи всегда должен находиться в зале судебного заседания на случай возникновения необходимости выполнения поручений председательствующего по тем или иным вопросам, возникающим в процессе судебного заседания, например представление протоколов следственных действий для обзора подсудимому. В обязанности помощника судьи также входит подготовка проектов возможных промежуточных постановлений суда по возможным ходатайствам участников процесса.

Прения сторон проводятся по общим правилам, указанным в ст. 292 УПК РФ, однако лишь в пределах вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Прения сторон в суде присяжных состоят из

речей государственного обвинителя, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, защитника и подсудимого, если его ходатайство об этом будет удовлетворено судом (ч. 2 ст. 292 УПК РФ).

Полагаем, что именно к прениям сторон помощник судьи уже должен подготовить проекты вопросного листа с формулировками основных вопросов, а по результатам прений, в случае необходимости, предложить судье формулировки дополнительных вопросов.

В это же время помощник судьи активно помогает судье в составлении напутственного слова председательствующего на основе анализа исследованных в присутствии присяжных заседателей доказательств. Качество напутственного слова председательствующего во многом определяет вопрос о том, смогут ли присяжные заседатели правильно разобраться в деле и ответить на поставленные перед ними вопросы.

Что касается вопросного листа, то российская правовая система чуть ли не единственная в мире, где вопрос о виновности подсудимого в суде присяжных разбит на три основных вопроса. Это разделение в значительной степени усложняет формулировку вопросов, например, по делам о групповых, неоконченных преступлениях, при различной роли и степени участия соучастников. Тем не менее, вопросы должны быть сформулированы, с одной стороны, предельно понятно для присяжных, а с другой - так, чтобы не исказился смысл предъявленного подсудимым обвинения.

Исходя из изложенного, главными задачами помощника судьи в суде присяжных является не только создание условий для беспрепятственного рассмотрения председательствующим судьей уголовного дела, но и создание соответствующей психологической атмосферы для присяжных заседателей, в которой они действительно чувствовали бы высокую степень ответственности суда, от решения которого реально зависят судьбы других людей.

Помощник, непосредственно общающийся с присяжными заседателями для решения организационных вопросов, в отличие от председательствующего судьи, общающегося с присяжными только в ходе судебного заседания, даже в неформальной обстановке должен выглядеть достойно, быть вежливым, корректным и при этом всегда помнить про ограничения в общении с присяжными заседателями.

Для успешного выполнения возложенных на помощников судей обязанностей необходимы такие деловые качества, как высокий уровень знаний, развитое мышление, работоспособность, умение общаться с людьми,

ответственность, а также высокие личные моральные качества. Еще раз подчеркнем, что основной целью деятельности помощника судьи в судебном разбирательстве с участием коллегии присяжных заседателей было и остается все-таки создание необходимых условий для наиболее тщательного и всестороннего рассмотрения уголовного дела.

В текущие обязанности помощника судьи, рассматривающего уголовные дела с участием присяжных заседателей, входит также регулярное изучение и анализ законодательства и судебной практики по уголовным делам, рассмотренным Верховным Судом РФ и судами других субъектов РФ с участием присяжных заседателей.

Несомненно, что современное законодательство и судебная практика не стоят на месте. Поэтому для надлежащего отправления правосудия необходимо глубокое изучение различных вопросов, возникающих по подобным уголовным делам, с тем, чтобы при их разрешении не допустить нарушений норм материального и процессуального права.

§ 2.8. Особенности организации работы помощника судьи по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних

Хороший секретарь – это будущий хороший помощник, а хороший помощник – это будущий судья¹. Качество работы судьи во многом зависит от профессионализма его помощника и секретаря судебного заседания. Сплоченный, добросовестный аппарат позволяет судье максимально сконцентрироваться на разрешении дела, не отвлекаясь на организационные и технические моменты судебного разбирательства.

Помощник судьи в своей деятельности руководствуется должностным регламентом, утвержденным председателем суда в соответствии с типовыми регламентами², не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле. На него возлагаются обязанности по подготовке и организации судебного процесса без права выполнения функций по осуществлению правосудия. Основной задачей же секретаря являются ведение протокола судебного заседания и последующее изготовление его бумажного варианта.

При поступлении дела помощник должен внимательно изучить его материалы. Делает ли помощник это до или после судьи – неважно. Главное помнить, что «одна голова хорошо, а две лучше». Что-то существенное, не замеченное первым, может (более того – должен) увидеть второй.

Лейтмотивом правосудия в отношении несовершеннолетних является реализация максимально индивидуального подхода к подростку, оказавшемуся в конфликте с законом³. В рамках обозначенных Верховным Судом РФ подходов к уголовному судопроизводству по рассматриваемой категории дел российские суды апробируют различные методы сбора так называемой юридически значимой информации о несовершеннолетнем⁴. Однако единообразной практики применения ювенальных технологий пока нет.

Не углубляясь в достоинства, недостатки и проблемы реализации тех или иных методов, сосредоточимся на основном: помощник должен убедиться в том, что при рассмотрении дела судом будет обеспечен

¹ Иванов В.А. Офис судьи // Судья. – 2011. - №7. - С. 41-43.

² Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 06.12.2010 №272 «Об утверждении типовых должностных регламентов помощника председателя суда (судьи) верховного суда республики, краевого и областного судов, суда города федерального значения, судов автономной области и автономного округа, окружного (флотского) военного суда, районного суда и гарнизонного военного суда» // СПС «Консультант Плюс».

³ П. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 №1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» // СПС «Консультант Плюс».

⁴ См. подробнее: Справка по результатам обобщения информации судов субъектов РФ об использовании ювенальных технологий судами общей юрисдикции. Начало // Вопросы ювенальной юстиции. - 2010. - №4. – С. 18-22, Справка по результатам обобщения информации судов субъектов РФ об использовании ювенальных технологий судами общей юрисдикции. Окончание // Вопросы ювенальной юстиции. - 2010. - №5. - С. 18 - 21.

максимально индивидуальный подход, а именно – будут установлены обстоятельства, определенные ст. 421 УПК РФ: возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения, условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности, влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

Так, судье должен быть представлен подробный отчет о несовершеннолетнем, точнее – о его жизни до того, как он попал в поле зрения правоохранительных органов. Имеют значение сведения о том, с кем он проживал, в каких условиях, о характере его поведения как по месту жительства, так и по месту учебы, работы, досуга. Важными могут оказаться даже мелочи. В каждом конкретном случае период жизни подростка, подлежащий изучению, определяется индивидуально. Будет оптимальным проанализировать 2-3 года до начала его девиантного поведения.

Интересующие суд сведения можно получить у самого подростка и его законных представителей (в ходе личной беседы), а также из документов, собранных органами дознания и следствия (характеристик, справок, объяснений и т.п.).

Поскольку отчет помощника (в какой бы форме он не был представлен – в устной или в письменной) не будет иметь юридической силы в ходе судебного следствия, все сведения, полученные помощником, должны быть подтверждены документально, т.е. облачены в процессуальную форму, чтобы судья имел возможность принять содержащуюся в отчете информацию во внимание при принятии решения по делу.

Данные о жилищно-бытовых условиях несовершеннолетнего могут содержаться в акте обследования семейно-бытовых условий¹, протоколах допросов участников уголовного судопроизводства, иных документах. Об условиях воспитания, лицах из окружения несовершеннолетнего можно узнать также из характеристик с места жительства, учебы, работы. Не следует забывать о характеристиках личности родителей, попечителей и иных лиц из ближайшего окружения несовершеннолетнего. Имеют значение сведения о материальном благополучии несовершеннолетнего, о его доходах, доходах его семьи. В том случае, если несовершеннолетний судим, то соответствующая информация может содержаться в органе исполнения наказаний².

В идеале все вышеуказанные документы запрашивают и приобщают к уголовному делу органы дознания и следствия. Однако не рекомендуется всецело полагаться на результаты досудебного производства, поскольку ни

¹ П. 4 ч. 1 ст. 27 Федерального закона от 24.06.1999 №120-ФЗ (в ред. от 07.02.2011 №4-ФЗ) «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» // СЗ РФ. - 28.06.1999. - №26. – Ст. 3177; п. 67.4, Приложения №№ 2, 8 Инструкции по организации работы подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел, утв. Приказом МВД РФ от 26.05.2000 №569 (в ред. от 06.04.2007 №338) // СПС «Консультант Плюс».

² Если несовершеннолетний отбывает уголовное наказание, то по месту его отбывания необходимо истребовать характеризующий материал, а также сведения о наличии либо отсутствии нарушений порядка и условий отбывания несовершеннолетним наказания.

для кого не секрет не всегда оправданно высокая нагрузка в работе дознавателей, следователей, а также на участковых, инспекторов по делам несовершеннолетних, а потому низкое качество расследования значительной части уголовных дел.

Подготовительная работа помощника еще на стадии принятия судьей решения по поступившему делу позволяет выявить пробелы в сведениях о личности несовершеннолетнего и принять меры к их восполнению путем направления соответствующих запросов.

В том случае, если судья, не обнаружив оснований, предусмотренных п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 227 УПК РФ, принимает решение о назначении судебного заседания по делу, в постановлении о назначении судебного заседания разрешаются вопросы, предусмотренные ч. 2 ст. 227, ч.ч. 2, 3 ст. 231 УПК РФ. Между тем, назначение к рассмотрению дел в отношении несовершеннолетних имеет свои особенности.

Так, согласно п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ, если подозреваемый или обвиняемый является несовершеннолетним, то участие защитника является обязательным. Однако, если к моменту назначения судебного заседания подозреваемый (обвиняемый) достиг совершеннолетия, он может воспользоваться своим правом на отказ от защитника¹, а вопрос о назначении защитника будет зависеть от наличия обстоятельств, предусмотренных п.п. 3-6 ч. 1 ст. 51 УПК РФ. При определении конкретного адвоката, допускаемого к участию в деле, если таковой не приглашен самим обвиняемым или по его поручению, суд обеспечивает участие того адвоката, который защищал интересы несовершеннолетнего в ходе досудебного производства, либо назначает другого, отдавая приоритет имеющему специализацию по делам в отношении несовершеннолетних².

УПК РФ допускает закрытое судебное разбирательство по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста 16-ти лет, прямого запрета на рассмотрение таких дел в открытом судебном заседании в законе нет. Тем не менее, следуя рекомендациям Пекинских правил – защищать репутацию несовершеннолетнего, судебное заседание по делам в отношении лиц, не достигших 18-ти лет, следует назначать закрытое. Конечно, это при условии, что отсутствуют обоснованные ходатайства о рассмотрении дела в открытом судебном заседании³.

В связи с тем, что постановление приговора по делам в отношении несовершеннолетних без проведения судебного разбирательства не допустимо, они рассматриваются в общем порядке⁴. Таким образом, в судебное заседание вызываются лица по спискам, представленным

¹ Ст. 52 УПК РФ, п. 8 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1.

² Необходимость введения такой специализации обсуждается давно. См., например: Проблемы доказывания в деятельности адвоката-защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних. Дис... канд.юрид. наук: 12.00.09 / Еникеев Р.З. – Уфа, 2004. – 273 с.

³ П. 45 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1.

⁴ Ч. 2 ст. 420 УПК РФ, п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1; п. 7 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.12.2006 №60 (в ред. от 23.12.2010 №31) «О применении судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел» // СПС «Консультант Плюс».

сторонами (в том числе по списку, составленному дознавателем, следователем в конце обвинительного акта либо заключения).

Ст. 425 УПК РФ предусматривает обязательное участие педагога или психолога при допросе несовершеннолетнего в возрасте от 14-ти до 16-ти лет, а в случае, если подросток страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии, то и в возрасте от 16-ти до 18-ти лет. Обеспечение участия педагога важно, иначе показания несовершеннолетнего, полученные в отсутствие педагога либо психолога, будут в силу ч. 2 ст. 75 УПК РФ являться недопустимыми доказательствами.

УПК РФ не предъявляет конкретных требований к педагогу. Тем не менее, следует с особой тщательностью подходить к выбору его личности. В качестве такого специалиста не может быть допущен учитель, которого дознаватель, следователь уже допрашивал по обстоятельствам жизни и воспитания несовершеннолетнего. Педагогом не может быть лицо, обремененное личными, в том числе неприязненными, взаимоотношениями с подростком. Чтобы быть способным качественно выполнять в судебном заседании свои функции, допускаемый к участию в деле педагог как минимум должен иметь педагогическое образование, достаточный стаж работы по педагогической специальности.

Несмотря на то, что к участию в допросе несовершеннолетнего чаще привлекают педагогов, приглашение психолога является не менее целесообразным. Как правильно отмечается в юридической литературе, специалист-психолог может помочь определить социально-психологические характеристики личности допрашиваемого, установить с ним контакт, предложить тактические приемы общения, сформулировать вопросы с учетом особенностей психики допрашиваемого¹.

В судебное заседание по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего вызываются законные представители, круг которых определен в п. 12 ст. 5 УПК РФ². При допуске к участию родителей (усыновителей) необходимо наличие документов, подтверждающих родство – свидетельства о рождении несовершеннолетнего. В случае, когда в качестве законного представителя несовершеннолетнего участвует его попечитель, правовой статус последнего подтверждается соответствующим документом органа опеки и попечительства. При невозможности участия в деле родителей (усыновителей), попечителей несовершеннолетнего суд принимает меры к вызову представителя организации для детей-сирот и для детей, оставшихся без попечения родителей, куда устроен несовершеннолетний³. Бывает так, что подросток не устроен в соответствующую организацию, а обеспечение участия в деле иных законных представителей невозможно (например, законом запрещено

¹ См.: Шепитько В.Ю. Проблемы использования специальных психологических знаний в следственной деятельности // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений: Сб. матер. 50-х Криминалистических чтений: в 2-х ч. – М., 2009. Ч. 1. - С. 470-473.

² Ст. ст. 48, 428 УПК РФ.

³ Ст. 155.1 Семейного кодекса РФ.

привлечение в качестве таковых лиц, которые совершили преступление совместно с несовершеннолетним, а также лиц, в отношении которых несовершеннолетний совершил преступление), в такой ситуации суд должен принять меры к вызову представителя органа опеки и попечительства по месту его жительства¹.

По общему правилу полномочия законного представителя прекращаются, если подсудимый достиг совершеннолетия на момент рассмотрения дела, но в исключительных случаях реализация этих функций может продолжаться до достижения подсудимым 20-ти лет².

В том случае, если по делу заявлен гражданский иск о возмещении вреда, причиненного преступлением, следует принять меры к вызову лиц, которые должны быть привлечены в качестве гражданских ответчиков, однако не были признаны таковыми в ходе досудебного производства. В соответствии с ч. 1 ст. 1074 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14-ти до 18-ти лет несут самостоятельную ответственность за причиненный вред. Однако в подавляющем большинстве случаев несовершеннолетний не имеет собственных доходов и иного имущества, достаточного для возмещения вреда. Кроме того, необходимо принимать во внимание, что законом определены виды доходов, на которые не может быть обращено взыскание, в частности, к таким доходам относится пенсия по потере кормильца³. Таким образом, в судебное заседание должны быть вызваны родители, усыновители, попечители несовершеннолетнего, в том числе родители, лишённые родительских прав⁴, которые могут быть признаны гражданскими ответчиками. При этом следует помнить, что, поскольку ответственность за своего ребенка несут оба родителя⁵, то гражданскими ответчиками должны быть оба. В противном случае затягивание с решением вопроса о привлечении в качестве гражданских ответчиков надлежащих лиц и следующая за этим невозможность своевременного разрешения судом гражданского иска могут повлечь за собой передачу вопроса о размере возмещения гражданского иска для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства⁶.

Обращаясь к вопросу о порядке вызова несовершеннолетнего подсудимого, следует помнить, что несовершеннолетний, не находящийся под стражей, вызывается в суд через законных представителей⁷.

В целях установления условий жизни и воспитания несовершеннолетнего суд обязан известить о судебном заседании

¹ П. 8 ч. 1 ст. 8 Федерального закона от 24.04.2008 №48-ФЗ (в ред. от 01.07.2011 №169-ФЗ) «Об опеке и попечительстве» // СЗ РФ. – 28.04.2008. - №17. – Ст. 1755; п. 11 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1.

² П. 12 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1.

³ Ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, ст. 101 Федерального закона от 02.10.2007 №229-ФЗ (в ред. от 18.07.2011 №226-ФЗ) «Об исполнительном производстве» // СЗ РФ. 08.10.2007. №41. Ст. 4849.

⁴ Ст. 1075 ГК РФ.

⁵ Ст. 61 Семейного кодекса РФ.

⁶ Ч. 2 ст. 309 УПК РФ

⁷ Ст. 424 УПК РФ.

предприятие, учреждение или организацию, в которых учился и работал несовершеннолетний, комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав¹. Явка представителей этих организаций, учебных и трудовых коллективов не обязательна, если по делу собрано достаточно информации о несовершеннолетнем.

О судебном заседании необходимо уведомлять также подразделение по делам несовершеннолетних (далее - ПДН) по месту жительства подсудимого, сотрудники которого обязаны проводить индивидуально профилактическую работу с несовершеннолетними, обвиняемыми в совершении преступлений, и в отношении которых избрана мера пресечения, не связанная с заключением под стражу². Явка сотрудников ПДН не обязательна в том случае, если в материалах дела имеется информативная, полная справка о результатах проводимой индивидуальной профилактической работы с несовершеннолетним. Такая работа должна быть начата с момента постановки подростка на учет в ПДН.

Особое внимание необходимо уделять психическому здоровью несовершеннолетнего. Имеют значение сведения об употреблении несовершеннолетним наркотических средств и иных психотропных веществ, поскольку при длительном их употреблении у подростка могут развиваться различные психические расстройства. Также важны такие обстоятельства, как отсутствие образования или образование в несколько классов, которые могут свидетельствовать об отставании подростка в психическом развитии. Часты случаи назначения комплексных психолого-психиатрических экспертиз в ходе судебного разбирательства.

Помощник судьи должен контролировать полноту и объективность данных о судимостях несовершеннолетнего, сведения в справке информационного центра органа внутренних дел на момент рассмотрения дела должны быть обновленными. Понятно, что всегда есть риск того, что сведения о привлечении к уголовной и административной ответственности, о судимостях являются устаревшими, но все возможные меры к обновлению информации должны быть приняты.

О судебном заседании стороны должны быть уведомлены за 5 суток. Все необходимые запросы, письма рекомендуется направлять заранее, чтобы была возможность контроля их исполнения. Требования к оформлению и составлению судебных запросов и иных писем общие³. Особенно ответственно надо подходить к содержанию запросов. Удобно использовать формулировки из УПК РФ, постановлений Пленумов Верховного Суда РФ. Всегда следует помнить, что запросы и иные письма подписывает судья, поэтому неграмотное или неточное изложение порочит не только

¹ П. 10 Постановления Пленума ВС РФ от 01.02.2011 №1.

² П. 2.1.1.7 Инструкции по организации работы подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел, утв. Приказом МВД РФ от 26.05.2000 №569 (в ред. от 06.04.2007 №338) // СПС «Консультант Плюс».

³ ГОСТ Р 6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов», принятый Постановлением Госстандарта РФ от 03.03.2003 №65-ст. // СПС «Консультант Плюс».

составителя, но и в целом создает негативное впечатление о судебной системе.

Особенности организации работы помощника судьи по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних в основном отмечаются на стадии подготовки дела к рассмотрению. Последующие действия помощника, в том числе по составлению проекта итогового решения по делу – общие, совпадают с обязанностями помощника по всем иным категориям дел.

Обобщая сказанное, следует отметить, что работа помощника судьи по подготовке к рассмотрению дел в отношении несовершеннолетних отличается особой кропотливостью, обусловленной обязанностью судьи применять максимально индивидуальный подход при осуществлении правосудия. Безусловно, это большая ответственность. Для судьи, имеющего специализацию по таким делам, особенно важен надежный аппарат. Судья, конечно, контролирует работу помощника и секретаря, но за всем уследить он не может, поэтому помощник должен обеспечить своевременное и добросовестное исполнение своих должностных обязанностей. Для судьи, помощника, секретаря судебного заседания главное – настроиться на общий положительный результат.

Раздел 2. ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

Предисловие ко второму разделу «Гражданское судопроизводство»¹

Второй раздел «Руководства для помощников судей судов общей юрисдикции» является не только актуальным и по существу значимым с практической точки зрения, но и обладает несомненной ценностью в качестве учебного пособия, так как рассчитано оно прежде всего на практических работников, избравших своей работой начальную ступень "служителей правосудия".

По своему содержанию и тематике раздел органично охватывает значительный круг вопросов, познание которых является неременным условием успешного осуществления помощником судьи своих функциональных обязанностей. Подготовленный высококвалифицированным коллективом он содержит ссылки и разъяснения не только по вопросам применения процессуального законодательства при рассмотрении гражданско-правовых споров, но и дружеские советы, основанные на личном судебском опыте работы авторов данного Руководства.

С положительной стороны следует отметить раскрытие в разделе процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения по существу таких сложных категорий споров, как дела о возмещении материального ущерба, вреда, причиненного жизни или здоровью граждан; о взыскании денежной компенсации морального вреда; о признании права собственности на жилой дом, его разделе; о признании права на земельный участок; по делам о наследовании; по трудовым спорам, а также по делам, возникающим из авторских правоотношений.

Не вызывает сомнения тот факт, что данный раздел будет востребован не только лицами, работающими в качестве помощников судей, но и всеми теми, кому интересны и небезразличны проблемы осуществления правосудия по гражданско-правовым спорам, а также студентам, преподавателям юридических вузов, мировым судьям, работникам прокуратуры и адвокатуры.

Заместитель Председателя
Верховного Суда
Российской Федерации,
кандидат юридических наук, доцент
В.Н.Соловьев

¹ Данный текст был опубликован ранее как Предисловие к следующему изданию: Настольная книга помощника судьи: практическое пособие. Вып. 2: «Организация работы и гражданское судопроизводство» / Коллектив авторов под общ. ред. Ю. П. Гармаева и А. О. Хориновой. – Улан-Удэ: Изд-во «Республиканская типография», 2009. – 280 с. Подробнее об этом смотрите Введение к настоящему Руководству.

Глава 3. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

§ 3.1. Влияние правовых позиций Европейского суда по правам человека на гражданское судопроизводство

Российская Федерация вступила в Совет Европы в феврале 1996 года, Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Европейская конвенция) вступила в силу в отношении нашей страны 5 мая 1998 года, Протокол N 1 к Конвенции - 1 ноября 1998 года.

В Федеральном законе от 30 марта 1998 года "О ратификации Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод" указано, что "Российская Федерация в соответствии со ст. 46 Конвенции признает *ipso facto* без специального соглашения юрисдикцию Европейского суда по правам человека обязательной по всем вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после их вступления в действие в отношении Российской Федерации"¹.

Таким образом, с момента вступления Европейской конвенции в силу на территории Российской Федерации нашим согражданам был открыт путь для обращения в Европейский суд по правам человека в соответствии с ч. 3 ст. 46 Конституции Российской Федерации, а сама Конвенция в силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ стала составной частью правовой системы Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации неоднократно в своих Постановлениях Пленума ориентирует суды на необходимость применения практики Европейского суда по правам человека. Так, в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 октября 2003 года N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и Международных договоров Российской Федерации" в п. п. 10 - 15 указано на необходимость применения судами правовых позиций Европейского Суда по правам человека. Такие же положения содержатся также в п. 4 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 года N 23 "О судебном решении", п. 1, п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 февраля 2005 года N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц".

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации направил в арбитражные суды 20 декабря 1999 года информационное письмо N С1-7/СМП-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом

¹ СЗ РФ. 1998. N 14. Ст. 1514.

по правам человека при защите имущественных прав и права на правосудие", в котором ориентировал арбитражные суды на соблюдение правовых позиций Европейского суда по правам человека по защите имущественных прав и прав на правосудие.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих решениях неоднократно ссылается на правовые позиции Европейского суда по правам человека.

Таким образом, правовая определенность высших судебных инстанций Российской Федерации однозначна: обязательно должны учитываться правовые позиции Европейского суда по правам человека по толкованию и применению Европейской конвенции. При этом эти толкования обязательны при рассмотрении жалоб, вынесенных не только против Российской Федерации, но и против других государств - членов Совета Европы, хотя ранее некоторые предполагали, что правовые позиции Европейского суда по правам человека обязательны для Российской Федерации по решениям, вынесенным против Российской Федерации.

Европейский Суд в своей практике руководствуется своей прецедентной практикой по делам не только против Российской Федерации, но и других государств, исходя из принципа правовой определенности.

Гражданский процессуальный кодекс РФ не установил порядок пересмотра судебных решений, принятых судами, в нарушение положений Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и установленного Европейским судом порядка. Однако, исходя из принципа правовой определенности, такое решение может быть пересмотрено.

За 10 лет нахождения Российской Федерации под юрисдикцией Европейского суда на 1 января 2008 года в Европейский суд поступило 46685 жалоб против России (из общего количества 237988 жалоб против 46 государств), что составляет 20%, т.е. пропорционально численности населения Российской Федерации в общеевропейском населении, при этом принято 397 постановлений в отношении России (из общего количества 8191). За это же время против Италии принято 1714 постановлений, 1641 - против Турции, 588 - против Франции, 489 - против Польши, 372 - против Украины¹.

Более половины жалоб, поступающих в Европейский суд по правам человека, касаются нарушений ст. 6 Конвенции "право на справедливое судебное разбирательство гражданского иска или уголовного дела независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона". По мнению Европейского суда, "право на справедливое судебное разбирательство судом, гарантируемое пунктом 1 ст. 6 Конвенции, должно толковаться в свете преамбулы к Конвенции, которая в соответствующей части гласит, что принцип верховенства права является общим наследием

¹ Ковлер А.И. Правовые позиции Европейского суда по правам человека по делам против Российской Федерации (2006 - 2008 гг.) // Российское правосудие. 2008. N 8 (28). С. 6.

Высоких Договаривающихся Сторон. Одним из основополагающих аспектов принципа верховенства права является принцип правовой определенности, который требует, помимо прочего, чтобы в случае вынесения судами окончательного судебного решения оно не подлежало пересмотру (см. Постановление Европейского суда по делу "Брумареску против Румынии" от 28 октября 1999 г., Reports 1999 - VII, § 61).

Данный принцип содержит требование, что стороны не вправе добиваться пересмотра окончательного и подлежащего исполнению судебного решения лишь в целях пересмотра и вынесения нового решения по делу. Полномочия вышестоящих судов по пересмотру должны осуществляться в целях исправления судебных ошибок, неправильного отправления правосудия, а не для подмены надзора. Пересмотр не должен рассматриваться как замаскированное обжалование, и одна лишь возможность двух взглядов по делу не может служить основанием для пересмотра. Отклонение от этого принципа оправдано, только если это необходимо при наличии существенных и бесспорных обстоятельств¹.

Человек, добивающийся пересмотра судебного решения, должен доказать, что у него не было возможности представить доказательства в подтверждение своих доводов до окончания судебного разбирательства и что эти доказательства имеют значение для разрешения дела.

Одним из основополагающих аспектов верховенства права является принцип неприкосновенности собственности, выступающий гарантией права собственности как владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации признание, соблюдение и защита права частной собственности относятся к основным правам человека, это право неотчуждаемо и принадлежит человеку от рождения.

С этим правилом корреспондируют положения Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которым каждое физическое или юридическое лицо имеет право на уважение своей собственности; никто не может быть лишен своего имущества иначе как в интересах общества и на условиях, предусмотренных законом и общими принципами международного права (ст. 1 Протокола N 1 к Конвенции "Защита собственности").

Поэтому, исходя из принципов верховенства права и юридического равенства, вмешательство государства не должно быть произвольным и оно не должно нарушать равновесие между интересами общества и необходимыми условиями защиты прав человека, что должно обеспечить баланс конституционно защищенных ценностей, и человек не должен нести чрезмерное обременение.

¹ См.: Дело "Праведная против Российской Федерации". "Европейский Суд по правам человека и Российская Федерация". Постановления и решения. 2004 (пер. с англ., фр.). Администрация Президента Российской Федерации. М.: Новая юстиция, 2006. С. 328 - 329.

По делу "ОАО "Росэлтранс" против Российской Федерации" Европейский суд отметил, что "пункт 1 статьи 6 Конвенции гарантирует каждому право на обращение в суд или трибунал с любым требованием, касающимся его гражданских прав и обязанностей. Таким образом, реализуется "право на суд", одним из аспектов которого является право на доступ к суду, подразумевающее право на обращение в суд с гражданско-правовым вопросом...".

Далее Суд отметил, что в понятие справедливого судебного разбирательства входит и исполнение судебных решений. По мнению Суда, "трудно представить, чтобы пункт 1 статьи 6 Конвенции, подробно оговаривающий процессуальные гарантии сторон - справедливое публичное судебное разбирательство по делу в разумный срок, не гарантировал бы исполнение судебных решений; толкование статьи 6 Конвенции только применительно к доступу суду и проведению судебного разбирательства, скорее всего, приведет к ситуациям, не совместимым с принципом верховенства права, который Договаривающиеся Страны при ратификации Конвенции обязались соблюдать"¹.

Например, в 2007 году Европейским судом вынесено 175 постановлений против Российской Федерации, констатирующих нарушения, из которых 138 касались нарушения ст. 6 Конвенции по разным аспектам. Более половины постановлений суда касались неисполнения судебных решений по социальным вопросам, как-то: пенсий, пособий, предоставления жилья внеочередникам, военным пенсионерам, военнослужащим, годами ожидающих выплаты "боевых", задолженности по отпускам или командировкам в Чеченской Республике.

Исходя из прецедентной практики Европейского суда, в правоприменительную практику судов Российской Федерации пришло понятие разумность продолжительности судебного разбирательства, которое оценивается в свете обстоятельств дела и с учетом критериев, выработанных прецедентной практикой Европейского суда, в частности, с учетом сложности дела, поведения заявителя и соответствующих властей, а также предмета спора заявителя.

Иногда судебную волокиту суды допускают в гражданском процессе при разрешении споров о разделе имущества, жилищных споров. Имеет место и необоснованное назначение судебных экспертиз, что влечет неоправданно длительные судебные разбирательства.

В соответствии со ст. 123 Конституции Российской Федерации судопроизводство построено на основе состязательности и равноправия сторон. Согласно содержанию этого принципа необходимо отделение друг от друга функций истца и ответчика, разрешения дела и обеспечения, равных прав сторон в судебном разбирательстве по представлению доказательств,

¹ Дело ОАО "Росэлтранс" против Российской Федерации". "Европейский Суд по правам человека и Российская Федерация". Постановления и решения. 2005. Ч. 2 (пер. с англ., фр.). Администрация Президента Российской Федерации. М.: Новая юстиция, 2006. С. 52.

участию в исследовании доказательств, заявлению ходатайств, высказыванию мнения по любому вопросу, имеющему значение по делу, участию в прениях. Таким образом, на суд возлагается обязанность по созданию сторонам необходимых условий для объективного, полного и всестороннего исследования имеющихся в деле доказательств.

Таких же позиций придерживается Европейский суд. Так, по делу "Метелица против Российской Федерации" Суд отметил, что принцип равенства сторон является лишь одним из аспектов более широкого понятия "справедливое судебное разбирательство", включающего также основополагающий принцип состязательности процесса. Между тем принцип равенства сторон требует, чтобы каждой из сторон была предоставлена разумная возможность представлять свое дело в таких условиях, в которых ни одна из сторон не имеет явного преимущества¹.

В этих условиях суд воплощает "право на разбирательство судом".

Российская Федерация проигрывала в Европейском суде споры с гражданами по вопросам нарушения принципа прозрачности судебного разбирательства. В соответствии с параграфом 1 статьи 6 Конвенции "каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях... имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела". Поэтому открытый характер судебных разбирательств защищает стороны судебного процесса от тайного решения суда без публичного рассмотрения; в свою очередь, это правило является одним из средств, с помощью которого поддерживается доверительность к суду. Делая решение суда прозрачным, публичность способствует соблюдению § 1 статьи 6 Конвенции о справедливости судебного разбирательства, соблюдение этой гарантии является одной из основ демократического общества.

Однако требование на публичное слушание имеет свои исключения, что видно из текста § 1 статьи 6 Конвенции. Данная норма содержит следующие условия: "пресса и публика могут не допускаться на судебные заседания... когда того требуют интересы несовершеннолетних или для защиты частной жизни сторон, или - в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо, - при особых обстоятельствах, когда гласность нарушала бы интересы правосудия".

Кроме того, прецедентной практикой Европейского суда установлено, что в уголовном праве, где требуется публичность судопроизводства, иногда допустимо ограничение публичности и открытости судебных разбирательств. Например, с целью обеспечения безопасности или конфиденциальности свидетелей, содействия свободному обмену информацией или мнением для соблюдения интересов правосудия.

Вместе с тем необходимо иметь в виду, что параграф 1 статьи 6 Конвенции не препятствует отказу лица по собственной воле, явно или скрыто, от права на открытое слушание дела.

¹ Бюллетень Европейского суда по правам человека. М., 2006. N 12. С. 115.

Следовательно, доступ в зал суда во время слушаний в судах первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях не может быть ограничен. Если есть желающие присутствовать на судебном процессе, то они должны получить разрешение в приемной по приему граждан.

Одной из бед российского правосудия является запоздалая доставка уведомлений о судебном процессе по вине почтовой службы.

Прецедентная практика Европейского суда свидетельствует, что основным принципом при применении статьи 6 Конвенции является справедливость. В справедливом суде каждой стороне должна быть предоставлена возможность представить свое дело в обстоятельствах, которые не ставят ее в невыгодное положение перед оппонентом. Принцип равноправия означает, что каждая сторона должна быть уведомлена о дне слушания дела. Если это не было исполнено судом, то слушание может быть признано "несправедливым" и нарушающим требования статьи 6 Конвенции.

Таким образом, суды должны проверить надлежащим ли образом были отправлены уведомления о явке отсутствующим сторонам.

На необходимость соблюдения судами общей юрисдикции принципа равноправия сторон в кассационной инстанции обращено внимание судей в п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 июня 2008 года N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции", где указано, что при выполнении требований пункта 2 части 1 статьи 343 ГПК РФ об извещении участников процесса о времени и месте рассмотрения кассационных жалоб, представления следует выбирать любые доступные средства связи, позволяющие контролировать получение информации адресатом, и определять день направления дела в суд кассационной инстанции с таким расчетом, чтобы не были нарушены предусмотренные ст. 348 ГПК РФ сроки, а также учтена реальная возможность лиц, участвующих в деле, лично присутствовать в судебном заседании¹.

Прецедентное право Европейского суда принесло в судебную практику Российской Федерации понятие "жертва".

В своем Постановлении Европейский суд 14 июня 2007 года по делу "Савенко против Российской Федерации" отметил, что термин "жертва" по смыслу статьи 34 Конвенции обозначает человека, которого непосредственно затрагивает действие или бездействие... Суд повторяет, что лицо не вправе жаловаться о нарушении его или ее прав в судебных разбирательствах, в которых он или она не являлась стороной, несмотря на тот факт, что она или он были акционером и (или) главным директором компании, которая является стороной в судебном разбирательстве.

Савенко являлась стороной в судебных разбирательствах, выступая в своей должности, выступала в качестве соистца, подавая отдельные жалобы о

¹ См.: Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. М., 2008. N 9.

защите ее имущественных прав. Следовательно, заявительница может считаться "жертвой".

По сложившейся прецедентной практике Европейского суда человек лишается статуса "жертвы", если национальные власти признают, определенно или по существу, наличие нарушения Конвенции, а затем предоставляют надлежащее и достаточное возмещение за такое нарушение. Поэтому суды, проверяя наличие первого условия, должны установить, что имело место нарушение Конвенции, касаясь второго условия, а именно надлежащего и достаточного возмещения, суд должен убедиться, что меры, предпринятые властями, имеют достаточное возмещение, что человек не может считаться жертвой нарушения.

Российская Федерация проиграла много исков в Европейском суде из-за нарушения имущественных прав граждан, выразившегося в несвоевременном исполнении судебных решений о взыскании пенсий, пособий и т.д., в связи с чем необходимо обратить внимание на следующее.

Статья 1 Протокола N 1 к Конвенции устанавливает три отдельных правила. Первое правило, закрепленное в первом предложении первого параграфа, носит общий характер и провозглашает принцип беспрепятственного пользования имуществом. Второе правило, содержащееся во втором предложении первого пункта, касается лишения имущества и устанавливает для этого конкретные условия. Третьим правилом, предусмотренным во втором параграфе, предусмотрено, что Договаривающиеся Государства имеют право, в частности, контролировать использование имущества в интересах общества. Названные правила связаны друг с другом. Второе и третье правила касаются конкретных примеров вмешательства в право на беспрепятственное пользование имуществом, и, следовательно, они должны толковаться в свете общего принципа, провозглашенного первым правилом (см. дело "Виктор Коновалов против Польши" (БП) N 31443/96, ЕСПЧ-2004-V).

Под влиянием прецедентной практики Европейского суда в судах общей юрисдикции стала складываться практика, согласно которой допущенные судами первой инстанции ошибки должны исправляться судами второй инстанции, поскольку отмена вступивших в законную силу решений судов нарушает принцип правовой определенности. Этот принцип подразумевает, что суды окончательно решают вопрос и их решения не должны быть поставлены под сомнение. В этой связи "право на разбирательство судом", закрепленное в пункте 1 статьи 6 Конвенции, становится, по мнению Европейского суда, мнимым, так как названная правовая система допускает отмену окончательного и вступившего в законную силу судебного решения вышестоящим судом на основании несогласия с решением нижестоящего суда.

В практике Верховного суда республики в надзорной инстанции рассматриваются в основном вопросы права, а не вопросы фактов. При этом

в надзорной практике стараемся не давать переоценку фактам, установленным судом.

В практике работы судов надзорной инстанции встречаются факты отмены судебных решений по основаниям, которые не носят исключительного характера, что является несовместимым с принципом правовой определенности.

Надзорные инстанции не всегда соглашаются с оценкой нижестоящих судов по установленным обстоятельствам дела и выводами о применении норм материального права и по этим основаниям отменяют судебные решения (Постановление Европейского суда по делу "Нелюбин против Российской Федерации" от 2 ноября 2006 г.; Постановление по делу "Кот против Российской Федерации" от 18 января 2007 г.).

Предпринятые в последнее время инициативы Верховного Суда Российской Федерации по реформированию надзора в гражданском судопроизводстве должны привести к тому, что надзор будет применяться в исключительных случаях и все ошибки нижестоящих судов будут устраняться кассационной или апелляционной инстанциями.

Волокита при рассмотрении гражданских дел не характерна для судов республики. Вместе с тем встречаются примеры длительного рассмотрения дел, при этом необходимо учитывать сложность дела, поведение сторон, судей и т.д.

Конечно, Европейская конвенция по правам человека и прецедентная практика Европейского суда по правам человека, несомненно, способствуют совершенствованию механизмов защиты прав и свобод человека и гражданина. Об этом свидетельствует правоприменительная практика в республике. И те дела, которые прошли через Европейский суд, свидетельствуют о том, что у нас имеются проблемы в тех или иных формах и средствах защиты прав и свобод человека и гражданина.

§ 3.2. Особенности деятельности помощника судьи по гражданским делам в приемной суда общей юрисдикции

В соответствии с требованиями Конституции Российской Федерации Россия провозглашена демократическим федеративным правовым государством (ст. 1), в котором каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, в том числе право на обжалование в суд решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц (ч. ч. 1, 2 ст. 46). Аналогичные положения закреплены и в ст. 32 Декларации прав и свобод человека и гражданина.

С целью оказания содействия и помощи гражданам в осуществлении конституционного права на судебную защиту, а также в порядке реализации

задач, предусмотренных Федеральной целевой программой "Развитие судебной системы России" на 2007 - 2011 гг., утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 сентября 2006 г. N 583, в том числе об обеспечении доступности правосудия для граждан и исключении возникновения условий, способствующих коррупции, в судах общей юрисдикции организованы приемные для обращений граждан (физических лиц), представителей организаций (юридических лиц), общественных объединений, органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Основными задачами приемной согласно «Примерному положению о приемной в судах общей юрисдикции»¹, утвержденному Генеральным директором Судебного департамента при Верховном Суде РФ 26.11.2008, являются обеспечение реализации прав граждан на обращение в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов, упорядочение процедуры реализации права на судебную защиту, оптимизация документооборота, исключение общения судей со сторонами до рассмотрения дела.

Так, в Верховном Суде Республики Бурятия организована работа приемной для обеспечения приема граждан, их представителей и представителей юридических лиц по приему обращений, заявлений, жалоб и ходатайств (Приказ Председателя Верховного Суда Республики Бурятия от 3 мая 2007 г. N 15) и утверждено Положение "О порядке приема заявлений и жалоб в Верховном Суде Республики Бурятия" (Приказ от 29 декабря 2008 г. N 93). Также общественные приемные функционируют в районных судах Республики Бурятия, деятельность которых регламентирована Положением о приемной соответствующего районного суда.

Деятельность приемной суда обеспечивается работниками аппарата суда по утвержденному председателем суда графику дежурств, ежедневно (кроме выходных и праздничных дней), в течение всего рабочего дня.

Прием граждан ведется без предварительной записи в порядке очередности обращения. Прием начинается с предложения посетителю сообщить свою фамилию, имя и отчество, место жительства или работы, изложить сущность вопроса, с которым он обращается. При этом гражданин должен предъявить документ, удостоверяющий его личность или подтвердить полномочия на представление интересов заявителя (доверенностью, ордером адвоката).

Приемная работает в тесном взаимодействии со структурными подразделениями суда, поэтому помощник судьи при приеме граждан нередко обращается к работникам отделов гражданского, уголовного судопроизводства, консультантам суда, аппаратам судей.

Ведение делопроизводства по обращениям граждан осуществляется в соответствии с положениями Инструкции по судебному делопроизводству в

¹ См.: "Примерное положение о приемной в судах общей юрисдикции", утв. Судебным департаментом при Верховном Суде РФ 26.11.2008 // СПС «Консультант Плюс»

суде. Так, на поступивших письменных обращениях ставится регистрационный штамп, в котором указываются дата поступления и входящий номер. Регистрационный штамп ставится на свободном месте лицевой стороны первого листа обращения. Все поступившие жалобы, заявления и ходатайства регистрируются в день их поступления в журнале регистрации жалоб и заявлений по гражданским делам, а также сведения о них вносятся в Государственную автоматизированную систему «Правосудие». Ведение журнала осуществляется работником приемной, в начале каждого года оформляется новый журнал. Все поступившие жалобы, заявления и ходатайства должны быть переданы в этот же день в отдел делопроизводства суда под расписку в журнале.

В основном граждане обращаются с исковыми заявлениями, с кассационными, надзорными жалобами по гражданским делам, жалобами по делам об административных правонарушениях, с жалобами на действия судей и работников аппарата судов, с просьбами предоставить информацию о результатах рассмотрения их обращений в суд, с заявлениями о выдаче копии судебного постановления, об отложении судебного заседания и другим вопросам.

Прием заявлений граждан по гражданско-правовым спорам зачастую требуют от государственного служащего наличия достаточно глубоких знаний процессуального и материального права, правоприменительной практики для правильного определения подсудности иска, категории спора, квалификации требования заявителя. Поэтому функции по приему письменных обращений, в том числе исковых заявлений, возлагаются на помощника судьи, имеющего опыт профессиональной деятельности.

В своей работе помощник судьи должен руководствоваться Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации, Кодексом об административных правонарушениях Российской Федерации, иными законами Российской Федерации, актами, издаваемыми Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, Генеральным директором Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации, приказами и распоряжениями председателя суда, должностным регламентом, инструкциями по судебному делопроизводству, а также вышеуказанным Положением и т.п.

При приеме искового заявления помощнику судьи следует проверить соответствие заявления требованиям ст.ст. 131-132, 134-135 ГПК РФ. При этом необходимо определить вид производства, категорию спора, круг лиц, участвующих в деле и документы, подлежащие приложению к заявлению в соответствии с законодательством РФ, имеющиеся сведения по заявлению зарегистрировать и внести в Государственную автоматизированную систему «Правосудие». Точное и полное внесение сведений в систему обеспечивает легкий доступ и быстрый поиск материала другими работниками суда, правильное оформление последующих документов: определений, решений,

исполнительных листов. Неверное указание данных могут повлечь опiski в документах суда, а в дальнейшем волокиту. Рекомендуется помнить, что правильная правовая квалификация спора и формирование полного пакета документов на этапе приема искового заявления способствует быстрому и правильному разрешению дела в дальнейшем.

При приеме граждан, помощник судьи вправе давать консультации по вопросам формы и содержания искового заявления, заявления, жалобы, перечня документов, прилагаемых к ним, порядка их принятия к производству суда, оснований отказа в принятии, возвращении, оставлении без движения искового заявления (заявления, жалобы), предъявления встречного искового заявления, оплаты, освобождения, уменьшения государственной пошлины, представления отсрочки (рассрочки) ее уплаты, порядка выдачи копий судебных документов, личных и исполнительных документов.

Так, в случае выявления несоответствия поданных заявлений или жалоб требованиям закона, предъявляемым к форме и содержанию, а также прилагаемым документам, помощник судьи вправе по возможности разъяснить о необходимости исправления данных недостатков. Однако, если граждане настаивают на приеме заявления, жалобы, помощник судьи по гражданским делам должен принять их и зарегистрировать.

В случае если решение вопросов, поставленных посетителем в ходе приема, не относится к компетенции суда, помощник судьи вправе разъяснить посетителю, в какой орган (учреждение) ему следует обратиться.

Однако помощник судьи не вправе давать консультации по вопросам материально-правового характера, которые могут повлиять на разбирательство дела либо на его исход, информацию о личных сведениях судей и сотрудников аппарата суда (номера телефонов, адреса места жительства и т.д.), высказывать свою точку зрения, комментировать или оценивать действия судьи и т.п.

При нарушении посетителями общественного порядка может быть вызван судебный пристав по обеспечению установленного порядка деятельности суда. В случае грубого, агрессивного поведения гражданина прием может быть прекращен. Граждане, находящиеся в состоянии алкогольного, наркотического или иного опьянения, на прием не допускаются.

Помощник судьи должен ответственно относиться к приему граждан, ориентироваться в материальном, процессуальном законодательстве, уметь применять его на практике и постоянно повышать свой профессиональный уровень. Также при приеме граждан необходимо соблюдать ряд важных требований: доброжелательное и вежливое отношение к посетителям, ровный, деловой тон разговора, избегание конфликтных ситуаций, внимательность при приеме документов, умение в доступной форме излагать посетителям указания на невыполнение требований закона при составлении документов, с которыми они обращаются в суд.

Эффективная организация работы суда по приему заявлений и обращений граждан позволяет существенно снизить нагрузку на отделы по обеспечению гражданского и уголовного судопроизводства, судей и их аппараты, а также позволяет гражданам получить всю необходимую информацию по системе «одного окна», т.е. у одного лица.

Кроме того работа общественных приемных позволяет ограничить доступность посетителей в другие помещения суда, что повышает безопасность работников суда.

Социально-психологические аспекты деятельности помощника судьи при приеме граждан в приемной суда

Функционирование приемной имеет значение как для оптимизации работы суда, так и для самих помощников судей, осуществляющих прием заявлений и обращений граждан. Данное направление деятельности помощника судьи создает благоприятную возможность для профессионального и личностного развития специалиста. Прежде всего, широкий спектр вопросов, по которым обращаются граждане, побуждает помощника судьи регулярно повышать уровень знаний в области юриспруденции, обращаться к специальной литературе, обсуждать сложные и спорные вопросы с опытными коллегами. С другой стороны, работа в приемной подразумевает непосредственное общение с большим потоком посетителей, что ставит помощника судьи перед необходимостью формирования и развития навыков делового общения и личностного развития в целом.

Обратимся, прежде всего, к тем умениям, которые являются основой успешного общения в деловом взаимодействии.

В приемную обращаются представители различных возрастных, социальных, национальных групп, граждане с различным уровнем образования и юридической грамотности. Перед помощником стоит задача найти к каждому посетителю индивидуальный подход. В практике приемной индивидуальный подход подразумевает:

- умение внимательно выслушать, понять суть обращения, дать необходимые разъяснения;
- способность в любой ситуации соблюдать непреложные правила делового общения: уважение к собеседнику, вежливость, корректность, четкость в изложении мыслей;
- умение выбирать соответствующий культурному, возрастному, образовательному уровню посетителя стиль ведения беседы;
- умение правильно подбирать слова и выстраивать фразы, произносить их с уместной эмоциональной окраской;
- умение предупреждать и преодолевать конфликты в общении.

Важно отметить, что направленность на индивидуальный подход к посетителю имеет важное значение для самого помощника в плане предупреждения так называемой профессиональной деформации, то есть развития типичных для представителей одной профессии негативных личностных изменений. К числу существенных аспектов взаимодействия помощника судьи с гражданами следует отметить четкую регламентацию служебной деятельности работников государственно-правовых структур. Отступление от своих служебных обязанностей, нарушение юристом должностных полномочий рассматривается как нарушение закона и свидетельствует прежде всего о низком уровне его профессиональной компетентности. Однако в своем крайнем проявлении стремление следовать должностным инструкциям может приводить к излишней формализации деятельности, проявлениям бюрократизма. Вот именно в этом случае весьма вероятным становится проявление профессиональной деформации, выражающееся в отсутствии способности и желания сопереживать людям, в излишней жесткости и требовательности, в неумении поставить себя на место другого человека. Построение психологически грамотного контакта с посетителем дает возможность избежать крайностей при исполнении служебных обязанностей. И здесь уже тесно переплетается необходимость совершенствования навыков общения и личностное развитие помощника судьи.

Еще одним важным аспектом, на который хотелось бы обратить внимание, является тот факт, что непосредственная работа с большим потоком граждан в приемной требует от человека повышенной внутренней активности, определенной мобилизации внутренних сил и психического напряжения, т.е. включает в себя множество факторов, способствующих развитию стресса. В этой связи необходимо отметить важность развития самообладания, умения управлять своим психическим состоянием и поведением как способа предупреждения профессионального выгорания и повышения устойчивости к стрессу. В свою очередь, развитая способность анализировать собственное состояние, предупреждать развитие эмоционального и физического перенапряжения благоприятно влияет и на умение ровно, бесконфликтно выстраивать деловые контакты.

На практике вышеперечисленные аспекты работы помощника судьи по приему граждан тесно взаимосвязаны. Необходимость постоянного профессионального совершенствования и личностного развития, так или иначе, приводит юриста к необходимости творческого поиска в рамках профессии в целом и при выполнении конкретных профессиональных задач. Отметим, что исследовательская позиция по отношению к своим должностным обязанностям в приемной способствует повышению профессионального мастерства, служит профилактике личностных деформаций, обеспечивает повышение качества судопроизводства в целом.

В заключение необходимо подчеркнуть, что рассмотренные аспекты имеют значение для самого юриста в плане становления и развития

профессионального мастерства. Но не менее важен и тот факт, что компетентность, высокие личные качества, развитые коммуникативные умения, активная жизненная позиция помощника судьи, как представителя судебной системы, способствуют укреплению доверия к судебной власти, повышают ее авторитет.

§ 3.3. Организация работы помощника судьи при рассмотрении гражданских дел

Конституция Российской Федерации и нормы международного права наделяют суд особой ролью в механизме защиты прав и свобод человека.

Деятельность судов общей юрисдикции направлена на обеспечение каждому заинтересованному лицу реальной возможности в случае возникновения спора защитить свои права, свободы или охраняемые законом интересы в суде, т.е. реализовать свое право на судебную защиту. Данное право основано на Конституции Российской Федерации и нормах международного права, включает в себя право на беспрепятственное, без каких-либо ограничений, обращение в суд, на справедливое рассмотрение его дела в разумный срок беспристрастным, независимым и законным составом суда, а также на исполнение судебного решения, вступившего в законную силу.

Для осуществления этой деятельности важное значение имеет не только профессионализм судей, осуществляющих основную функцию - отправление правосудия, но и профессиональный уровень подготовки сотрудников аппарата судов, в том числе помощников судей.

К сожалению, Гражданским процессуальным кодексом РФ в отличие от Арбитражного процессуального кодекса РФ не урегулирован вопрос о процессуальном статусе помощника судьи, рассматривающего гражданские дела.

Помощники судей судов общей юрисдикции (аппараты Верховных судов республики, краевого суда, областного суда, города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда, районного суда, гарнизонного военного суда) являются государственными гражданскими служащими, в соответствии с Реестром должностей федеральной государственной гражданской службы отнесены к категории ведущей группы должностей "помощники (советники)"¹.

В своей деятельности помощники судей судов общей юрисдикции руководствуются Федеральным законом от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации"², Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде (утв. Приказом

¹ Указ Президента РФ от 31.12.2005 N 1574 (в ред. от 25.04.2008) "О Реестре должностей федеральной государственной гражданской службы" // СЗ РФ. 02.01.2006. N 1. Ст. 118.

² СЗ РФ. 02.08.2004. N 31. Ст. 3215.

Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 29.04.2003 N 36, действует в ред. от 03.12.2010)¹ и принятыми в соответствующих судах должностными регламентами, закрепляющими их права и обязанности.

Деятельность помощника судьи направлена на создание условий для выполнения судом задач гражданского судопроизводства, создание условий для повышения эффективности деятельности судьи, рассматривающего гражданские дела. Указанная цель может быть достигнута только при оказании помощником полноценной помощи судье в организации его деятельности по отправлению правосудия.

В числе квалификационных требований, предъявляемых к лицам, замещающим должность помощника судьи, указано на их обязанность уметь: анализировать; готовить проекты судебных решений; работать с законодательными и нормативными правовыми актами; оперативно исполнять поручения судьи, руководства суда; применять новые подходы к обеспечению правосудия; эффективно и компетентно исполнять должностные обязанности; поддерживать ровные, деловые отношения со служащими аппарата суда; быть требовательным к себе и уважительным к посетителям; владеть приемами межличностных отношений (уметь внимательно слушать коллег, уметь не допускать межличностных конфликтов с коллегами и руководителями; уметь эффективно сотрудничать, идти на компромисс при решении проблем в конфликтных ситуациях; быть ответственным по отношению к людям, быть отзывчивым; быть всегда дружелюбным; помогать в работе коллегам; уметь принимать советы других коллег по работе; быть способным признавать свою неправоту).

Кроме того, помощник судьи должен иметь навыки в объеме должностного регламента: уметь составлять деловые бумаги; владеть компьютерной техникой; владеть необходимым программным обеспечением; желанием повышать свою квалификацию; соблюдать исполнительскую дисциплину.

К основным обязанностям помощника судьи относятся: изучение заявления, жалобы, внесение предложений по их разрешению; изучение гражданских дел и материалов, поступивших судье для рассмотрения по существу; подготовка проектов судебных документов; оказание помощи судье в подготовке дела к судебному разбирательству.

В соответствии со ст. 2 ГПК РФ задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых

¹ Российская газета. 05.11.2004. N 246 (Инструкция).

или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Исходя из этих задач, помощник судьи должен выполнять свои обязанности в установленные сроки. Также помощник судьи должен иметь в виду, что закон возлагает на судью полномочия по руководству процессом, поэтому деятельность помощника судьи должна осуществляться строго в рамках указаний, получаемых им от судьи.

Помощник судьи, рассматривающего гражданские дела, должен знать содержание и понимать смысл каждой процессуальной нормы, рассматривать ее в неразрывном единстве с другими нормами Гражданского процессуального кодекса РФ. В значительной степени этому способствует изучение разъяснений, содержащихся в Постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации, в первую очередь таких, как: от 31.10.1995 N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5)¹; от 25.06.1996 N 4 (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5) "О выполнении судами Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации"²; от 18.11.1999 N 79 (с изм. и доп., внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5) "О ходе выполнения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. N 7 "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации"³; от 10.10.2003 N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации"⁴; от 24.06.2008 N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству"⁵; от 24.06.2008 N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции"⁶; от 26.06.2008 N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции"⁷. Необходимо также постоянно следить за действующим законодательством, вносимым в него изменениям, изучать различные комментарии (в том числе научно-практические) Гражданского процессуального кодекса РФ.

¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1967 - 2007. 2-е стер. изд. М.: Юрид. лит., 2007. С. 11 - 19.

² Там же. С. 19 - 21.

³ Там же. С. 21 - 23.

⁴ Там же. С. 24 - 33.

⁵ Российская газета. 02.07.2008. N 140.

⁶ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 9.

⁷ Российская газета. 02.07.2008. N 140.

Производство в суде первой инстанции является основой всего гражданского процесса, именно в суде первой инстанции возбуждается, формируется, наполняется доказательствами и разрешается по существу гражданское дело. 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; как правило, именно в эту судебную инстанцию представляются (за отдельными исключениями) доказательства лицами, участвующими в деле; эти доказательства исследуются в судебном заседании и оцениваются в решении суда. Недочеты, ошибки, допущенные в ходе производства в суде первой инстанции, не всегда могут быть устранены в последующих судебных инстанциях.

Организация работы помощника судьи при рассмотрении гражданских дел в суде первой инстанции связана с делением гражданского процесса на стадии. Стадией гражданского процесса называют совокупность процессуальных действий, направленных к ближайшей процессуальной цели.

В суде первой инстанции реализуется три стадии процесса: возбуждение гражданского дела, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство.

Стадия возбуждения гражданского дела состоит из двух основных элементов: подача заявления в суд и принятие судом правового решения по факту подачи такого заявления.

После поступления заявления в суд помощник судьи изучает его, приложенные к нему документы и может внести предложение по вопросу о возможности возбуждения гражданского дела. При изучении поступившего заявления следует иметь в виду, что общие требования к заявлению установлены статьями 131, 132 Гражданского процессуального кодекса РФ, но по отдельным категориям гражданских дел могут быть установлены дополнительные требования (например, по делам, возникающим из публичных правоотношений, такие особенности установлены в части 2 статьи 251, статьях 267, 270 - 271 Гражданского процессуального кодекса РФ и т.п.).

Наиболее часто встречающимися недостатками по оформлению исковых заявлений (заявлений) являются:

1) неприложение обязательных документов, в том числе копий искового заявления; документов, подтверждающих оплату государственной пошлины; документов, подтверждающих полномочия представителя;

2) заявление не подписано либо подписано представителем, не имеющим на это полномочий;

3) в заявлении не изложены сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;

4) в заявлении не указано, в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца.

Изучив поступившие материалы, помощник судьи может сделать предложение по разрешению вопроса о возбуждении гражданского дела. Здесь следует иметь в виду, что судом на этой стадии по поступившему заявлению могут быть приняты четыре правовых решения, оформляемых вынесением определения:

1) может быть принято решение о возбуждении гражданского дела - статья 133 ГПК РФ. Такое решение принимается, если установлено, что лицо имеет право на обращение в суд, им соблюдены все условия обращения в суд и исковое заявление (заявление) правильно оформлено;

2) может быть принято решение об отказе в принятии заявления - статья 134 ГПК РФ. Такое решение принимается, если у лица, обратившегося в суд, отсутствует право на иск в процессуальном смысле, поэтому суд вообще не может рассматривать это дело. Перечень оснований для отказа в принятии заявления изложен в части 1 статьи 134 ГПК РФ, данный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Так как у лица право на иск отсутствует, то повторное обращение в суд с аналогичным заявлением исключается;

3) может быть принято решение о возвращении заявления - статья 135 ГПК РФ. Такое решение принимается, если у лица, обратившегося в суд, право на иск в процессуальном смысле имеется, но им не соблюдены условия обращения в суд. Перечень оснований для возвращения заявления изложен в части 1 статьи 135 ГПК РФ, данный перечень также является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Так как у лица право на иск есть, то при соблюдении всех условий обращения в суд лицо может повторно обратиться в суд с аналогичным заявлением;

4) может быть принято решение об оставлении заявления без движения - статья 136 ГПК РФ. Такое решение принимается, если заявление не соответствует требованиям статей 131, 132 ГПК РФ. При этом должен быть назначен разумный срок для исправления недостатков. Если в течение этого срока недостатки устранены, то заявление считается поданным в первоначальный день подачи заявления. Если недостатки не были устранены, то считается, что лицо в суд не обращалось, заявление со всеми приложенными к нему документами возвращается заявителю.

После изучения заявления с приложенными к нему материалами помощник судьи может предложить принять одно из четырех перечисленных выше решений и после согласования данного решения с судьей может подготовить проект соответствующего определения. Образцы таких определений имеются в справочниках.

В стадии **подготовки дела к судебному разбирательству** судом совершаются четыре основные группы процессуальных действий: работа со сторонами, вовлечение в процесс всех лиц, участвующих в деле, формирование доказательственной базы, иные подготовительные действия.

Общий перечень действий, совершаемых судом, указан в статье 150 ГПК РФ. Данный перечень является открытым, могут совершаться и иные действия, главное, чтобы они были направлены на подготовку дела к судебному разбирательству.

Предметом доказывания называется перечень фактов, которые нужно доказать. Эти факты делят на четыре группы:

1) факты, лежащие в основе материально-правового спора. Круг этих фактов определяется исходя из гипотез правовых норм, регулирующих спорные правоотношения. Таким образом, чтобы определить эту группу фактов, сначала нужно определить правовую квалификацию спорных правоотношений;

2) процессуальные факты. Данные факты доказываются только в случае необходимости (например, документы, подтверждающие наличие оснований для приостановления производства по делу), так как основную массу этих фактов суд наблюдает сам, поэтому они доказывания не требуют;

3) доказательственные факты, то есть факты, которые для спорных материальных правоотношений не являются юридическими (другими словами, они не указаны в гипотезах правовых норм), но доказав которые, можно логическим путем сделать вывод о наличии или отсутствии юридических фактов (например, доказывание алиби);

4) факты, свидетельствующие о нарушении законности. Эти факты доказываются, если судом выносится частное определение. Кроме этого, следует помнить, что некоторые факты, имеющие значение для дела, не нуждаются в доказывании. Это преюдициальные, т.е. уже установленные ранее состоявшимися решениями и приговорами судов, общеизвестные факты, факты, признанные другой стороной.

Кроме этого, в стадии подготовки дела к судебному разбирательству в процесс должны быть вовлечены все его участники. Это могут быть соистцы и соответчики. Здесь особое внимание следует уделять необходимому соучастию, так как невовлечение в процесс необходимых соучастников приводит к отмене судебного решения. Необходимое соучастие возникает, если спорное право или спорная обязанность являются общими для нескольких лиц, поэтому разрешить вопрос о правах и обязанностях одного лица, не затронув прав и обязанностей другого лица, невозможно. Например, разрешение вопроса о правах собственников жилого помещения, взыскание алиментов в пользу нетрудоспособных нуждающихся родителей при наличии нескольких детей.

Может возникнуть необходимость вовлечения в процесс прокурора или органов власти для дачи заключения. Здесь следует иметь в виду, что прокурор привлекается в процесс для дачи заключения только в случаях, прямо предусмотренных законом, а органы власти - как в этом случае, так и по усмотрению суда. Так, например, рекомендуется обсуждать вопрос о привлечении в процесс органов опеки и попечительства, если разрешение спора затрагивает интересы несовершеннолетних и недееспособных граждан.

Иногда возникают сложности в определении того, кто хочет вступить в процесс - соистец или третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора. Разграничение этих участников проводится по тому, имеется ли у них конфликт интересов с истцом. Если удовлетворение нового иска не исключает полностью или в части удовлетворение иска истца, то в процесс вступает соистец. Если удовлетворение иска исключает полностью или в части удовлетворение иска первоначального истца, то в процесс вступает третье лицо, заявляющее самостоятельные требования.

Не всегда правильно определяют вид третьего лица, желающего вступить в процесс. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, вступают в процесс путем подачи искового заявления. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, вступают в процесс на основании определения суда. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, вступают в уже начавшийся процесс на одну из сторон (а именно на ту, с которой у них есть материальные правоотношения) в связи с тем, что решение по данному делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к этой стороне в будущем. Как правило, это опасность получить в будущем регрессный иск.

При подготовке дела к судебному разбирательству следует помнить, что подготовительные действия не должны нарушать принцип состязательности. То есть подготовительными действиями суд не должен ставить одну из сторон в преимущественное положение. Поэтому по общему правилу искового производства суд не может по собственной инициативе собирать доказательства, но может предлагать сторонам представить дополнительные доказательства и обязан содействовать сторонам в сборе доказательств по их ходатайству. Исключения из общего правила предусмотрены специальными нормами. Такие нормы содержатся как в самом Гражданском процессуальном кодексе РФ, например по делам особого производства, так и в иных нормативных правовых актах, например в Трудовом кодексе РФ.

Подготовительная работа помощника судьи включает в себя подбор нормативных правовых актов, регулирующих спорные правоотношения. Пользуясь справочными правовыми системами, следует определить перечень нормативных правовых актов, а также установить их действующие редакции. При этом следует иметь в виду, что законодатель, издавая новые акты, а также внося изменения и дополнения в них, может предусматривать особый порядок введения их в действие. Поэтому следует установить, какая редакция документа применима к рассматриваемому судом спорному правоотношению.

В подготовительную работу помощника судьи следует включать поиск материалов судебной практики. Так, следует проверить наличие постановлений Пленума Верховного Суда РФ по соответствующей категории дел, а также его действующую редакцию. Кроме этого, следует подобрать решения по конкретным делам по интересующей категории дел с целью соблюдения требования об единообразии судебной практики.

В стадии судебного разбирательства суд приступает к рассмотрению дела по существу. В данной стадии помощник судьи должен оперативно исполнять все поручения судьи по актуальным вопросам рассмотрения дела, в том числе по обеспечению явки в процесс его участников, по подготовке проектов процессуальных актов, в том числе об отложении судебного разбирательства, приостановлении производства по делу, о назначении экспертизы и т.п.

Судебное разбирательство завершается вынесением судебного акта - решения, определения. По данному вопросу помощник судьи должен знать Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 N 23 "О судебном решении"¹. Конечно, судебное решение выносится судом, однако, помощник судьи может подготовить проект решения, сделать предложения по вопросам вынесения дополнительного судебного решения, вынесения определения об исправлении опечаток и явных арифметических ошибок.

Кроме того, судебное разбирательство может завершаться вынесением определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения. Поэтому, если помощник судьи видит наличие оснований для прекращения производства по делу либо для оставления заявления без рассмотрения, он должен сообщить о них судье.

Судья, изучив подготовленные помощником документы, оценивает обоснованность выводов помощника, принимает решение о вынесении соответствующего судебного акта.

§ 3.4. О помощнике судьи районного (городского) суда, рассматривающего гражданские дела

Значительное увеличение количества дел, рассмотренных судами общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства, свидетельствует о повышении доверия граждан к судам, стремлении участников общественных отношений к цивилизованному разрешению споров, возникающих из гражданских правоотношений посредством обращения к правосудию, и в целом говорит о повышении авторитета судебной власти в Российской Федерации. Доверие к судебной власти, уважение к ней во многом определяются культурой судебной деятельности, которая представляет собой "качественную характеристику судебной деятельности, опирающуюся на общее понятие культуры, а также представления о юридической культуре"².

Культура судебной деятельности складывается из нормативно-правового обеспечения судебной системы и рациональной организации труда в суде,

¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1967 - 2007. 2-е стер. изд. М.: Юрид. лит., 2007. С. 218 - 223.

² Кобликов А.С. Юридическая этика. М., 2001. С. 139.

уровня материально-технического обеспечения судов, состояния судебных помещений для их функционального использования. Но основополагающими ее составляющими являются правовая и нравственная культура судей и работников аппарата судов, их профессиональное мастерство. Судебная культура характеризуется уровнем правового регулирования общественных отношений, правовой защищенностью личности, состоянием правопорядка в обществе, уровнем правосознания участников судебной деятельности.

В процессе осуществления судебной реформы предпринимаются меры по обновлению законодательной базы правосудия и по повышению материально-технического обеспечения деятельности судов. Вместе с тем приходится признать их недостаточность и отметить, что условия, в которых сегодня приходится работать судьям, существующая нагрузка, организация судебного процесса не позволяют не только совершенствовать свою квалификацию, но и зачастую делают затруднительным просто нормально исполнять свои обязанности в соответствии с имеющимся опытом и представлениями о служебном долге.

В сложившихся условиях введение института помощника судьи в системе аппарата судов с наделением его статусом государственного служащего представляется очень своевременным и актуальным¹.

Законодательная основа деятельности помощника судьи, рассматривающего гражданские дела, состоит из Конституции РФ, Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации", Закона РСФСР "О судоустройстве в РСФСР", положений Гражданского кодекса РФ и Гражданского процессуального кодекса РФ, Типового должностного регламента помощника председателя суда (судьи) районного суда и военного гарнизонного суда, утвержденного Приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 06.12.2010 N 272, Инструкции по судебному делопроизводству в районном суде и иных подзаконных актов.

Если пределы судьи, секретаря, а также других лиц, участвующих в рассмотрении гражданского дела, четко регламентированы действующим Гражданским процессуальным кодексом РФ, то пределы полномочий помощника судьи как участника гражданского судопроизводства пока законодательно не урегулированы. В настоящее время применительно к районным (городским) судам полномочия помощника судьи определяются в силу положений ст. 6.2 Закона "О статусе судей в РФ" председателем соответствующего суда. Квалификационные требования к лицам, имеющим право замещать должность помощника районного (городского) судьи, определяются соответствующими регламентами. В целом пределы полномочий помощника производны от полномочий судьи и определяются

¹ Перечень должностей сотрудников аппарата судов, определенный Указом Президента РФ от 31 декабря 2005 г. N 1574 "О реестре должностей федеральной государственной гражданской службы".

его конкретными указаниями, а также обстоятельствами гражданских дел и материалов, находящихся в производстве судьи.

Качество судебной деятельности напрямую зависит от рациональной организации работы канцелярии, архива суда, от профессионализма сотрудников аппарата судов, их уважительного отношения к гражданам, которое может быть достигнуто, безусловно, только при соответствующем образовании и квалификации работника, одновременно обладающего высоким уровнем нравственной и правовой культуры. Поэтому при отборе кандидатов на замещение должности помощника судьи постоянно повышаются требования к уровню их правосознания как представителей судебной власти в обществе, где высшей ценностью государством провозглашены человек, его права и свободы, защита которых определяет смысл и содержание деятельности органов судебной власти. С учетом изложенного представляются уместными слова известного русского юриста А.Ф. Кони: "Как бы хороши не были правила деятельности, они могут потерять свое значение в неопытных, грубых или недобросовестных руках"¹, которыми подчеркнута значимость нравственных начал в судебном процессе.

На практике помощник судьи по гражданским делам не менее часто, чем судья, обязан вступать в отношения с участниками процесса и иными гражданами, внося свой вклад в отправление правосудия и в формирование "имиджа" судебной власти. Это обусловлено составом участников гражданского судопроизводства, которые, в отличие от участников уголовного и арбитражного процессов, большей частью не обладают специальными юридическими познаниями и зачастую не имеют возможности обратиться за квалифицированной юридической помощью для представления интересов в суде.

С учетом приведенной специфики работы для успешной деятельности помощника судьи по гражданским делам большое внимание должно быть уделено его умению конструктивного диалога с гражданами. Представление о суде и людях, которые отправляют правосудие, может сложиться на основе одного телефонного разговора или резкого отказа в возможности получить какой-либо документ, справку, ознакомиться с материалами дела. Помощник судьи должен уметь понятно и доступно объяснить участникам процесса причины и мотивы своих действий, особенно связанных с отклонением их обращений, и одновременно разъяснить установленный законом порядок совершения тех или иных процессуальных действий. При построении диалога рекомендуется как наиболее предпочтительное обращение к гражданам по их имени и отчеству, которое утверждает их как личность, вызывает положительные эмоции, настраивает на конструктивное взаимодействие. Неприемлемы в общении помощника с участниками судопроизводства и другими посетителями суда нравоучения, шутки в чей-либо адрес, словесная перепалка, угрозы, давление как поведение, дискредитирующее судебную власть.

¹ Кони А.Ф. Избранные произведения. М., 1956. С. 20.

Беспристрастность как законодательно установленный принцип подлежит соблюдению не только судьей при разрешении конкретных дел, но и его аппаратом. Помощник судьи должен исключить всякое проявление нетерпимости, грубости и несдержанности в отношении участников судопроизводства и любых граждан, воздерживаться от проявления предвзятости к кому-либо, быть беспристрастным и объективным. Вместе с тем помощнику судьи не рекомендуется вступать в неофициальные разговоры со сторонами, свидетелями или их родственниками наедине или в присутствии других лиц, обсуждать обстоятельства находящиеся в производстве дел, демонстрировать близкое знакомство с адвокатами или представителями участников судебного разбирательства. В противном случае эти обстоятельства могут быть истолкованы как проявление аппаратом суда особых симпатий или антипатий к кому-либо, и как следствие, породить сомнения в беспристрастности и объективности суда.

Уважительное отношение к работникам суда и в целом к системе правосудия формируется в том числе и через внешний вид представителей судебной системы, культуру речи, профессиональную культуру и этику поведения. Правила поведения работников судов, их формы общения друг с другом и с гражданами составляют понятие судебного этикета, который включает в себя общепринятые и общеобязательные понятия о воспитанности, вежливости, корректности, деликатности, тактичности и т.д. Помощник судьи обязан разъяснить гражданам правила поведения в суде и своим поведением способствовать их соблюдению в процессе судебного разбирательства.

Особое значение имеет умение помощника правильно составить и оформить судебные документы, формы, бланки и порядок работы с которыми определены Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде. Любой судебный документ, начиная от обычного судебного запроса или судебного извещения, должен быть не только законным, но и содержать мотивированное обоснование, понятное для адресата. Документы, исходящие из суда, могут быть написаны от руки, но разборчивым почерком, аккуратно или изготовлены с помощью технических средств, но с правильным расположением текста, и отвечать правилам общей юридической грамотности. Невыполнение этих требований создает трудности при их пользовании и свидетельствует о низкой квалификации и культуре составителя.

Помощник судьи должен дорожить своим и чужим временем. От него требуются четкая организация и планирование своей работы и рабочего дня, чтобы не создавать сутолоки в суде, не отрывать людей без надобности от их обычных занятий. При несвоевременном совершении процессуальных действий (ознакомлении с материалами дела, выдачи документов и их копий, судебных извещений, судебных запросов и т.д.) необходимо извиниться за доставленное беспокойство, даже если таковое произошло не по вине суда. Несвоевременное начало или необоснованное отложение назначенного

процессуального действия, многократные вызовы лиц в суд по одному и тому же вопросу не только подрывают авторитет работника аппарата суда, но могут стать причиной обоснованного и справедливого возмущения граждан, что уважения суду не добавит. При планировании своей деятельности помощник судьи обязан принимать во внимание и уважать права граждан на отдых и обеденный перерыв.

Помощники судей как сотрудники аппарата суда и как государственные служащие должны соблюдать общие принципы служебного поведения, установленные Федеральным законом "О государственной гражданской службе Российской Федерации". В целях повышения доверия общества к судам они призваны:

- исполнять служебные обязанности добросовестно, на высоком профессиональном уровне в целях обеспечения эффективной работы судов;

- исходить из того, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина определяют основной смысл и содержание судебной деятельности и сотрудников аппаратов судов;

- осуществлять свою деятельность в рамках установленной законами и подзаконными нормативными правовыми актами компетенции судебных органов;

- воздерживаться от поведения, которое могло бы вызвать сомнение в объективном исполнении ими служебных обязанностей, а также избегать ситуаций, способных нанести ущерб их репутации или авторитету суда;

- исключать действия, связанные с влиянием каких-либо личных, имущественных (финансовых) и иных интересов, препятствующих добросовестному исполнению служебных обязанностей;

- соблюдать политическую нейтральность, исключая возможность какого-либо влияния на свою служебную деятельность решений политических партий или иных общественных объединений;

- воздерживаться от публичных высказываний, суждений и оценок в отношении деятельности государственных органов, их руководителей, если это не входит в их должностные (служебные) обязанности;

- соблюдать запрет использовать свое служебное положение для оказания влияния на деятельность государственных органов, организаций, должностных лиц, государственных служащих и граждан при решении вопросов, лично их касающихся;

- проявлять корректность и внимательность в обращении с гражданами и представителями организаций;

- соблюдать нормы служебной, профессиональной этики и правила делового этикета.

Таким образом, квалифицированная и культурная работа помощника судьи как сотрудника аппарата суда способствует повышению авторитета судебной власти и обеспечивает право граждан на доступ к правосудию.

§ 3.5. Помощник мирового судьи

Введение института мировых судей - один из важнейших этапов проводимой в Российской Федерации судебной реформы. В соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 1999 года N 218-ФЗ "Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации" установлена 6451 должность мировых судей. Принимая решение о возрождении этого института, российские законодатели преследовали цель разгрузить федеральные суды путем передачи в его подсудность несложных и незначительных дел, а также сделать правосудие более доступным для граждан.

Республика Бурятия была одним из самых первых регионов России, в котором введен институт мировых судей. Изначально на территории Республики Бурятия было создано 46 судебных участков и определено 46 должностей мировых судей, в настоящее время количество судебных участков и должностей мировых судей увеличено до 54.

Работу мирового судьи обеспечивает его аппарат, который состоит из секретаря судебного участка, секретаря судебного заседания и помощника мирового судьи.

В соответствии с Законом Республики Бурятия от 06.07.2005 N 12-25-III "О государственной гражданской службе Республики Бурятия". должность помощника мирового судьи является должностью государственной гражданской службы Республики Бурятия, которая относится к категории помощников (советников), непосредственно подчиненных мировому судье и замещающих государственную должность на срок полномочий мирового судьи.

При назначении на должность помощника мирового судьи к нему предъявляются следующие квалификационные требования: высшее юридическое образование, наличие стажа государственной службы на старших должностях государственной гражданской службы не менее 2 лет или стаж работы по специальности не менее 3 лет.

Кроме этого, одним из основных профессиональных требований является знание и умение применения на практике основ уголовного, гражданского, административного, семейного, жилищного, уголовно-процессуального, гражданско-процессуального, налогового, трудового законодательств. Немаловажными профессиональными навыками, которыми должен обладать помощник, являются умения ориентироваться в действующем законодательстве, знание ведения делопроизводства на судебном участке, составление судебной статистики, владение информационными компьютерными программами.

В связи с ростом требований к уровню квалификации и практических знаний специалистов, занимающих должности государственной гражданской службы Республики Бурятия, помощники мировых судей Республики Бурятия в установленном порядке направляются на курсы повышения

квалификации в Восточно-Сибирский филиал ГОУ ВПО РАП (город Иркутск).

Основной задачей деятельности помощника мирового судьи является оказание помощи мировому судье при осуществлении правосудия и организация работы по деятельности судебного участка.

Согласно должностному регламенту в должностные обязанности помощника мирового судьи входят: изучение жалоб, заявлений, дел, поступивших мировому судье, внесение мировому судье предложений по их приему, либо об отказе в приеме, либо об их возвращении; оказание помощи мировому судье по подготовке дел к судебному разбирательству; обеспечение информационно-методической помощи судье, что включает в себя подборку законов, нормативных актов, материалов по судебной практике; осуществление контроля по делам, рассмотрение которых отложено или приостановлено; изготовление проектов судебных постановлений по делам по поручению судьи; подготовка проектов ответов на обращения и запросы граждан по делам, находящимся в производстве мирового судьи; осуществление приема граждан; контроль за исполнением должностных обязанностей аппаратом мирового судьи и правил внутреннего трудового распорядка; ведение кадровой работы: личных дел, книги приказов, трудовых книжек, составление табеля учета рабочего времени работников аппарата мирового судьи; контроль за правильностью составления статистических отчетов и своевременностью их направления в Управление судебного департамента в Республике Бурятия; учет и контроль за исполнением судебных поручений, направленных в другие суды или поступившие из других судов, в том числе связанных с исполнением обязательств по международным соглашениям; контроль приостановленных уголовных и гражданских дел; проведение служебного расследования, связанного с нарушением должностных обязанностей работниками аппарата мирового судьи.

Анализируя должностной регламент помощника мирового судьи, следует отметить, что он несет ответственность не только за исполнение своих непосредственных обязанностей по оказанию помощи мировому судье в осуществлении правосудия, но и за работу других работников аппарата мирового судьи. Следовательно, осуществляя контроль за работой аппарата мирового судьи, помощник мирового судьи обязан сам знать и уметь применять на практике обязанности как секретаря судебного участка, так и секретаря судебного заседания.

Осуществляя прием граждан, помощник мирового судьи обязан быть вежливым и корректным в общении. Ведь на прием к мировому судье приходят граждане, которые убеждены в нарушении их прав и не всегда настроены на мирный диалог. Некоторые из них в силу, например, преклонного возраста, юридической неграмотности не могут правильно составить исковое заявление. Задача помощника состоит в том, чтобы в корректной форме, доходчиво и не создавая конфликтных ситуаций

объяснить гражданину каким образом и в какой форме ему следует обращаться к мировому судье за защитой нарушенных прав и какие документы следует приложить к исковому заявлению. Это будет способствовать ускорению поступления исковых заявлений к мировому судье, сокращению случаев оставления заявлений без движения или возвращению их заявителю, а также формированию уважения к суду со стороны граждан, обратившихся на прием к мировому судье.

При осуществлении обязанностей за приостановленными гражданскими и уголовными делами помощник мирового судьи изготавливает запросы и напоминания в соответствующие органы и организации, отслеживает их исполнения и докладывает мировому судье о результатах.

При изготовлении по поручению мирового судьи проектов судебных постановлений помощнику мирового судьи необходимо изучать большое количество нормативно-правовых актов, судебной практики, уверенно ориентироваться в действующем законодательстве, а с этой целью обладать навыками пользователя правовых программ "КонсультантПлюс" и "Гарант".

§ 3.6. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи при рассмотрении гражданских дел в суде апелляционной инстанции

Для исправления возможных ошибок, допущенных мировыми судьями при рассмотрении и разрешении дел, законом предусмотрена самостоятельная стадия судебного процесса - производство в суде апелляционной инстанции, главной задачей которой является проверка районным судом законности и обоснованности решений и определений, вынесенных мировыми судьями, и тем самым предотвращение вступления в законную силу и исполнения неправильных постановлений.

Требование закона об обжаловании решения мирового судьи именно в районный суд объясняется содержанием ст. 21 Федерального закона "О судебной системе Российской Федерации", в соответствии с которой районный суд является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района (ФЗ "О судебной системе Российской Федерации").

Целью деятельности помощника судьи в этой стадии процесса является обеспечение надлежащего исполнения полномочий судьи районного суда, своевременное обеспечение судьи необходимой и полной информацией для повышения оперативности принятия решений.

В соответствии с Должностным регламентом федерального государственного гражданского служащего, замещающего должность помощника судьи Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ работа помощника судьи строится на тех же принципах, что и работа по подготовке

и рассмотрению гражданских дел, рассматриваемых федеральными судьями по первой инстанции.

При получении дела от мирового судьи помощник судьи в первую очередь проверяет, обладают ли подавшие апелляционную жалобу (представление) лица правом на обжалование решения в апелляционном порядке, соответствует ли она требованиям, предусмотренным ст. 322 ГПК РФ, а именно указаны ли в ней:

- 1) наименование районного суда, в который адресуется жалоба, представление;
- 2) наименование лица, подавшего 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.

Также проверяет: приложен ли к жалобе документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба подлежит оплате, соблюден ли установленный для подачи жалобы (представления) десятидневный срок; выполнены ли мировым судьей действия, предусмотренные ст. 325 ГПК РФ.

Помощник изучает поступившее в адрес судьи дело, вносит предложения по его разрешению.

Согласно ч. 2 ст. 327 ГПК РФ рассмотрение дела судом апелляционной инстанции проводится по правилам производства в суде первой инстанции.

Приняв дело, судья должен провести подготовку дела к судебному разбирательству с выполнением задач, перечисленных в ст. 148 ГПК РФ.

Помощник подготавливает проекты определений о принятии дела к производству суда апелляционной инстанции и подготовке дела к судебному разбирательству.

В ходе подготовке дела к судебному разбирательству помощник оказывает организационную помощь: проверяет наличие у судьи необходимой нормативно-правовой базы, юридической литературы, материалов судебной практики; помогает определить закон, которым следует руководствоваться при разрешении дела; готовит заключения по спорным вопросам применения законодательства. При этом помощник должен свободно владеть компьютером, работать с программой "КонсультантПлюс". При удовлетворении судом ходатайства участников процесса об истребовании доказательств, которые стороны или их представители не могут получить самостоятельно, делает соответствующие запросы, отслеживает своевременное получение ответов. При направлении гражданского дела для проведения судебных экспертиз контролирует их выполнение и своевременность возвращения дела в суд.

Считая дело подготовленным, помощник докладывает об этом судье, подготавливает проект определения о назначении дела к судебному

разбирательству, помогает в проверке надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания.

В ходе рассмотрения дела суд апелляционной инстанции может разрешать вопросы процессуального характера, например, о принятии мер по обеспечению иска, о приостановлении производства по делу. Разрешая данные вопросы, помощник судьи подготавливает проекты соответствующих определений, направляет их для исполнения, осуществляет контроль за приостановленными делами.

При рассмотрении апелляционных жалоб, представления суд апелляционной инстанции вправе: оставить решение мирового судьи без изменения, жалобы, представление без удовлетворения; изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение; отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения.

Изучив материалы дела, доводы апелляционной жалобы, доводы лиц, участвующих в деле, исследовав дополнительно представленные доказательства, помощник судьи докладывает судье свое мнение по существу спора, в необходимых случаях и по поручению судьи составляет проект судебного постановления и отдает его на проверку судье. При этом необходимо иметь в виду, что постановление районного суда принимается в форме апелляционного решения в случаях, когда:

- решение мирового судьи отменяется полностью;
- решение мирового судьи отменяется в части;
- решение мирового судьи изменяется.

Апелляционное определение судьи районного суда выносится в случаях, когда:

- решение мирового судьи оставляется без изменения, а апелляционная жалоба - без удовлетворения;
- решение мирового судьи полностью или в части отменяется, производство по делу прекращается;
- решение мирового судьи полностью или в части отменяется, заявление оставляется без рассмотрения;
- решение мирового судьи полностью или в части отменяется, а дело направляется на новое рассмотрение.

Основания для отмены и изменения решения мирового судьи в апелляционном порядке предусмотрены статьями 362 - 364 ГПК РФ, то есть такие же, как и для отмены решения суда в кассационном порядке.

Основаниями к отмене или изменению решения мирового судьи являются:

- 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 или норм процессуального права.

Первые три основания свидетельствуют о необоснованности решения, последнее - о его незаконности.

При подготовке проекта апелляционного решения помощник должен знать основные положения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" и руководствоваться его разъяснениями. В частности, при решении вопроса о законности и обоснованности решения мирового судьи необходимо знать, что решение является законным в том случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях аналогии закона или аналогии права (ч. 1 ст. 1, ч. 3 ст. 11 ГПК РФ). Обоснованным решение является тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (статьи 55, 59 - 61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

Также следует знать, что Гражданским процессуальным кодексом не предусмотрена передача апелляционной инстанцией дела на новое рассмотрение мировому судье. Отменив решение мирового судьи, суд апелляционной инстанции обязан закончить производство по делу: принять новое решение, либо прекратить судебное производство, либо оставить заявление без рассмотрения.

Однако, если при рассмотрении апелляционной жалобы будет установлено, что дело было разрешено мировым судьей, которому оно неподсудно, исходя из положений, закрепленных в ч. 1 ст. 47 Конституции Российской Федерации, апелляционная инстанция отменяет решение и направляет дело на рассмотрение мировому судье, которому оно подсудно.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее в письменной форме, прокурор вправе отозвать апелляционное представление до принятия решения или определения районным судом. В случае принятия судом отказа от жалобы или отзыва представления, помощник подготавливает проект определения о прекращении апелляционного производства.

Отдельно от решения суда в районный суд могут быть обжалованы определения мирового судьи в случаях, если: 1) это предусмотрено ГПК РФ; 2) определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

В случае поступления в районный суд дела с частной жалобой, помощник должен внимательно изучить жалобу, определить возможность ее рассмотрения судом апелляционной инстанции. В случае если определение

не подлежит обжалованию отдельно от решения, доложить об этом судье, подготовить сопроводительное письмо о возвращении дела мировому судье.

Рассмотрение частной жалобы происходит в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи. По результатам рассмотрения частной жалобы суд апелляционной инстанции выносит определение.

Подготавливая данный проект определения, помощник должен помнить, что определение выносится по процессуальным вопросам и не касается вопросов, относящихся к существу спора.

После рассмотрения дела помощник отслеживает своевременную сдачу гражданского дела в канцелярию районного суда и направление его мировому судье, вносит сведения по делу в электронную карточку по системе ГАС "Правосудие".

§ 3.7. Организация работы помощника судьи в кассационной инстанции

Для исправления ошибок, допущенных судом при рассмотрении и разрешении дела, для проверки правильности решений, определений, постановлений в гражданском процессе имеется три самостоятельные стадии процесса:

1) производство в суде кассационной инстанции по жалобам и протестам, принесенным на не вступившие в законную силу решения и определения суда первой инстанции;

2) пересмотр в порядке судебного надзора решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу;

3) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу.

Кассационное ("cassatio" в переводе с латинского означает отмена, уничтожение) производство является стадией гражданского процесса, в которой осуществляется проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений суда первой инстанции, кроме решений и определений мировых судей, обжалование которых осуществляется в апелляционном порядке. Это наиболее быстрый и доступный способ проверки законности судебных постановлений, целью которого является предотвращение вступления в законную силу и исполнение неправильных судебных постановлений, исправление судебных ошибок и обеспечение руководства судебной практикой.

В связи с этим деятельность помощника судьи должна быть направлена на то, чтобы дело было рассмотрено кассационной инстанцией без неоправданной задержки, в строгом соответствии с правилами судопроизводства, предусмотренными главой 40 ГПК РФ, и разъяснениями, изложенными в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.08 N 12 "О применении судами норм Гражданского

процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции".

Действующий Гражданский процессуальный кодекс не предусматривает возможности подачи кассационных, частных жалоб непосредственно в кассационную инстанцию. В соответствии с ч. 2 ст. 337 ГПК РФ кассационные жалобы подаются через суд, принявший решение. Аналогичный порядок установлен и для подачи частных жалоб (ст. 373 ГПК РФ). Такой порядок имеет большое значение, поскольку в этом случае заинтересованное лицо не обременяется дополнительными расходами, тем более что именно на суд первой инстанции возложена обязанность по совершению первоначальных действий по подготовке гражданского дела к кассационному рассмотрению. Статья 339 ГПК РФ регламентирует содержание кассационных жалоб и представлений. И исходя из этих требований закона следует, что поданные в вышестоящую инстанцию жалобы и представления подлежат возвращению, а не направлению в суд первой инстанции для решения вопроса о назначении дела на кассационное рассмотрение.

Суды первой инстанции зачастую недооценивают важность надлежащей подготовки дела к рассмотрению в суде кассационной инстанции, в результате чего кассационная инстанция вынуждена прекращать кассационное производство, возвращать дела для их дооформления либо откладывать разбирательство дела, что порождает неоправданную волокиту и подрывает авторитет суда, формируя отрицательное отношение к правосудию.

Право на кассационное обжалование не вступившего в законную силу решения или определения имеют только лица, участвующие в деле, то есть истец, ответчик, третьи лица и другие лица, указанные в ст. 336 ГПК РФ. При этом не имеет значения, участвовали ли эти лица фактически в судебном заседании суда первой инстанции. Затрагивая ранее спорный вопрос о подаче кассационной жалобы субъектами, не являющимися лицами, участвующими в деле, Пленум Верховного Суда Российской Федерации в своем Постановлении "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции" указал, что в этом случае выносится определение об отказе в принятии жалобы. Однако лицам, не привлеченным к участию в деле, не может быть отказано в принятии жалобы в том случае, когда обжалуемым актом разрешен вопрос об их правах и обязанностях, поскольку отказом в принятии жалобы указанных лиц будет нарушено их конституционное право на судебную защиту (п. 2 Постановления). Прокурор также обладает правом на подачу кассационного представления независимо от того, участвовал ли он в заседании суда первой инстанции (участие прокурора в гражданском судопроизводстве регламентировано ст. 45 ГПК РФ).

Объектом права обжалования может быть решение суда как в целом, так и в части, в том числе мотивы решения, разрешения вопросов распределения судебных расходов между сторонами, порядка и срока исполнения решения, а также по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела. В тех случаях, когда кассационная жалоба подана на отдельную часть решения суда, необжалованная часть решения не вступает в законную силу, поскольку в соответствии со ст. 347 ГПК РФ суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда в полном объеме. Кроме того, самостоятельным предметом обжалования может быть и мотивировочная часть решения независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по существу.

Помощникам также следует знать сроки кассационного обжалования. Согласно ст. 338 ГПК РФ кассационная жалоба, представление могут быть поданы в течение десяти дней со дня принятия решения в окончательной форме. По отдельным категориям дел установлен сокращенный срок кассационного обжалования, в частности по делам о защите избирательных прав или права на участие в референдуме. По таким делам кассационная жалоба может быть подана в течение пяти дней со дня вынесения решения. Заочное решение суда может быть обжаловано в течение 10 дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене решения суда (в течение 7 дней со дня вручения ответчику копии заочного решения), а в случае подачи такого заявления - в течение 10 дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления. При исчислении срока кассационного обжалования следует учитывать разъяснения, данные в п. п. 9, 10 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.08 "О применении судами Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции", и нормы главы 9 ГПК РФ, регулирующие вопросы порядка исчисления, окончания, приостановления и восстановления процессуальных сроков. Если судом в соответствии со ст. 199 ГПК РФ была объявлена только резолютивная часть решения, а составление мотивированного решения отложено на срок не более 5 дней со дня окончания разбирательства дела, то течение срока на подачу жалобы начинается на следующий день после составления мотивированного решения. Также решается вопрос о начале течения срока, когда судом не был соблюден 5-дневный срок изготовления мотивированного решения. По усмотрению лица, подавшего жалобу, она может быть подана лично или направлена в суд по почте. При подаче лично в суд срок исчисляется исходя из ее регистрации, а по почте - штемпелем на конверте. Срок подачи жалоб, представления установлен законом и поэтому не может быть продлен или сокращен. Если срок пропущен, то необходимо обращаться в суд, вынесший решение, с заявлением о восстановлении срока обжалования с указанием причин пропуска срока. Заявление о восстановлении срока рассматривается

судом по правилам ст. 112 ГПК РФ. На определение суда об отказе в восстановлении срока может быть подана частная жалоба.

Кассационная жалоба должна отвечать требованиям, предусмотренным ст. ст. 339 и 340 ГПК РФ. Если жалоба не отвечает этим требованиям, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, судья выносит определение об оставлении ее без движения и назначает срок для исправления недостатков. Перечень оснований для оставления жалобы без движения является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. По мотиву неуплаты госпошлины кассационная жалоба может быть оставлена без движения при условии, что лицо, ее подающее, не освобождено от уплаты госпошлины. В случае подачи заявления об освобождении либо отсрочки или рассрочки уплаты госпошлины, кассационная жалоба может быть оставлена без движения только после рассмотрения этого заявления, если в удовлетворении заявления будет также отказано. Все определения об оставлении кассационных жалоб без движения могут быть обжалованы в кассационном порядке (ч. 3 ст. 341 ГПК РФ).

Если кассационная жалоба, не отвечающая требованиям ст. 339 ГПК РФ, поступила вместе с делом в суд кассационной инстанции, то следует знать, что в этом случае дело снимается с кассационного рассмотрения и возвращается в суд для выполнения требований ст. ст. 341, 344 ГПК РФ.

Если на стадии кассационного рассмотрения будет установлено, что сторона не оплатила либо не доплатила госпошлину, то снять дело с кассационного рассмотрения нельзя, поскольку у кассационной инстанции такого права по закону нет. Кассационная инстанция в этом случае, рассматривая дело, решает вопрос о взыскании либо довзыскании госпошлины с учетом правил ст. 98 ГПК РФ.

Возражения на кассационную жалобу или представление могут быть представлены как в суд первой инстанции, так и непосредственно в кассационную инстанцию, при этом следует знать, что подача возражений не ограничена каким-либо сроком, они могут подаваться до рассмотрения дела кассационной инстанцией по существу. Поэтому неправильно делают те суды первой инстанции, которые дают срок для представления возражений, этим они затягивают кассационное рассмотрение жалобы.

Помощникам следует знать и такие вопросы, как сроки рассмотрения кассационных (частных) жалоб и представлений, полномочия кассационной инстанции, пределы проверки и обоснованности судебных решений, исследование и оценка дополнительно представленных доказательств и установление новых фактов, правила проведения судебного заседания в суде кассационной инстанции, основания отмены, изменения судебных решений, вынесение новых решений, формы кассационных постановлений, вступление их в законную силу, вынесений кассационной инстанцией частных определений и много других вопросов.

В практике возникает вопрос о разрешении ходатайства лица, обжалующего решение суда, о приобщении к кассационной жалобе

дополнительной жалобы, содержащей более подробные доводы о незаконности решения суда. При ответе на этот вопрос следует исходить из следующего. Если первоначально поданная жалоба является немотивированной и не отвечает требованиям закона, то суд первой инстанции оставляет ее без движения и назначает срок для исправления недостатков с учетом реальной возможности получения материалов, необходимых для приобщения к жалобе. В случае подачи жалобы с устраненными недостатками по истечении назначенного судом срока, то жалоба возвращается на основании ч. 2 ст. 342 ГПК РФ. При этом у лица, обжалующего решение, есть право обращения с заявлением о восстановлении срока обжалования. Если же дополнительная жалоба подана за пределами срока кассационного обжалования, то в этом случае судом выносится определение об отказе в ее принятии, поскольку законность и обоснованность решения суда проверяется в пределах кассационной жалобы (ч. 1 ст. 347 ГПК РФ). К тому же принятием такой жалобы нарушается конституционный принцип судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон.

Особо следует отметить вопросы, связанные с обжалованием определений суда первой инстанции. Согласно ч. 1 ст. 371 ГПК РФ эти определения, за исключением определений мировых судей, могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции отдельно от решения в случае, если:

- 1) это прямо предусмотрено настоящим Кодексом;
- 2) определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

К определениям, обжалование которых предусмотрено ГПК РФ, относятся определения, приведенные в статьях 42, 44, 65, 76, 78, 104, 106, 112, 134, 135, 136, 145, 200, 202, 203, 208, 212, 213, 341, 342, 412, 422, 427, 430, 440, 441, 444 ГПК РФ.

К определениям, которые исключают возможность дальнейшего движения дела, относятся определения об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа, об оставлении заявлений без рассмотрения, о прекращении производства по делу, об отказе в пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам и др.

Не могут быть обжалованы определения об отказе в удовлетворении отвода лиц, участвующих в деле, определения об истребовании доказательств, об объединении дел, о подготовке дела и многие другие, но возражения относительно таких определений могут быть включены в кассационную жалобу, представление. В соответствии с Законом РФ "О государственной пошлине" и ст. 45 ГПК РФ частная жалоба, представление не оплачиваются государственной пошлиной.

Все эти вопросы и многие другие необходимо знать помощникам судьи в кассационной инстанции в целях реализации права граждан на доступ к правосудию без осложнений и затягиваний, принимая во внимание ч. 1 ст.

118 Конституции РФ и положения п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которым каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

§ 3.8. Участие помощника судьи в надзорной инстанции

24 августа 2006 г. Председателем Верховного Суда Республики Бурятия утвержден Должностной регламент государственного гражданского служащего, замещающего в Верховном Суде Республики Бурятия должность федеральной государственной гражданской службы помощника судьи надзорной инстанции по гражданским делам (далее - Регламент).

Согласно пункту 3.2 Регламента, редакция которого в 2009 г. была изменена с учетом требований Федерального закона от 4 декабря 2007 г. N 330-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" (далее - Закон N 330), помощник судьи в надзорной инстанции в числе иных обязанностей, предусмотренных данным пунктом, изучает по поручению судьи поступившие судье Верховного Суда Республики Бурятия надзорные жалобы или представления прокурора и вносит судье предложения об их принятии для изучения или о возвращении без рассмотрения по существу, по поручению судьи готовит проекты определений судьи о возвращении надзорных жалоб или представления прокурора без рассмотрения по существу, а по результатам изучения надзорных жалоб, представления прокурора - готовит проекты определений об отказе в передаче надзорных жалоб или представлений прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции или об их передаче с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

При выполнении перечисленных обязанностей помощнику судьи в надзорной инстанции прежде всего необходимо знать, что вышеназванный Федеральный закон N 330, вступивший в силу с 8 января 2008 г., принципиально изменил некоторые правовые подходы к институту пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу, что было обусловлено неоднозначной правовой позицией Европейского суда по правам человека и органов Совета Европы к надзорному производству в РФ. В плане общей оценки существующего в РФ надзорного производства пересмотр в порядке надзора вступивших в законную силу судебных постановлений признается Европейским судом и органами Совета Европы в качестве одного из средств правовой защиты прав и свобод, гарантированных Конвенцией о защите прав человека и основных свобод и Протоколами к ней. В то же время, признавая за надзорным производством в РФ указанный

общий статус, Европейский суд по правам человека, Комитет министров Совета Европы рассматривают надзор как чрезвычайную процедуру, применение которой оправданно только в исключительных обстоятельствах. Европейский суд по правам человека считает, что само применение процедуры пересмотра в порядке надзора и отмена вступивших в законную силу судебных постановлений по гражданским делам нарушают принцип правовой определенности и право заявителя на справедливое разбирательство согласно п. 1 ст. 6 Конвенции, а в случае отмены решения суда, носящего имущественный характер, - и предусмотренное ст. 1 Протокола N 1 к Конвенции право лица беспрепятственно пользоваться принадлежащим ему имуществом.

Возможные направления совершенствования пересмотра в порядке надзора судебных постановлений по гражданским делам в целях приведения его в соответствие с требованиями Европейской конвенции для РФ были сформулированы Комитетом министров Совета Европы в Промежуточной резолюции от 8 февраля 2006 г. ResDH (2006) 1 "О нарушении принципа правовой определенности процедурой пересмотра дел в порядке надзора в гражданском судопроизводстве в РФ - принятые общие меры и остающиеся вопросы в свете Постановлений Европейского суда по правам человека по делу Рябых (24 июля 2003 г.) и по делу Волкова (5 апреля 2005 г.)". Российской Федерации было рекомендовано "продолжить постепенное ограничение использования процедуры надзора, в частности, путем дальнейшего ограничения сроков подачи надзорных жалоб и сокращения количества допустимых оснований этой процедуры с тем, чтобы она распространялась только на наиболее серьезные нарушения закона; упростить процедуру надзора, тем самым ускорив ее; ограничить, насколько это возможно, количество последующих обращений о пересмотре в порядке надзора, которые могут быть поданы по одному и тому же делу; не поощрять малозначительные и злоупотребляющие правом подачи обращения о пересмотре в порядке надзора, которые равнозначны замаскированному дополнительному обжалованию, мотивом которого является несогласие с оценкой, вынесенной нижестоящими судами в пределах своей компетенции и в соответствии с законом; принять меры, побуждающие стороны адекватно использовать, насколько это возможно, доступное в настоящее время кассационное обжалование для обеспечения исправления судебных ошибок до того, как судебные постановления станут окончательными и подлежащими исполнению".

Указанные рекомендации Комитета министров Совета Европы, европейские правовые стандарты, поддерживаемые в решениях Европейского суда по правам человека, а также позиция Конституционного Суда Российской Федерации, изложенная в Постановлении от 5 февраля 2007 г. N 2-П по делу о проверке конституционности положений некоторых статей ГПК РФ, были реализованы вышеназванным Федеральным законом N 330 путем снижения процессуального срока на подачу жалобы в порядке надзора

с 1 года до 6 месяцев со дня вступления судебных постановлений в законную силу; исключения возможности обжалования в порядке надзора судебных постановлений, не прошедших стадию кассационного или апелляционного обжалования; значительного сокращения оснований для отмены и изменения судебных постановлений в порядке надзора; сокращения стадий и сроков рассмотрения дела в надзорной инстанции; ограничения пределов рассмотрения дела в надзорном порядке, а также изменения ряда других положений главы 41 ГПК РФ.

Исходя из требований главы 41 ГПК РФ с учетом изменений, внесенных Федеральным законом N 330-ФЗ, а также руководствуясь разъяснениями, содержащимися в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 12 февраля 2008 г. N 2 "О применении норм гражданского процессуального законодательства в связи с принятием и введением в действие Федерального закона от 4 декабря 2007 г. N 330-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации", **помощник судьи**, изучая по поручению судьи поступившие надзорные жалобы или представления прокурора с целью разрешения вопроса об их принятии для изучения или о возвращении без рассмотрения по существу, **должен проверить:**

1) вступили ли обжалуемые судебные постановления в законную силу. Отметка об этом должна быть в копиях обжалуемых судебных постановлений, которые в соответствии с ч. 6 ст. 378 ГПК РФ прилагаются к надзорной жалобе или представлению прокурора;

2) является ли заявитель субъектом принесения надзорной жалобы или представления прокурора. Такими субъектами могут выступать:

а) лица, участвующие в деле. Перечень лиц, участвующих в деле, содержится в ст. 34 ГПК РФ. Кроме того, к ним относятся правопреемники указанных лиц (ст. 44 ГПК РФ) и представители, обладающие таким правом в силу закона или на основании доверенности. При этом к надзорной жалобе представителя должна быть приложена доверенность либо ее копия, заверенная в установленном порядке, либо другой документ, удостоверяющий полномочия представителя (ч. 5 ст. 378 ГПК РФ);

б) другие лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями. Хотя действующий ГПК РФ понятия "другие лица" не содержит, однако, исходя из общих требований, эти лица должны обладать процессуальной право- и дееспособностью. Кроме того, из содержания документов, прилагаемых ими к надзорной жалобе, должно быть видно, что обжалуемым судебным актом нарушены их права и законные интересы, а в тексте надзорной жалобы должно быть указано, какие их права или законные интересы нарушены обжалуемым судебным постановлением, вступившим в законную силу (ч. 3 ст. 378 ГПК РФ). Также следует убедиться, что защита указанных нарушенных прав и интересов подведомственна судам общей юрисдикции;

в) прокурор, который обладает правом на принесение представления в суд надзорной инстанции при выполнении условий, предусмотренных ч. 3 ст. 376 ГПК РФ и ч. 4 ст. 377 ГПК РФ;

3) соблюден ли заявителем надзорной жалобы или представления прокурора срок обжалования судебных постановлений в порядке надзора, установленный ч. 2 ст. 376 ГПК РФ.

При этом помощнику необходимо также знать следующее.

Шестимесячный срок обжалования начинается исчисляться на следующий день после вступления судебных постановлений в законную силу и истекает в соответствующее число последнего месяца данного срока.

В случае если последний месяц не имеет такого числа, срок истекает в последний день этого месяца.

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

Согласно положениям ст. ст. 107, 108 ГПК РФ указанный шестимесячный срок не считается пропущенным, если надзорная жалоба (представление прокурора) была сдана в организацию почтовой связи до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Если надзорная жалоба (представление прокурора) подана по истечении указанного срока, то в соответствии со ст. ст. 109, 379.1 ГПК РФ она подлежит возвращению лицу, ее подавшему, без рассмотрения.

Законодатель в п. 1 ст. 112 ГПК РФ установил общее правило о том, что пропущенный по уважительным причинам процессуальный срок может быть восстановлен судом.

Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока, установленного частью второй статьи 376 и частью первой статьи 389 ГПК РФ, подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции (ч. 4 ст. 112 ГПК РФ).

В случае если надзорная жалоба (представление прокурора) подана с пропуском установленного действующим гражданским процессуальным законодательством срока, к ней должно быть приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении пропущенного срока;

4) исчерпаны ли заявителем надзорной жалобы или представления прокурора иные способы обжалования судебных постановлений до дня их вступления в законную силу, установленные ГПК РФ.

В силу требований ГПК РФ таким способом обжалования может считаться подача апелляционной (кассационной) жалобы либо апелляционного (кассационного) представления. Иных возможных способов законом не предусмотрено. Судебные постановления, не являвшиеся предметом рассмотрения судов кассационной или апелляционной инстанции, не могут быть обжалованы в порядке надзора.

В случае подачи надзорной жалобы или представления прокурора, не прошедших стадию кассационного или апелляционного обжалования, они

подлежат возвращению судом без рассмотрения по существу как поданные с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК РФ. В определении суда о возвращении надзорной жалобы или представления прокурора без рассмотрения по существу должна содержаться также ссылка на п. 5 ч. 1 ст. 379.1 ГПК РФ;

5) соответствуют ли надзорная жалоба или представление прокурора требованиям, предусмотренным п. п. 1 - 7 ч. 1 ст. 378 ГПК РФ;

6) подписаны ли надзорная жалоба или представление прокурора заявителем (ч. 5 ст. 378 ГПК РФ);

7) поданы ли надзорная жалоба или представление прокурора с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле (ч. 7 ст. 378 ГПК РФ).

Помощник судьи также должен знать, что перечень оснований для возвращения надзорной жалобы или представления прокурора без рассмотрения по существу установлен ст. 379.1 ГПК РФ, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Надзорная жалоба или представление прокурора должны быть возвращены в течение 10 дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции мотивированным судебным определением, проект которого по поручению судьи готовит помощник судьи.

Устранив препятствия, явившиеся основанием для возвращения надзорной жалобы или представления прокурора без рассмотрения по существу, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в общем порядке с надзорной жалобой или представлением с учетом срока, установленного ч. 2 ст. 376 ГПК РФ.

После согласования с судьей вопроса о принятии надзорной жалобы или представления прокурора к рассмотрению по существу, **помощник судьи должен:**

1. Установить наличие или отсутствие обстоятельств, исключающих возможность участия судьи в рассмотрении надзорной жалобы или представления прокурора. При этом необходимо иметь в виду, что таким обстоятельством в силу ст. 17 ГПК РФ является участие судьи в рассмотрении гражданского дела в суде первой или в суде кассационной инстанции.

2. Поставить на контроль своевременность рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора. При этом необходимо знать, что надзорная жалоба или представление прокурора должны быть рассмотрены в течение одного месяца, если гражданское дело не было истребовано в суд надзорной инстанции, и в течение двух месяцев, если дело было истребовано в суд надзорной инстанции, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции (ч. 1 ст. 382 ГПК РФ). Срок рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора исчисляется со дня поступления надзорной жалобы или представления прокурора в суд надзорной инстанции.

3. По результатам изучения надзорной жалобы или представления прокурора, а также приобщенных к ним копий обжалуемых судебных постановлений определить, имеются ли основания для пересмотра обжалуемых судебных постановлений в порядке надзора. При этом необходимо исходить из того, что пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора может иметь место только при наличии оснований для их отмены или изменения в порядке надзора. Такими основаниями в силу ст. 387 ГПК РФ являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

4. При отсутствии в надзорной жалобе или представлении прокурора указаний на существенные нарушения норм материального или процессуального права, являющиеся в силу ст. 387 ГПК РФ основанием для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора, подготовить проект определения об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции (п. 1 ч. 2 ст. 381 ГПК РФ).

5. При наличии в надзорной жалобе или представлении прокурора указаний на существенные нарушения норм материального или процессуального права, являющиеся в силу ст. 387 ГПК РФ основанием для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора, в случае если законность обжалуемых судебных постановлений вызывает сомнение, по согласованию с судьей истребовать гражданское дело из суда первой инстанции. Одновременно с этим согласовать с судьей вопрос о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии об этом просьбы в надзорной жалобе или представлении прокурора или ином ходатайстве (ч. 1 ст. 381 ГПК РФ).

6. По результатам изучения надзорной жалобы или представления прокурора, а также материалов истребованного гражданского дела согласовать с судьей и подготовить проект определения об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, если доводы надзорной жалобы или представления прокурора, вызвавшие сомнение в законности обжалуемых судебных постановлений, не нашли подтверждения по материалам дела и в силу ст. 387 ГПК РФ не могут служить основанием для их отмены или изменения (п. 1 ч. 2 ст. 381 ГПК РФ). Либо подготовить проект определения о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции при установлении указанных в надзорной жалобе или представлении прокурора, предусмотренных ст. 387 ГПК РФ оснований для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора (п. 2 ч. 2 ст. 381 ГПК РФ).

7. Знать, что по содержанию определение об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции и определение о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции должны отвечать требованиям ст. ст. 383, 384 ГПК РФ. В определении о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции доводы надзорной жалобы или представления прокурора должны быть изложены в нейтральной форме с указанием, что они заслуживают внимания и подлежат разрешению судом надзорной инстанции.

8. Помнить, что в соответствии с п. 1.1 ст. 390 ГПК РФ при рассмотрении дела в надзорном порядке суд надзорной инстанции проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривающими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора. В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются. В то же время, если обжалуемая часть решения обусловлена другой его частью, которая не обжалуется заявителем, то эта часть решения также подлежит проверке судом надзорной инстанции, независимо от наличия просьбы лица, подающего жалобу. В этой связи помощник судьи должен проверить наличие предусмотренных ст. 387 ГПК РФ оснований для отмены или изменения судебных постановлений только по доводам надзорной жалобы или представления прокурора. При наличии иных, выходящих за пределы доводов жалобы, оснований для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора, обратить на них внимание в определении о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

9. Иметь в виду, что независимо от количества надзорных жалоб и представлений прокурора, по результатам их рассмотрения выносится одно определение.

В настоящее время надзорное производство остается важной стадией российского гражданского процесса. Рассматривая дело в порядке надзора, суд реализует две задачи:

- 1) устранение судебных ошибок;
- 2) формирование судебной практики в целях единообразного и правильного применения нижестоящими судами материального и процессуального законодательства.

Помощнику судьи надзорной инстанции в реализации этих задач судом принадлежит немаловажная роль. Поэтому обязанности помощника судьи,

исследованные в настоящей статье, должны помощником судьи выполняться надлежаще и добросовестно.

Глава 4. ПОЛНОМОЧИЯ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 4.1. Принятие искового заявления. Отказ в принятии искового заявления. Предъявление встречного иска

Согласно общим положениям статей 3 и 4 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод или охраняемых законом интересов. Суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, заинтересованного в защите своих прав, свобод и интересов, а в случае, предусмотренном законом, - по заявлению лица в защиту прав и интересов других лиц.

Формой обращения в суд по делам искового производства является исковое заявление. Однако в соответствии с ч. 1 ст. 246 и ч. 1 ст. 263 ГПК РФ правила главы 12 ГПК РФ о предъявлении иска с особенностями, предусмотренным настоящим Кодексом, распространяются также на дела, возникающие из публично-правовых отношений, и на дела особого производства, по которым заинтересованным лицом подается заявление.

Поскольку помощник судьи обязан оказывать судье помощь при приеме исковых заявлений, при выполнении этих обязанностей ему необходимо знать, что требования к содержанию и форме искового заявления предусмотрены ст. 131 ГПК РФ.

Так, в исковом заявлении, которое подается в суд в письменной форме, должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;
- 3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;
- 4) в чем заключаются нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;
- 5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- 6) цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;
- 7) сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;
- 8) перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика. Также могут быть

указаны иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела. Истец вправе изложить в исковом заявлении ходатайства (например, об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно, об обеспечении иска, об осмотре на месте письменных и вещественных доказательств в случаях, не терпящих отлагательства, и т.д.).

Сведения о месте нахождения и наименовании соистцов, соответчиков, третьих лиц также должны быть указаны в иске.

При этом истец не обязан указывать в исковом заявлении правовые основания заявленных требований, то есть ссылку на норму права, подлежащую применению.

Исковое заявление (заявление, жалоба) должно быть подписано истцом либо его представителем с указанием даты его подачи.

В случае подачи иска представителем истца либо заявителя, полномочия представителя на подачу искового заявления (заявления, жалобы) должны быть подтверждены надлежащим образом, т.е. доверенностью, в которой в соответствии со ст. 54 ГПК РФ должно быть указано право на подписание искового заявления (заявления, жалобы) и предъявление его в суд.

Наличие ордера дает адвокату право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, за исключением тех, для которых согласно ст. 54 ГПК РФ требуются полномочия, специально оговоренные в доверенности. Соответственно, право адвоката на подписание иска и подачу его в суд возможно только на основании доверенности.

Обязательным условием приема заявления к производству суда является наличие документов, перечисленных в статье 132 ГПК РФ, которые прилагаются к исковому заявлению:

его копии в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, которая рассчитывается в соответствии со ст. 333.19 Налогового кодекса РФ;

доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя истца;

документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют;

текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания;

доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;

расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Исковое заявление с приложениями подается в суд в количестве экземпляров, соответствующем количеству участников процесса.

В случае соблюдения лицом, обратившимся в суд за защитой своего права, требований, предусмотренных статьями 131, 132 ГПК РФ, судья в течение 5 дней выносит определение о принятии искового заявления (заявлении, жалобы) к производству суда и возбуждении гражданского дела, изготовление проекта, которого может быть поручено его помощнику.

При несоблюдении указанных требований у суда имеются основания для оставления искового заявления без движения (ст. 136 ГПК РФ), о чем также выносится определение.

Отказ в принятии искового заявления

В соответствии со статьей 134 ГПК РФ судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке.

Наиболее распространенной ошибкой является принятие иска с нарушением правил об их подведомственности. Подведомственность гражданских дел судам определена в статье 22 ГПК РФ.

При отказе в принятии заявления по данному основанию в определении суда должно быть указано, в какой орган истцу (заявителю) необходимо обратиться для защиты нарушенных прав (например, в арбитражный суд);

2) заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым настоящим Кодексом или другими федеральными законами не предоставлено такое право.

Круг лиц, которым предоставлено право обращения в суд в защиту прав и законных интересов других лиц, ограничен положениями статей 45, 46 ГПК РФ.

Так, прокурор вправе обратиться в суд в интересах гражданина только при условии, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд.

Прокурору в порядке ст. 45 ГПК РФ не предоставлено право обращения в суд в интересах организации.

Прокурор вправе обратиться в суд с требованиями в защиту неопределенного круга потребителей (при этом необходимо учитывать, что под таким кругом понимается круг лиц, который невозможно индивидуализировать (определить)).

Орган опеки и попечительства муниципального образования вправе обратиться в суд с иском о защите прав и интересов детей в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей и т.д., что предусмотрено ст. 121 Семейного кодекса РФ.

Из ст. 17 Закона РФ "О защите прав потребителей" следует, что в интересах потребителя, группы потребителей, неопределенного круга потребителей в суд могут обратиться уполномоченный орган исполнительной власти по контролю (надзору) в области защиты прав потребителей (его территориальные органы), а также иные федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по контролю и надзору в области защиты прав потребителей и безопасности товаров (работ, услуг) (их территориальные органы), органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы).

Перечень лиц, которые могут обращаться в суд с заявлением о признании брака недействительным, определен в ст. 28 СК РФ. Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака", при принятии искового заявления о признании брака недействительным необходимо выяснять, по какому основанию оспаривается действительность брака (п. 1 ст. 27 СК РФ) и относится ли истец к категории лиц, которые в силу п. 1 ст. 28 СК РФ вправе возбуждать вопрос о признании брака недействительным именно по этому основанию. Если заявитель не относится к таким лицам, имеется основание для отказа в принятии искового заявления;

3) в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя.

Согласно ч. 1 ст. 251 ГПК РФ гражданин, организация, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются их права и свободы, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами, а также прокурор в пределах своей компетенции, вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части. В том случае, если оспариваемый акт не затрагивает права, свободы и законные интересы заявителя, суд отказывает в принятии искового заявления;

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

Тождественность подаваемого иска и иска, по которому судом уже принято судебное постановление (решение или определение о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения), является основанием для отказа в принятии искового заявления. Тождественность исков определяется идентичностью предмета, основания и субъектного состава. В том случае, если по одним и тем же предмету и основаниям было принято правовое решение, а новый иск подан прокурором или лицами, указанными в ст. 46 ГПК РФ, в интересах лица, бывшего

истцом, то суд также отказывает в принятии иска. Это же положение распространяется на случаи процессуального правопреемства;

5) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Перечень оснований, по которым судья отказывает в принятии искового заявления, исчерпывающий и не подлежит расширительному толкованию.

Отказ в принятии заявления недопустим по мотивам недоказанности заявленных требований, пропуска срока исковой давности или срока для обращения в суд. Недопустим отказ в принятии искового заявления, если оно предъявлено к ненадлежащему ответчику.

При отказе в принятии искового заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть вручено лично или направлено заявителю вместе с представленными в суд документами в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд.

Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

На определение судьбы об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба в десятидневный срок с момента получения копии определения заявителем.

Если этот срок окажется пропущенным по уважительной причине (болезнь, командировка и т.п.), то в частной жалобе должен быть поставлен вопрос о восстановлении срока на обжалование, а также приложены доказательства уважительности пропуска данного срока. Вопрос о восстановлении пропущенного срока разрешается в порядке ст. 112 ГПК РФ.

Государственной пошлиной частная жалоба не облагается.

Предъявление встречного иска

После возбуждения гражданского дела в суде и при наличии у ответчика материально-правовых требований к истцу он вправе в процессе рассмотрения искового заявления, но до принятия судом решения, предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Предъявление встречного иска является одним из способов защиты ответчика против требований истца.

Совместное рассмотрение в одном процессе первоначального и встречного иска является гарантией защиты прав обеих сторон и исключает возможность вынесения противоречивых решений по делу. Поэтому суд при подготовке дела к слушанию обязан разъяснить сторонам их процессуальное

право на предъявление встречного иска, что вытекает из смысла ст. 150 ГПК РФ.

Согласно статье 137 ГПК РФ предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления искового заявления.

Однако в соответствии с ч. 2 ст. 31 ГПК РФ встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Форма и содержание встречного иска должны соответствовать всем требованиям ст. 131 и ст. 132 ГПК РФ. В случае нарушения этих требований закона судья должен будет отказать в принятии встречного требования, либо возвратить исковое заявление, либо оставить его без движения в зависимости от допущенных нарушений.

Кроме общих условий, существуют и специальные условия принятия встречного иска.

Судья принимает встречный иск в случае, если:

встречное требование направлено к зачету первоначального требования.

При этом необходимо помнить, что зачет требований не допускается по искам о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании, а также если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;

удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;

между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров. Поскольку предъявление встречного иска усложняет процесс в связи с возрастанием объема обстоятельств, подлежащих установлению, при разрешении вопроса о принятии встречного иска необходимо тщательно исследовать наличие взаимной связи между встречным и первоначальным иском в целях правильного и быстрого разрешения дела.

Каждое из указанных условий является самостоятельным основанием для принятия встречного иска.

Если встречный иск заявлен в процессе рассмотрения дела, суду следует обсудить вопрос об отложении судебного разбирательства и предоставлении лицам, участвующим в деле, времени для соответствующей подготовки, что следует из взаимосвязи содержания статей 137 и 149 ГПК РФ.

Определение о принятии встречного иска не подлежит обжалованию, а несогласие стороны с его вынесением может быть указано в качестве одного из доводов жалобы на судебное решение.

Определение об отказе в принятии встречного иска по мотивам отсутствия условий, предусмотренных ст. 138 ГПК РФ, также не подлежит обжалованию, поскольку не препятствует реализации права на обращение за

судебной защитой путем предъявления самостоятельного иска и возбуждения по нему другого производства.

Соблюдение требований закона к форме и содержанию искового заявления (заявления, жалобы), об основаниях принятия к производству суда искового заявления и возбуждения гражданского дела, встречного иска является одним из условий правильного рассмотрения и своевременного разрешения гражданских дел, что отвечает задачам гражданского судопроизводства.

§ 4.2. Возвращение искового заявления. Оставление искового заявления без движения

Оказывая на стадии возбуждения гражданского дела судье помощь в разрешении вопроса о том, не подлежит ли поданное исковое заявление возвращению либо оставлению без движения, помощник судьи должен исходить из следующих требований процессуального законодательства.

Согласно ст. 135 ГПК 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.

Например, досудебный порядок рассмотрения споров предусмотрен трудовым законодательством. Так, в соответствии со ст. 391 ТК РФ, в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям работника, работодателя или профессионального союза, защищающего интересы работника, когда они не согласны с решением комиссии по трудовым спорам либо когда работник обращается в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законам или иным нормативным правовым актам;

2) дело неподсудно данному суду.

Помощнику судьи необходимо обращать внимание на соблюдение правил территориальной и родовой подсудности, кроме того, особое внимание следует уделять договорной подсудности. При изменении условиями договора или соглашением сторон территориальной подсудности, суд может решить вопрос о возвращении искового заявления, если, по его мнению, в результате рассмотрения данного иска будет нарушено право ответчика на защиту своих интересов.

Также следует учитывать вопросы подведомственности гражданских дел. В гражданском процессе, в случае установления неподведомственности дела суду, на стадии возбуждения дела судья отказывает в принятии заявления, а на стадии судебного разбирательства - прекращает производство по делу;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом.

В этом случае необходимо разъяснить о возможности обращения в суд опекуна недееспособного. В случае отсутствия опекуна заявление от имени недееспособного лица может быть подано органом опеки и попечительства или учреждением, на излечении в котором находится недееспособный;

4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

Отсутствие подписи под исковым заявлением либо подача искового заявления, подписанного лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд, также является основанием для возвращения искового заявления. По действующему гражданскому процессуальному законодательству полномочия на подписание и предъявление искового заявления в суд должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представителю. Проверяя полномочия представителя, оформленные доверенностью, помощник судьи должен проверить наличие права на подписание искового заявления у данного представителя;

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.

В данном случае следует иметь в виду, что если на момент предъявления иска в суд судебный акт по тождественному иску не вступил в законную силу, то исковое заявление подлежит возвращению. Если же судебный акт вступил в законную силу, то подлежат применению нормы ст. 134 ГПК РФ об отказе в приеме искового заявления. Ранее на практике случаи возвращения искового заявления по данному основанию встречались редко в силу объективных причин, поскольку истец, как правило, умалчивает об этом, а ответчик на данной стадии в суд не вызывается и еще не знает о факте предъявления иска. В настоящее время с введением системы ГАС "Правосудие" информация о поступлении заявления регистрируется на стадии принятия искового заявления, поэтому сведения о деле с участием тех же сторон, о том же предмете и по тем же основаниям могут быть получены до принятия искового заявления к производству. Таким образом, помощник судьи на стадии поступления искового заявления в суд должен тщательным образом проверить наличие в суде тождественного дела;

б) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

Право истца ходатайствовать о возвращении искового заявления вытекает из основополагающего принципа гражданского процесса - принципа диспозитивности. В этом случае помощнику судьи следует различать заявление о возвращении искового заявления и отказ от иска, который исключает возможность предъявления тождественного иска в будущем, являясь основанием для прекращения производства по делу.

Кроме оснований, указанных выше, возвращению подлежит исковое заявление по основанию, предусмотренному ч. 2 ст. 136 ГПК РФ (если заявитель в установленный судом срок не устранил недостатки искового заявления), а также в случае, если муж без согласия жены подает заявление о

расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка (ст. 17 СК РФ).

Перечень перечисленных оснований для возвращения искового заявления является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение. Повторное обращение представляет собой новое самостоятельное исковое заявление, вопрос о принятии которого рассматривается по общим правилам.

Определение суда о возвращении искового заявления выносится в пятидневный срок с момента поступления искового заявления в суд и направляется заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

На определение суда о возвращении искового заявления может быть подана частная жалоба. Данное обстоятельство должно быть отражено в определении суда. В случае отмены определения исковое заявление должно считаться поданным в день первоначального обращения в суд.

Оставление искового заявления без движения предусмотрено ст. 136 ГПК РФ.

Согласно ч. 1 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.

Статьей 131 ГПК РФ установлены требования к форме и содержанию искового заявления. Сведения, указываемые в исковом заявлении, можно разделить на необходимые, то есть которые должны быть отражены в любом исковом заявлении, и на факультативные. Необходимость их отражения в тексте конкретного искового заявления зависит от характера исковых требований либо от наличия по данной категории спора досудебного порядка. Отсутствие необходимых сведений, безусловно, влечет оставление искового заявления без движения, а при отсутствии факультативных сведений необходимо проверить, действительно ли они должны быть отражены в исковом заявлении.

Статьей 132 ГПК РФ установлен необходимый перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению.

Так, к исковому заявлению обязательно должны быть приложены: его копии по количеству лиц, участвующих в деле; документ, подтверждающий уплату государственной пошлины либо ходатайство об отсрочке ее уплаты (с обоснованием такого ходатайства), либо документы, подтверждающие освобождение от уплаты госпошлины, а также иные документы, перечисленные в ст. 132 ГПК РФ.

Срок, предоставляемый судом для устранения недостатков, должен быть разумным. По смыслу закона продолжительность срока для исправления недостатков должна определяться в каждом конкретном случае с учетом характера недостатков заявления и реальной возможности их исправления. Помощнику судьи при внесении судье предложений о сроке для устранения недостатков следует учитывать место нахождения истца, время на доставку почтовой корреспонденции (почтопробег). Если истец не успел в установленный судом срок устранить недостатки искового заявления, он вправе заявить ходатайство о его продлении.

В определении суда об оставлении заявления без движения необходимо не только сослаться на какую-либо часть, пункт или абзац ст. ст. 131, 132 ГПК РФ, но и указать конкретный недостаток, который следует устранить истцу. Срок, в течение которого суд должен вынести определение об оставлении заявления без движения, в ГПК РФ не регламентирован, но по смыслу ст. 133 ГПК РФ такое определение должно быть вынесено в пределах срока, в течение которого суд обязан рассмотреть вопрос о принятии искового заявления, т.е. в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд.

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 не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами. О возвращении искового заявления суд выносит соответствующее определение.

На определение суда об оставлении заявления без движения может быть подана частная жалоба, что также должно быть отражено в определении суда. В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в суд.

Контроль за исковыми заявлениями, оставленными без движения, может быть возложен судьей на помощника судьи.

§ 4.3. Обеспечение иска

Как свидетельствует практика Европейского суда, одной из причин нарушения прав граждан, обратившихся за судебной защитой своих прав и законных интересов, является неисполнение судебных актов, вступивших в законную силу.

Обеспечительные меры, которые допускаются судом по правилам, предусмотренным главой 13 ГПК РФ, являются правовой гарантией реальности исполнения в будущем судебных постановлений и предотвращения причинения значительного ущерба лицу, обратившемуся за судебной защитой. Поэтому правильное разрешение судьей вопроса о применении мер по обеспечению иска и оказание судьей в этом содействия со стороны помощника судьи способствуют своевременному исполнению вынесенного судебного акта и восстановлению нарушенных прав.

Вопрос об обеспечении иска может разрешаться на любой стадии гражданского процесса, в том числе при подготовке дела к судебному разбирательству (пункт 12 части 1 статьи 150 ГПК РФ), и исключительно по заявлению лиц, участвующих в деле. В условиях осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон судья не вправе по своей инициативе принимать меры по обеспечению заявленных сторонами требований.

К субъектам права подачи заявления об обеспечении иска относятся истец, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, прокурор, органы государственной власти, органы местного самоуправления и другие лица, предъявляющие иски в защиту чужих интересов, ответчик при предъявлении им встречного иска. Меры по обеспечению иска не могут распространяться на права третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, а также применяются с учетом охраны прав и интересов других лиц, участвующих в деле.

Согласно ст. 140 ГПК РФ к мерам по обеспечению иска относятся:

- 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;
- 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.

Указанный перечень обеспечительных мер не является исчерпывающим, а также приведенная норма не содержит указания на то, какая конкретная мера и по какому исковому требованию может быть применена. Поэтому при решении вопроса об избрании конкретной меры обеспечения иска судья

должен исходить из фактических обстоятельств дела и существа спорных правоотношений. Это же правило распространяется и на те случаи, когда одновременно может применяться несколько мер обеспечения иска.

Арест имущества является наиболее распространенной мерой по обеспечению иска и состоит в запрете ответчику распоряжаться соответствующим имуществом. Любое распоряжение арестованным имуществом является ничтожной сделкой в соответствии со ст. 168 ГК РФ.

Арест недвижимого имущества не подлежит государственной регистрации, как обременение, но сведения об аресте имущества вносятся в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним согласно ст. 12 Закона о регистрации прав на недвижимость. В соответствии с п. 3 ст. 28 ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" вступившие в силу решения и определения судов в отношении прав на недвижимое имущество подлежат в трехдневный срок обязательному направлению судебными органами в учреждение юстиции по регистрации прав. При получении указанных сведений о наложенном аресте регистрирующие органы не вправе зарегистрировать сделку на недвижимое имущество до тех пор, пока данная обеспечительная мера не будет отменена.

Помощнику судьи следует особо обратить внимание на то, что сведения о наложении ареста на автотранспортные средства должны быть сообщены в органы ГИБДД, осуществляющие их регистрацию, несмотря на то что регистрация автотранспортных средств носит не гражданско-правовой, а административный характер.

Запрет на совершение определенных действий может включать в себя запрет использовать определенное имущество, продавать контрафактную продукцию, маркировать продукцию оспариваемым товарным знаком, вселиться в квартиру и т.п.

В некоторых случаях закон прямо предусматривает применение обеспечительных мер по отдельным категориям дел.

Так, согласно ст. 50 Закона РФ N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" суд или судья единолично может вынести определение о запрещении ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских и смежных прав, совершать определенные действия.

Ходатайство об обеспечении иска может содержаться как в исковом заявлении, так и в отдельном заявлении. Заявление об обеспечении иска излагается в письменном виде. В нем указывается: наименование суда, в который подается заявление; наименование лица, участвующего в деле, его местожительства, если же это юридическое лицо - его местонахождение, а также указывается наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем от имени представляемого; наименование ответчика, его местожительства, если же ответчиком является юридическое лицо - его местонахождение; обстоятельства, на которых лица, участвующие

в деле, основывают свои исковые требования; требования об обеспечении иска; перечень прилагаемых к заявлению документов.

Необходимо помнить, что, если просьба об обеспечении иска содержалась в исковом заявлении, суд должен рассмотреть это требование в день вынесения определения о принятии искового заявления к производству суда. Во всех остальных случаях, например когда заявление поступает после возбуждения дела, суд рассматривает заявление в день его поступления.

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 выносит определение согласно ст. 141 ГПК РФ. Это связано с тем, что несвоевременное принятие мер по обеспечению иска может быть неэффективным и нарушить права истца. Извещение же ответчика и других лиц, участвующих в деле, может также привести к тому, что реальность исполнения решения в будущем окажется под значительной угрозой, поскольку ответчик может принять меры к сокрытию имущества.

Определение о принятии мер по обеспечению иска может быть обжаловано лицами, участвующими в деле, о чем указывается в резолютивной части определения. В определении должны быть также указаны меры по обеспечению иска, признаки, индивидуализирующие имущество, действия, которые запрещается совершать в соответствии с п. п. 2, 3 ч. 1 ст. 140 ГПК РФ, а также указание на немедленное исполнение и на порядок обжалования. Копия определения направляется ответчику.

Суд может отказать в удовлетворении заявления об обеспечении иска, что также оформляется определением, которое может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вынесения определения.

Если заявление об обеспечении иска рассматривается в судебном заседании, то все лица, участвующие в деле, в том числе ответчик в случае явки его в суд, могут давать свои объяснения по делу.

Решая вопрос об обеспечении иска, суд должен проверить, заслуживают ли внимания опасения истца по поводу возможных недобросовестных действий со стороны ответчика или других лиц, могущих противодействовать исполнению будущего судебного решения.

Необходимость в замене одной меры обеспечения иска другой может возникнуть в том случае, если первоначально избранный вид обеспечения бесосновательно ограничивает права ответчика.

Требование о замене одной меры обеспечения иска другой рассматривается по заявлению лица, участвующего в деле, в том случае, когда мера обеспечения иска, которую определил первоначально суд, не является достаточной или же оправданной. Это может произойти, например, в том случае, когда имущество, на которое был наложен арест, потеряло свою первоначальную ценность и поэтому не может выполнять свое основное назначение, ибо не будет служить гарантией исполнения судебного решения в будущем.

Помощнику судьи следует знать, что закон предусматривает возможность отмены мер обеспечения иска тем же судом, который вынес определение об обеспечении иска.

Порядок разрешения вопроса об отмене обеспечения иска определен законом. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не может быть препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска.

В случае отказа в удовлетворении иска, который ранее был обеспечен, решение об отказе в иске не влечет механически отмены обеспечения иска, в связи с чем, например, арест, наложенный на имущество, не подлежит снятию. Если иск удовлетворен не полностью, а в части, то решение вопроса об отмене обеспечения иска принимается в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Приостановление производства по делу также не влечет обязательной отмены обеспечения иска. Поскольку приостановление производства по делу иногда бывает рассчитано на довольно длительный срок, суду следует в этих случаях специально рассмотреть вопрос о том, имеется ли необходимость сохранять меры, принятые в связи с обеспечением иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда.

Помощник судьи должен знать, что 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.

Объектами права обжалования могут быть как определения об удовлетворении заявления об обеспечении иска, так и определения об отказе в удовлетворении заявления об обеспечении иска, а также определения, вынесенные об отмене мер по обеспечению иска или замене одной меры обеспечения иска другой.

Поскольку меры обеспечения иска в равной мере охраняют интересы как истца, так и ответчика, то судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков, причиненных ему обеспечением иска. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске было отказано, вправе предъявить истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

Вместе с тем требование о возмещении убытков может быть предъявлено не только истцом, но и третьим лицом, если меры по обеспечению иска были приняты по их просьбе (ст. ст. 42, 43 ГПК РФ).

Это правило не действует, если вопрос об обеспечении иска возник по инициативе прокурора или государственных органов.

§ 4.4. Соединение и разъединение исковых требований

Вопрос о соединении и разъединении нескольких исковых требований суд вправе разрешить как на стадии принятия заявления в соответствии со ст. ст. 134, 135 ГПК РФ, так и на стадии подготовки дела к судебному разбирательству в соответствии со ст. 151 ГПК РФ.

Исковые требования могут быть соединены как по инициативе истца (ч. 1 ст. 151 ГПК РФ), так и по инициативе суда (ч. 4 ст. 151 ГПК РФ). Кроме того, соединение требований возможно по предложению вышестоящей судебной инстанции, указания которой по данному вопросу обязательны для нижестоящего суда, вновь рассматривающего дело после отмены решения. Право разъединения одновременно предъявленных требований предоставлено судье (ч. 3 ст. 151 ГПК РФ).

В соответствии со ст. 151 ГПК РФ истец вправе соединить в одном производстве несколько требований, связанных между собой. Например, незаконно уволенный работник может предъявить требования о восстановлении на работе, оплате времени вынужденного прогула, взыскании задолженности по заработной плате, компенсации морального вреда (поскольку в данном случае все эти требования вытекают из одного трудового правоотношения). Соединение в одном исковом заявлении нескольких исковых требований к одному и тому же ответчику для рассмотрения в одном и том же процессе принято называть объективным соединением исков. Субъективное соединение исков - объединение требований нескольких истцов на один объект спора (предмет иска) или привлечение в процесс нескольких ответчиков. Предъявление требований несколькими истцами, а также к нескольким ответчикам позволяет судье выделить в отдельное производство одно или несколько требований, если он признает, что раздельное рассмотрение таких требований будет способствовать правильному и своевременному разрешению дела. В этом случае выделение исковых требований также происходит путем вынесения определения, которое не обжалуется в апелляционном или кассационном порядке.

Судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, с учетом мнения сторон, вправе объединить эти дела для совместного рассмотрения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела. Кроме того, одновременное рассмотрение нескольких связанных между собой требований помогает устранить возможность вынесения противоречивых судебных решений.

Объединение исковых требований особенно необходимо в тех случаях, когда одно исковое требование неразрывно связано с первоначальным и когда от правильного разрешения одного из этих требований зависит

разрешение остальных требований. Так, соединение требований об установлении отцовства и взыскании алиментов является необходимым, поскольку второе требование тесно связано с первым и разрешение требования о взыскании алиментов полностью зависит от судьбы первого требования об установлении отцовства.

Объединение дел происходит путем вынесения определения. Однако определение о соединении дел должно быть вынесено с учетом мнения лиц, участвующих в деле, то есть сторон спора. Отсутствие согласия сторон не позволяет судье вынести законное определение об объединении дел, поскольку в этом случае нарушается принцип диспозитивности. Тогда как наличие согласия или ходатайства хотя бы одной из сторон позволяет суду реализовать полномочие по соединению дел. Определение судьи о соединении дел не обжалуется в кассационном или апелляционном порядке.

В практике считается нецелесообразным соединением исков по спорам, возникающим из правоотношений, относящихся к различным отраслям права, особенно если их рассмотрение связано с различными методами исследования и они преследуют разные социальные задачи. Например, не могут быть объединены иски о восстановлении на работе и о взыскании ущерба, причиненного источником повышенной опасности, предъявленные к одной и той же организации. При соединении исков каждый из них имеет самостоятельное значение и по каждому требованию суд должен дать ответ, изложив и мотивировав его в общем решении.

Судья на основании п. 2 ст. 151 ГПК вправе выделить одно или несколько соединенных истцом требований в отдельное производство, если признает целесообразным раздельное рассмотрение соединенных истцом требований. Выделение исковых требований производится определением судьи, в котором должны быть приведены мотивы такого выделения. Данное определение в апелляционном и кассационном порядке обжалованию не подлежит.

К сожалению, законодательство не раскрывает пределы целесообразности, которыми должен руководствоваться судья при выделении исковых требований. Выделение может быть признано целесообразным, если ни одно из юридически значимых обстоятельств, входящих в предмет доказывания, не будет использовано в качестве факта, при разрешении выделенных в отдельное производство требований. То есть предмет доказывания по оставленным без изменения и выделенным исковым требованиям не должен совпадать.

Учитывая, что соединение или разъединение нескольких исковых требований (ст. 151 ГПК РФ) производится по инициативе суда и при условии, что это будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, срок рассмотрения выделенного требования (требований) следует исчислять со дня начала течения срока по первоначально заявленному требованию, а при объединении дел в одно

производство срок рассмотрения такого дела исчисляется со дня наиболее раннего начала течения срока по одному из объединенных дел.

При разъединении и соединении судьей исковых требований помощник судьи обязан контролировать работу секретаря судебного заседания по своевременной передаче выделенных исковых требований в отдел делопроизводства для оформления гражданского дела и присвоения номера, а также о своевременном истребовании дела, находящегося в производстве другого судьи при соединении. Выполнение данной функции необходимо для обеспечения правильного и своевременного разрешения дела.

§ 4.5. Назначение экспертизы. Судебное поручение

Реформа судопроизводства в России обеспечила коренное изменение законодательства Российской Федерации. На сегодняшний день принцип состязательности является одним из основополагающих принципов гражданского процессуального права, определяющий возможности и обязанности сторон по доказыванию заявленных требований и возражений при отстаивании своей позиции. Принцип состязательности основан на противоположных материально-правовых интересах сторон, а с его реализацией создаются благоприятные условия для выяснения имеющих значение для дела обстоятельств и вынесения обоснованного решения.

Таким образом, для вынесения правового решения при рассмотрении дела необходимо исследовать все имеющиеся в деле собранные и допустимые доказательства. В данном случае речь пойдет о назначении экспертизы, поскольку заключение эксперта является по существу доказательством по делу, а также о судебном поручении.

Судья не может быть специалистом во всех областях знаний. Для разрешения вопросов, требующих специальных знаний, суд вправе привлечь эксперта.

В соответствии со ст. 9 Федерального закона от 31.05.2001 N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О государственной судебной экспертной деятельности в РФ") экспертиза - это процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства и ремесла, которые поставлены перед экспертом в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу.

Большое значение при разрешении вопросов о назначении экспертиз отведено помощнику судьи. Приступая к подготовке данного вопроса, помощник судьи должен иметь в виду, что экспертное исследование назначается только в тех случаях, когда действительно имеется необходимость в его проведении, когда требуются специальные познания в тех или иных вопросах.

Последние годы одной из бед правосудия зачастую является необоснованное назначение экспертизы при отсутствии фактической необходимости в ее проведении. Такие экспертизы назначаются с целью выиграть время, когда суд не знает, как разрешить спор либо когда суд удовлетворяет ходатайство стороны, имеющей намерение затянуть процесс и отсрочить вынесение и последующее исполнение неблагоприятного для нее решения.

Такие факты должны быть исключены из деятельности судов. Помощнику судьи сначала необходимо ознакомиться с делом. В случае если по делу для разрешения спора требуется правовая оценка без проведения экспертизы, он должен обратить на это внимание судьи.

Помощник судьи должен иметь представление о различных видах проводимых экспертиз, об экспертных учреждениях. В гражданском судопроизводстве распространены виды экспертиз: почерковедческая, техническая, товароведческая, психиатрическая, бухгалтерская и др.

Помощник судьи должен знать, что экспертиза может быть поручена судебно-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам. Как правило, экспертизы проводятся в государственных судебно-экспертных учреждениях - Российском центре судебных экспертиз, региональных центрах судебных экспертиз и центральных лабораториях судебных экспертиз при Минюсте РФ.

В соответствии со ст. 1 ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ", государственная судебно-экспертная деятельность осуществляется в процессе судопроизводства государственными судебно-экспертными учреждениями, государственными судебными экспертами и состоит в организации и производстве судебной экспертизы. Организация и производство судебной экспертизы могут осуществляться также и экспертными подразделениями, созданными федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. В случаях, если производство судебной экспертизы поручается указанным экспертным подразделениям, они осуществляют функции, исполняют обязанности, имеют права и несут ответственность как государственные судебно-экспертные учреждения (ст. 11 ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ").

Государственными судебно-экспертными учреждениями являются специализированные учреждения федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ.

Экспертом же является лицо, обладающее специальными знаниями по какому-либо рассматриваемому делу вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, которые предусмотрены ГПК РФ. Государственный судебный эксперт - аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке своих должностных обязанностей.

В законодательстве не раскрывается понятие "специальные знания". Под специальными познаниями обычно понимаются такие знания, которые находятся за пределами общеизвестных обобщений, вытекающих из опыта людей. Специальные познания не относятся к числу общеизвестных, общедоступных, имеющих массовое распространение, то есть это те, которыми профессионально владеет лишь узкий круг специалистов.

Наличие специального знания презюмируется у государственных судебных экспертов. В ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ" не используется понятие "специальные знания", а говорится о профессиональных и квалификационных требованиях, предъявляемых эксперту. В частности, эксперт должен иметь высшее профессиональное образование и пройти подготовку по конкретной экспертной специальности. Уровень профессиональной подготовки экспертов и аттестация их на право самостоятельного производства судебной экспертизы осуществляются экспертно-квалификационными комиссиями. При аттестации государственных судебных экспертов учитывается стаж работы в экспертном учреждении, оценка его деятельности как специалиста, положительные рецензии на экспертные заключения, подготовленные под контролем наставника. У аттестуемого проверяются знания конкретной специальности, теоретических основ судебной экспертизы, норма процессуального законодательства и ведомственных нормативных актов, регулирующих экспертную деятельность (Положение об аттестации работников на право самостоятельного производства судебной экспертизы в судебно-экспертных учреждениях Министерства юстиции РФ, утверждено Приказом Минюста РФ от 23 января 2002 года N 20).

Государственным судебным экспертом является аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей (ст. 12 указанного Закона).

Вместе с тем помощнику судьи необходимо знать, что по отдельным видам экспертиза может быть проведена специалистами организаций, в функции которых не входит выполнение экспертиз.

При разрешении отдельных категорий гражданских дел стороны по гражданскому делу могут заявлять ходатайство о назначении так называемой "независимой" экспертизы. При этом всегда возникает вопрос о выборе "независимой" экспертной организации и (или) эксперта. Выбор зачастую падает на организации, не являющиеся государственными экспертными учреждениями, или на лиц, не являющихся государственными судебными экспертами.

В качестве негосударственного эксперта могут выступать также лица, не состоящие в штате какого-либо юридического лица, так называемые частные эксперты. Такими экспертами являются, как правило, бывшие работники различных экспертных организаций, имеющие высшее профессиональное образование и опыт по производству одного или нескольких видов экспертиз.

При этом "частные" эксперты не всегда имеют опыт производства судебных экспертиз.

Практика показывает, что судами не всегда учитываются некоторые особенности поручения судебной экспертизы негосударственному эксперту.

Помощнику судьи следует иметь в виду, что, согласно процессуальному законодательству, суд может поручить проведение экспертизы конкретному эксперту или нескольким экспертам, которые обязаны принять к производству экспертизу и провести полное исследование представленных материалов и документов. Вынесенное судом определение в адрес негосударственной экспертной организации или в адрес конкретных сотрудников этой организации является обязательным для исполнения.

Судья и помощник судьи, выбирая "частного" эксперта с целью поручения ему производства экспертизы, должны руководствоваться п. 2 ст. 37 Конституции Российской Федерации, согласно которому принудительный труд запрещен. Суд не вправе обязать выполнять экспертизу выбранного им "частного" специалиста в качестве эксперта, если он ранее в этом качестве не участвовал по делу и не желает участвовать. Представляется, что в таком случае отказ "частного" специалиста от производства экспертизы может быть сделан без объяснения причин.

Иногда судьи выносят определение о назначении экспертизы и отправляют материалы по адресу "частного" эксперта, заранее его не информируя. В подобных случаях материалы направлялись судьями по адресу, который им стал известен из ранее рассмотренных судом дел, в которых "частный" эксперт принимал участие. Такой подход по привлечению "частного" эксперта вряд ли можно признать законным и обоснованным.

Поручая производство экспертизы "частному" эксперту, помощнику судьи при подготовке вопроса о назначении экспертизы необходимо хотя бы убедиться в том, насколько человек готов заняться производством экспертизы.

Вторым шагом после выбора негосударственного эксперта (получения согласия "частного" эксперта), как представляется, должно быть выяснение помощником судьи компетенции эксперта, а также наличия у него опыта производства судебных экспертиз и решения вопросов, которые перед ним предполагается поставить. У эксперта должны быть документы, подтверждающие наличие у него требуемых для производства судебной экспертизы специальных знаний. Если у эксперта имеются другие документы о его компетенции (диплом или свидетельство на право производства назначаемой экспертизы, послужной список и др.), помощник судьи должен заранее запросить их с тем, чтобы суд и стороны по делу имели возможность с ними ознакомиться, а копии документов после выполнения экспертизы должны быть приложены к заключению.

В случае несвоевременного выяснения помощником судьи требуемой компетенции у негосударственного эксперта, выполненное им исследование,

как показывает практика, может не отвечать требованиям, предъявляемым к судебной экспертизе, как следствие, исключение из доказательств подготовленного экспертом заключения.

Суду совместно с лицами, имеющими права принимать участие в подготовке и назначении судебной экспертизы, необходимо определить объем объектов и материалов, подлежащих исследованию с целью получения полных и аргументированных ответов от эксперта на поставленные вопросы. В необходимых случаях подготовка объектов может осуществляться с участием эксперта, которому поручается производство судебной экспертизы. В этой связи помощнику судьи рекомендуется связаться с экспертом, выяснить какие материалы, документы, в каком объеме необходимы ему для проведения исследования, ознакомить его с объемом представленных материалов, определить, что необходимо дополнительно запросить у сторон.

Четвертым моментом является определение сроков производства судебной экспертизы. Федеральным законом такой срок не определен. Эти сроки устанавливаются нормативными правовыми актами ведомств, в которых функционируют государственные экспертные учреждения. Сроки проведения экспертиз негосударственными экспертами не регламентированы вообще. Действие ведомственных актов на таких экспертов не распространяется. На практике суды вынуждены мириться с затянутыми сроками проведения экспертиз, с определенной периодичностью контролировать приближение сроков, заполняя материалы дела вынужденной перепиской с экспертами. Нередки случаи, когда экспертизы, особенно автотехнические, строительные, судебно-бухгалтерские, проводятся по истечении полутора-двух лет с момента назначения. Такое затягивание влечет прямое нарушение прав граждан, обратившихся в суд за защитой своих нарушенных прав, на скорое и объективное разбирательство по делу. В этой связи необходимо при принятии решений о назначении экспертиз устанавливать конкретные сроки проведения экспертиз и предоставления заключения, с тем чтобы в дальнейшем можно было определить ответственность экспертного учреждения (эксперта) за нарушение установленных судом сроков проведения экспертиз. При подготовке вопроса о назначении экспертизы помощник судьи должен учитывать данный момент.

В-пятых, об оплате работы негосударственного эксперта. Согласно закону, производство судебной экспертизы негосударственным экспертом должно быть оплачено. В процессуальном законодательстве оплата производства судебной экспертизы отнесена к издержкам, связанным с рассмотрением дела. Данные издержки должна возместить сторона, заявившая просьбу о назначении и производстве экспертизы. Зачастую стороны, заявляя ходатайства о проведении экспертиз, просят возложить расходы по оплате на них, однако после проведения экспертного исследования, выяснив ее стоимость, заявляют об отсутствии средств, о том, что не предполагали такой размер оплаты. Вследствие этого возникают

вопросы о возмещении затрат экспертных учреждений, о получении заключения. Во избежание указанного помощник судьи должен связаться с экспертным учреждением, выяснить предполагаемую стоимость исследования с тем, чтобы заранее поставить стороны в известность.

С учетом характера экспертного исследования и объема экспертной работы судом может быть назначена по делу комиссия экспертов. Она проводится несколькими экспертами одной специальности, либо проводится комплексная экспертиза несколькими экспертами разных специальностей. Если эксперты пришли к общему выводу, то они и формулируют его, и подписывают заключение. Если эксперты не пришли к общему выводу, то эксперт, не согласный с другим экспертом или другими экспертами, вправе дать отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия.

Для решения вопросов, не решенных ранее, судья может назначить дополнительную либо повторную экспертизу. Назначение повторной экспертизы должно быть мотивировано, суду следует указать в определении, какие выводы первичной экспертизы вызывают сомнения, сослаться на обстоятельства дела, которые не согласуются с выводами эксперта.

Экспертиза может быть назначена при подготовке дела к судебному разбирательству, а также в ходе судебного разбирательства. Суд может отложить производство по делу на время проведения экспертизы. Кроме того, суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, по своей инициативе приостановить производство по делу в случае назначения судом экспертизы.

Проведение экспертизы могут инициировать как лица, участвующие в деле, так и суд. При назначении экспертизы участвующие в деле лица вправе (не обязаны) представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы. Заключение экспертов не может затрагивать правовых вопросов, так как экспертиза назначается при необходимости специальных познаний, но не в области правовых знаний. При этом окончательно круг вопросов для экспертного исследования формирует суд. В этой связи большая роль отводится помощнику судьи, который должен иметь представление о том, какие вопросы являются предметом исследования тех или иных экспертиз.

Помощник судьи должен знать, что вопросы, поставленные перед экспертом в определении, не могут выходить за пределы его специальных знаний и не могут носить юридического характера. Вопросы должны быть определенными и конкретными, а перечень их полным. В случае если поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта либо материалы и документы непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения, эксперт обязан направить в суд, назначивший экспертизу, мотивированное сообщение в письменной форме о невозможности дать заключение.

Суд вправе мотивированно отклонить вопросы, предложенные сторонами, без каких-либо объяснений вносить редакционные уточнения, не

изменяющие смысл вопросов участвующих в деле лиц, самостоятельно поставить вопросы перед экспертом. Стороны и другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебном учреждении или поручить ее конкретному эксперту, заявлять отвод эксперту, формулировать вопросы эксперту, знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и сформулированными в нем вопросами, знакомиться с заключением эксперта, ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

К примеру, Определением Верховного Суда Российской Федерации от 30 января 2007 года отменены решение Лазаревского районного суда г. Сочи от 14 февраля 2005 года, Определение судебной коллегии по гражданским делам Краснодарского краевого суда от 5 мая 2005 года и Постановление президиума Краснодарского краевого суда от 29 сентября 2005 года. ВС РФ указал, что проведение экспертизы назначено судом с нарушением требований закона и прав ответчицы. В соответствии с ч. 2 ст. 79 ГПК РФ каждая из сторон и другие лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы. Окончательный круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. Отклонение вопросов суд обязан мотивировать. Стороны имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебном учреждении или поручить ее конкретному эксперту; заявлять отводы эксперту, формулировать вопросы для эксперта, знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными в нем вопросами, знакомиться с заключением эксперта, ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы. По данному делу строительно-техническая экспертиза назначена судом на стадии принятия искового заявления, без ведома ответчицы, ей не разъяснились ее право на участие в проведении экспертизы, представлении вопросов, отвода эксперту и иные права, предусмотренные указанным законом.

В то же время лица, участвующие в деле, несут определенные обязанности, при несоблюдении которых могут наступить неблагоприятные последствия. При уклонении сторонами от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет знание, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

Назначение экспертизы осуществляется путем вынесения определения суда о назначении экспертизы. Судебная экспертиза считается назначенной со дня вынесения соответствующего определения.

Определение суда о назначении экспертизы состоит из трех частей: вводной, описательной, резолютивной.

Во вводной части указываются дата и место вынесения определения, наименование суда, фамилия, имя, отчество судьи, номер дела, по которому назначена экспертиза, наименование сторон, предмет спора.

В описательной части кратко излагаются обстоятельства рассматриваемого дела, основания назначения экспертизы, а также другие сведения, необходимые для ее производства.

В резолютивной части формулируется вывод судьи о назначении экспертизы, называется ее вид, указывается наименование учреждения, в котором она должна быть проведена, приводится перечень вопросов, подлежащих разрешению. Экспертам перечисляются материалы, представляемые в распоряжение эксперта. Кроме того, отражаются особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы, наименование стороны, которая производит оплату экспертизы.

Помощнику следует иметь в виду, что суд не вправе заменить определение о назначении экспертизы другим документом, не предусмотренным законом: сопроводительным письмом, списком вопросов эксперту и др.

Судья, назначивший судебную экспертизу, предоставляет объекты исследований и материалы дела, необходимые для проведения исследований и дачи заключения эксперта, получает образцы сравнительного исследования и приобщает их к делу.

Определение о назначении экспертизы направляется либо руководителю судебного экспертного учреждения, либо непосредственно эксперту, назначенному судом.

Руководитель экспертного учреждения вправе возвратить без исполнения определение о назначении судебной экспертизы, представленные для ее производства объекты исследования и материалы дела, если в данном учреждении нет эксперта соответствующей специальности, необходимой материально-технической базы либо специальных условий для проведения исследований с указанием мотивов, по которым производится возврат. Руководитель может ходатайствовать перед судом о включении в комиссию экспертов лиц, не работающих в данном учреждении, если их специальные знания необходимы для дачи заключения. О дополнительном включении в комиссию экспертов суд выносит определение.

Лица, участвующие в деле, имеют право высказать свои соображения относительно конкретного лица, которому, по их мнению, можно поручить проведение экспертизы, то есть рекомендовать его в качестве эксперта. Окончательное определение о выборе эксперта или экспертного учреждения принимает судья. Эксперт может быть назначен из числа рекомендованных стороной специалистов или из числа специалистов, известных суду.

Стороны и другие лица могут также заявить эксперту отвод. В частности, если он заинтересован в исходе дела либо имеются иные

обстоятельства, вызывающие сомнения в его объективности и беспристрастности, если он находился или находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей, если он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле либо их представителей, если обнаружилась его некомпетентность.

В качестве материалов для исследования могут выступать документы, предметы, вещественные доказательства, образцы для сравнительного исследования, а также материалы дела, по которому проводится судебная экспертиза. Однако повреждение вещественных доказательств и документов, произведенное с разрешения органа или лица, назначивших экспертизы, не влечет за собой возмещения ущерба их собственнику государственным судебно-экспертным учреждением или экспертом. В случае если транспортировка объекта исследований в государственное судебно-экспертное учреждение невозможна, орган или лицо, назначившие судебную экспертизу, обеспечивают эксперту беспрепятственный доступ к объекту и возможность его исследования.

При этом эксперт не может собирать требующиеся ему документы, предметы, вещи. Задача эксперта сводится к проведению на научной основе и с использованием специальных знаний исследований, но не собиранию материалов. В случае неполноты представленных материалов он вправе заявить ходатайство о предоставлении ему дополнительных материалов. При получении такого ходатайства помощник судьи должен связаться со сторонами, предложить им представить недостающие документы.

Если проведение экспертизы поручено государственному судебно-экспертному учреждению, руководитель обязан предупредить эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, взять у него подписку и направить ее вместе с заключением эксперта судье.

Выше было отражено, что в данной статье пойдет речь о назначении экспертизы по делу, а также о судебном поручении.

При необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, суд, рассматривающий дело, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. В данном случае сторона также может просить суд о проведении судебного действия другим судом в другой местности. Судебное поручение может иметь место только по возбужденным гражданским делам, когда возникает необходимость собирания доказательств в другом населенном пункте. Судебное поручение оформляется определением.

В определении суда о судебном поручении кратко излагается содержание рассматриваемого дела и указываются сведения о сторонах, о месте их проживания, месте нахождения, обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано.

На время выполнения судебного поручения производство по делу может быть приостановлено.

Судебное поручение может иметь целью допрос свидетелей, осмотр вещественных доказательств, проведение экспертизы и оценки и т.д. При истребовании доказательств суд направляет запросы непосредственно лицам, у которых находятся истребуемые доказательства.

Судебное поручение направляется в суд того же уровня, что и суд, рассматривающий дело. В случае если мировой судья рассматривает дело, то и судебное поручение направляется мировому судье с учетом положений о подсудности.

Выполнение судебного поручения проводится в судебном заседании по общим правилам судопроизводства. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени, дне и месте судебного заседания.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 июня 2008 года N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции", неявка в судебное заседание участвующих в деле лиц не может быть препятствием к выполнению судебного поручения, однако это обстоятельство не освобождает суд от обязанности известить указанных лиц о времени и месте судебного заседания. Учитывая данное обстоятельство, суд, дающий поручение, должен сообщить адреса названных лиц суду, выполняющему поручение. Не допускается передача исполнения судебного поручения техническим работникам, а также отобрание письменных объяснений вместо выяснения поставленных в определении вопросов в судебном заседании с составлением протокола. Лица, участвующие в деле, в силу ч. 1 ст. 35 ГПК РФ вправе давать объяснения суду как в устной, так и в письменной форме, по их ходатайству к протоколу могут быть приобщены письменные объяснения. Свидетели в обязательном порядке должны предупреждаться об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний. Осмотр и исследование на месте письменных и вещественных доказательств проводятся по правилам, установленным ГПК РФ. Вместо сторон и третьих лиц объяснения могут давать их представители.

Протокол судебного заседания, составленный при исполнении судебного поручения, должен отражать все существенные обстоятельства, которые поручено выяснить суду, содержать исчерпывающие ответы на поставленные вопросы. В протоколе должны быть отражены и другие имеющие значение для правильного разрешения дела обстоятельства, установленные при выполнении поручения.

Помощнику судьи следует знать, что судебное поручение не может быть заменено письмом, запросом, поскольку они не будут иметь такого процессуального значения, как судебное поручение.

Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства пересылаются в суд, рассматривающий дело.

Судебное поручение должно быть выполнено в течение месяца со дня его получения.

Если лица, участвующие в деле, свидетели, эксперты, давшие объяснения, показания, заключения суду, выполнявшему судебное поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения, показания, заключения в общем порядке.

На практике часто встречаются такие случаи, когда некоторые участники судебного разбирательства по гражданскому делу являются лицами, отбывающими наказание в исправительных учреждениях по приговору суда. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации и другие федеральные законы не представляют лицам, отбывающим наказание по приговору суда в исправительных учреждениях, право на личное участие в разбирательстве судами их гражданских дел. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации предусматривает возможность этапирования осужденных из мест лишения свободы в следственные изоляторы лишь для их участия в судебных разбирательствах по уголовным делам (ст. 77.1 УИК РФ).

Следовательно, суды не обязаны этапировать указанных лиц к местам разбирательства гражданских дел с целью обеспечения их личного участия в судебных заседаниях.

Однако при необходимости судья может в соответствии со ст. 62 ГПК РФ поручить суду по месту отбывания указанным лицом наказания опросить его по обстоятельствам дела, вручить документы или совершить иные процессуальные действия, необходимые для рассмотрения и разрешения дела.

Помощник судьи, направившего судебное поручение в другой суд, обязан проконтролировать получение судом определения о судебном поручении, в случае длительного непоступления подготовить запрос о том, исполнено ли данное поручение, направлено ли обратно. Данные действия помощника позволят избежать нередко встречающиеся случаи, когда судебное поручение направлено, однако не исполнено ввиду непоступления определения в суд по месту исполнения.

§ 4.6. Привлечение специалиста

По действующему ГПК РФ в необходимых случаях суд может привлекать специалиста для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Необходимость в этом может возникнуть при осмотре письменных или вещественных доказательств, прослушивания звукозаписей, просмотре видеозаписей, при назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств.

Специалист дает консультацию в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний и рода деятельности, без проведения специальных исследований, назначаемых по определению суда.

Специалист - это лицо, обладающее специальными знаниями и навыками, не заинтересованное в исходе дела и привлекаемое в процесс с целью дачи консультаций, пояснений, выполнения отдельных процессуальных действий и т.п. Отмеченное означает, что специалист, как и эксперт, - одно из сведущих лиц в гражданском судопроизводстве.

Основными направлениями деятельности специалиста в гражданском судопроизводстве могут выступать:

- 1) дача консультаций, а также пояснений по вопросам, общеизвестным среди сведущих лиц;
- 2) выявление потребности в производстве экспертизы, определении ее класса, рода, вида, а также помощи суду в формулировании экспертного задания (вопросов);
- 3) помощь в решении вопроса судом о полноте, научной обоснованности полученного экспертного заключения;
- 4) совершение процессуальных действий, требующих специальных знаний и навыков.

Участие специалиста на различных стадиях гражданского судопроизводства (подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство, обжалование решения суда) становится дополнительной гарантией справедливого решения спора и позволяет эффективно использовать достижения науки, техники и экспертной практики в процессе отправления правосудия.

Рассмотрим вопрос о процессуальной регламентации участия специалиста в гражданском судопроизводстве.

Согласно ГПК РФ, специалист - самостоятельный субъект процесса, обладающий определенным объемом прав и обязанностей.

При подготовке дела к судебному разбирательству помощник может предложить судье пригласить специалиста в суд.

Для того чтобы участие специалиста в процессе было продуктивным, помощнику судьи необходимо заранее до начала судебного заседания ввести его в курс дела, изложить обстоятельства рассматриваемого дела, позицию

участников процесса. При необходимости помощник должен ознакомить специалиста с материалами дела, указав круг вопросов, выяснение которых необходимо для разрешения гражданского дела.

С целью получения наиболее полной и исчерпывающей информации помощник судьи может подготовить в адрес специалиста или организации письменный запрос с обоснованием необходимости задействования специалиста в судебном разбирательстве. При этом в запросе могут быть отражены возможные вопросы, которые будут заданы специалисту судом. Направление таких запросов, проведение вышеуказанных подготовительных действий будет давать возможность специалисту быть заранее готовым дать необходимую и всестороннюю оценку, консультацию по делу. Причем он будет иметь возможность представить суду соответствующие нормативно-правовые акты, специальную литературу, необходимые справочники и правила, либо последний сможет точно назвать реквизиты, название нужных суду документов, их источники опубликования.

Получение таких документов и данных, в свою очередь, позволит суду дать оценку собранным по делу доказательствам в совокупности с консультацией специалиста, что также будет способствовать объективному и своевременному разрешению возникшего спора.

Проведение помощником судьи предварительной работы является залогом того, что у специалиста будет возможность дать исчерпывающую информацию для суда, подготовиться к процессу, а при необходимости изложить свою позицию по делу в письменном виде.

Получение квалифицированной консультации в некоторых случаях будет достаточным для принятия хорошо мотивированного решения без назначения и проведения экспертизы, что, конечно же, сократит процесс рассмотрения дела.

Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Устные консультации и пояснения специалиста заносятся в протокол судебного заседания.

Специалист дает консультации в суде, сообщает научные положения, справочные данные из теории и практики соответствующей области человеческой деятельности.

На наш взгляд, между экспертным заключением и пояснением специалиста есть общие и отличительные черты.

По определению, специалист - это работник в области определенной специальности, эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями и привлекаемое судом, следственными органами для проведения судебной экспертизы.

Полагаем, что между ними можно выделить следующие сходные черты.

Во-первых, эксперт и специалист обладают специальными знаниями в области, науки, искусства, техники или ремесла. Их участие в процессе вызвано необходимостью привлечения таких знаний для решения определенных вопросов.

Во-вторых, процессуальным основанием привлечения в процесс эксперта и специалиста является определение суда (судьи).

В-третьих, эксперт и специалист обладают определенным (не одинаковым) процессуальным статусом, являются самостоятельными субъектами процесса, содействующими осуществлению правосудия, а их деятельность в процессе подчинена правилам ГПК РФ.

Вместе с тем они отличаются своими функциями. Во-первых, эксперт проводит исследование представленных данных. Главное для него - в ходе исследования добыть новую информацию (доказательство).

Специалист не проводит специального исследования, направленного на установление новых фактов, до того неизвестных суду. Главное же для специалиста - дать консультацию, помочь суду в осуществлении конкретного процессуального действия, в предоставлении информации справочного или опытного характера, не требующей проведения исследования.

Различаются эксперт и специалист и по результату своей деятельности.

Результатом деятельности эксперта является получение новых фактов, являющихся самостоятельным источником доказательств по делу. Специалист же новые факты не устанавливает.

Кроме того, эксперт оформляет результат своей работы в виде заключения эксперта, признаваемого самостоятельным документом по делу. Специалист же отдельного документа не составляет. Пояснения специалиста справочного, опытного характера, даваемые в письменной форме, могут использоваться судом как доказательства.

Отдельной строкой, по нашему мнению, можно выделить проведение осмотра письменных и вещественных доказательств. Часть 3 ст. 184 ГПК РФ устанавливает, что к протоколу осмотра "прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных и вещественных доказательств, а также письменное заключение эксперта и пояснения специалиста". Здесь пояснения специалиста выступают как однопорядковое с заключением эксперта явление (различие можно усмотреть только по специальному признаку: потребности в исследовании для выявления свойств осматриваемых объектов). По существу эксперт и специалист в указанных ситуациях выполняют одинаковые процессуальные функции. Различие заключается только в специальных способах добывания информации об интересующих суд обстоятельствах. И в том, и в другом случаях заключение эксперта и пояснения специалиста выступают способом проверки достоверности источника формирования доказательств (письменных, вещественных, видеозаписей или звукозаписей). Заключение эксперта, как и пояснение специалиста (в случаях, когда не требуется проведения исследования), выступает средством доказывания доказательственного факта (достоверности).

По нашему мнению, для полного исследования обстоятельств дела следует более широко использовать возможности участия специалистов.

§ 4.7. Сроки рассмотрения гражданских дел

В соответствии со ст. 2 ГПК РФ своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел - одна из основных задач гражданского судопроизводства.

Установление сроков рассмотрения гражданских дел является процессуальной гарантией своевременного разрешения дела и, следовательно, достижения вышеуказанной цели гражданского судопроизводства.

На необходимость неукоснительного соблюдения сроков рассмотрения гражданских дел обращено внимание в Постановлении Пленума ВС РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции".

Действующим процессуальным законодательством предусмотрены следующие сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел.

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 154 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

Установленные в данной статье процессуальные сроки определяют временные границы, в пределах которых суд первой инстанции обязан рассмотреть и разрешить находящееся в его производстве гражданское дело. Законодатель, определяя длительность рассмотрения гражданских дел для того или иного вида производства, исходит из объективного, необходимого и достаточного для разрешения дела периода времени.

Часть 2 ст. 154 ГПК РФ устанавливает сокращенный срок для рассмотрения и разрешения дел о восстановлении на работе и о взыскании алиментов - до истечения месяца.

Данная норма не предусматривает, с какого момента должны исчисляться указанные сокращенные сроки. На практике в этой ситуации исходят из подсудности данных дел: если дело, по которому установлен сокращенный срок, рассматривается районным судом, то срок должен исчисляться со дня поступления заявления в суд, если мировым судьей - то со дня принятия заявления к производству. В частности, согласно ст. ст. 23, 24 ГПК РФ все трудовые споры подсудны районному суду. Следовательно, дела о восстановлении на работе должны быть рассмотрены районным судом до истечения месяца со дня поступления иска в суд. В случае же, если мировой судья рассматривает дело о взыскании алиментов, то данный спор должен быть разрешен до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

Нормами ГПК РФ предусмотрены также иные сокращенные сроки рассмотрения и разрешения других категорий дел.

Так, заявление о признании нормативного правового акта недействительным полностью или в части рассматривается судом в течение месяца со дня его подачи с участием лиц, обратившихся в суд с заявлением, представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора (ч. 2 ст. 252 ГПК РФ).

Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих рассматривается судом в течение десяти дней (ч. 1 ст. 257 ГПК РФ).

При этом ГПК РФ не предусматривает начало течения данного срока. Полагаем, что исчисление данного срока следует производить со дня поступления заявления в районный суд.

Согласно ст. 260 ГПК РФ дела о защите избирательных прав рассматриваются судом в следующие сроки:

- в период избирательной кампании, кампании референдума заявление, поступившее в суд до дня голосования, должно быть рассмотрено и разрешено в течение пяти дней со дня его поступления, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день, предшествующий дню голосования, в день голосования или в день, следующий за днем голосования, - немедленно. В случае если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, заявление должно быть рассмотрено и разрешено не позднее чем через десять дней со дня его подачи;

- заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение трех дней со дня его поступления в суд, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования - немедленно;

- заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение двух месяцев со дня его поступления в суд;

- решение по заявлению об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается судом первой инстанции не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Решение по заявлению об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума принимается судом не позднее чем за три дня до дня голосования.

Решение по заявлению о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума принимается судом не позднее чем через четырнадцать дней, а в ходе избирательной кампании, кампании референдума - не позднее чем через три дня со дня поступления заявления в суд.

В соответствии с ч. 1 ст. 304 ГПК РФ заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела.

Согласно ст. 34 Закона о психиатрической помощи заявление о госпитализации лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке судья рассматривает в течение пяти дней с момента его принятия в помещении суда либо в психиатрическом учреждении.

Дела о принудительном психиатрическом освидетельствовании рассматриваются судьей в течение трех дней со дня подачи заявления (ст. 306 ГПК РФ).

Дела о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении права по ним рассматриваются судом по истечении трех месяцев со дня опубликования в местном периодическом печатном издании сведений о поступлении в суд заявления об утрате документа с предложением держателю документа заявить о своих правах на этот документ (ст. 299 ГПК РФ).

Дела по заявлению об оспаривании решений третейского суда рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления в районный суд, по правилам, предусмотренным настоящим Кодексом (ст. 420 ГПК РФ).

Согласно ст. 425 ГПК РФ заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления в суд, по правилам, предусмотренным настоящим Кодексом.

Частью 3 ст. 154 ГПК РФ также предусмотрена возможность установления иными федеральными законами сокращенных сроков рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел.

Федеральным законом от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ" установлены следующие сроки рассмотрения некоторых дел:

- закон субъекта РФ о роспуске предварительного органа муниципального образования может быть обжалован в судебном порядке и такое дело должно быть рассмотрено судом не позднее через 10 дней со дня подачи заявления (ст. 73);

- глава муниципального образования или глава местной администрации, в отношении которых высшим должностным лицом субъекта РФ (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) был издан правовой акт об отрешении от должности, вправе обжаловать данный правовой акт в судебном порядке в течение 10 дней со дня его официального опубликования. Суд должен рассмотреть такую жалобу и принять решение не позднее чем через 10 дней со дня ее подачи (ст. 74);

- решения органов государственной власти субъектов РФ при осуществлении отдельных полномочий органов местного самоуправления могут быть обжалованы в судебном порядке. Суд должен рассмотреть жалобу и принять решение не позднее чем через 10 дней со дня ее подачи (ст. 75).

Федеральным законом от 12.06.2002 N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" установлены сокращенные сроки для рассмотрения следующих категорий дел. Так, гражданин Российской Федерации, обладающий активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, вправе обратиться в участковую комиссию с заявлением о включении его в список избирателей, участников референдума, о любой ошибке или неточности в сведениях о нем, внесенных в список избирателей, участников референдума. В течение 24 часов, а в день голосования в течение двух часов с момента обращения, но не позднее момента окончания голосования участковая комиссия обязана проверить сообщенные заявителем сведения и представленные документы и либо устранить ошибку или неточность, либо принять решение об отклонении заявления с указанием причин такого отклонения, вручив заверенную копию этого решения заявителю. Решение участковой комиссии об отклонении заявления о включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума может быть обжаловано в вышестоящую комиссию или в суд (по месту нахождения участковой комиссии), которые обязаны рассмотреть жалобу (заявление) в трехдневный срок, а за три и менее дня до дня голосования и в день голосования - немедленно (ст. 17 названного Закона).

Решения по жалобам, поступившим до дня голосования в период избирательной кампании, кампании референдума, принимаются в пятидневный срок, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования или в день, следующий за днем голосования, - немедленно. Если факты, содержащиеся в жалобах, требуют дополнительной проверки, решения по ним принимаются не позднее чем в десятидневный срок. По жалобе на решение комиссии об итогах голосования, о результатах выборов, референдума суд обязан принять решение не позднее чем в двухмесячный срок со дня подачи жалобы (п. 4 ст. 78 данного Закона).

В соответствии с Федеральным законом от 26.11.1996 N 138-ФЗ "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления" дела об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления рассматриваются судом в течение десяти дней со дня получения заявления прокурора или жалобы (п. 8 ст. 3 данного Закона). В соответствии со ст. 17 указанного Закона избирательные комиссии в пределах своих полномочий рассматривают жалобы (заявления) на решения и действия (бездействие) нижестоящих избирательных комиссий и принимают по ним решения не

позднее чем в трехдневный срок, а за три дня и менее до дня выборов и в день выборов - немедленно. Суды рассматривают жалобы (заявления) на решения и действия (бездействие) избирательных комиссий в ходе выборов и принимают по ним решения не позднее чем в трехдневный срок, а за три дня и менее до дня выборов и в день выборов - немедленно.

Согласно ст. 20 Федерального закона от 1 июля 2001 г. N 95-ФЗ "О политических партиях" заявление политической партии или ее регионального отделения об обжаловании отказа в государственной регистрации рассматривается судом в течение месяца со дня подачи заявления.

Согласно положениям п. 1 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод "...каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях... имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основе закона".

Практика Европейского суда подтверждает, что при определении разумности срока рассмотрения гражданских дел учитывается не собственно продолжительность, а ее соразмерность и пропорциональность характеру дела¹.

Таким образом, гражданские дела подлежат рассмотрению и разрешению в сроки, установленные федеральным законодательством, а также с учетом международно-правовых норм и практики Европейского суда о разбирательстве дела в течение разумного срока.

§ 4.8. Подготовка дела к судебному разбирательству

Предварительное судебное заседание

Правильное и своевременное рассмотрение дела во многом зависит от проведения надлежащей подготовки его к судебному разбирательству. С учетом особой важности правильного и быстрого рассмотрения и разрешения дела в суде первой инстанции гражданское процессуальное законодательство выделяет подготовку в специальный институт, подробно регламентируя задачи, цели и процессуальные подготовительные действия (глава 14 ГПК РФ, ст. ст. 147 - 153). Подготовка дела к судебному разбирательству создает необходимые условия для решения общих задач гражданского судопроизводства, сформулированных в ст. 2 ГПК.

Стадия подготовки непосредственно следует за принятием заявления, т.е. возбуждением дела, и является обязательной по каждому делу, каким бы простым оно не казалось, независимо от его социальной значимости, объема доказательств и других факторов. Конкретный выбор отдельных

¹ Например, дело Кенига. Судебное решение от 28 июня 1978 г. // ВВАС РФ. 1999. N 7. С. 73 - 81.

процессуальных действий зависит от особенностей того или иного гражданского дела.

После принятия искового заявления к производству суда судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству. В определении судья указывает действия, которые следует совершить сторонам и другим лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий. С этого момента участвующие в деле лица, а также их представители могут приступить к совершению процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству.

Согласно ч. 1 ст. 147 ГПК РФ главной целью подготовки гражданского дела к судебному разбирательству является обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

В целях обеспечения правильного и единообразного применения законодательства, регулирующего подготовку гражданских дел к судебному разбирательству, Пленум Верховного Суда РФ дал разъяснения в Постановлении от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2008 N 11) Обращено внимание судов на то, что подготовка дел к судебному разбирательству является самостоятельной стадией гражданского процесса, имеющей целью обеспечить своевременное и правильное их разрешение, и обязательна по каждому гражданскому делу.

Суды, исходя из требований закона, должны приступать к судебному разбирательству только после того, как выполнены все необходимые действия, предусмотренные главой 14 ГПК РФ.

Формальный характер подготовки дела или ее отсутствие приводит к отложению судебного разбирательства, волоките, вынесению необоснованных решений.

Из п. 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 N 11 следует, что при подготовке дела к судебному разбирательству судья вправе проводить предварительное судебное заседание, которое назначается не по каждому делу, а только в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 152 ГПК РФ.

Введение института предварительного судебного заседания является одной из новелл ГПК РФ. В стадии подготовки дела к судебному разбирательству теперь допускается проведение предварительного судебного заседания, в котором возможно решение судьей многих важных вопросов.

В законодательстве о гражданском процессе отсутствует определение предварительного судебного заседания, нет признаков, которые бы отличали предварительное судебное заседание от обычного судебного заседания.

Предварительное судебное заседание можно определить как разновидность судебного заседания, обладающую как общими с судебным заседанием признаками: единоличное проведение заседания судьей (ч. 2 ст. 152 ГПК РФ), извещение о времени и месте проведения заседания сторон и

лиц, участвующих в деле, протоколирование предварительного судебного заседания (ч. 7 ст. 152 ГПК), завершение заседания судебным постановлением (определением - ч. 5 ст. 152 и решением - ч. 6 ст. 152 ГПК), - так и специфическими признаками: предварительное судебное заседание проводится на этапе подготовки дела к судебному разбирательству (п. 13 ч. 1 ст. 150 ГПК), предварительное судебное заседание проводится для достижения специфических целей (ч. 1 ст. 152 ГПК), его проведение не всегда является обязательным (п. 13 ч. 1 ст. 150 ГПК), поскольку подготовка может осуществляться и в форме собеседования.

В подготовке дела к судебному разбирательству по поручению судьи может участвовать помощник судьи, который оказывает судье содействие в организации судебного процесса, его планировании, в организации проведения собеседования и предварительного судебного заседания, совершает иные действия, связанные с оказанием содействия судье в подготовке дела к судебному разбирательству, в том числе информирует судью о наличии доказательств надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, об их ходатайствах и заявлениях, связанных с организацией процесса и движением дела. После ознакомления с иском, заявлением, жалобой помощник судьи на данной стадии процесса может подготовить документы по нормативно-правовой базе по конкретному делу, включая нормы международного права, уточнить вопросы обновления законодательства и т.д.

При этом необходимо иметь в виду, что помощник судьи не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия и совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле и других участников гражданского процесса.

На практике предварительное судебное заседание в отдельных случаях подобно репетиции будущего судебного разбирательства и помощник судьи, действуя по поручению судьи, на этой стадии подготовки во многом примеряет на себя роль судьи, готовясь в будущем выполнять функции по осуществлению правосудия.

В рамках предварительного судебного заседания обсуждаются, кроме предусмотренных непосредственно законом, следующие вопросы: цена иска, обоснование размера компенсации морального вреда, генезис спорных правоотношений и др.

Из ч. 1 ст. 152 ГПК РФ следует, что 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.

Таким образом, законодателем логично и системно в указанной статье нормированы цели предварительного судебного заседания (всего 4):

1. Процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству.

2. Определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

3. Определение достаточности доказательств по делу.

4. Исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

Законодателем определены цели проведения предварительного судебного заседания и полномочия судьи на данной стадии процесса:

- право суда окончить производство по делу без вынесения решения;

- право суда приостановить производство по делу;

- право суда вынести решение по существу спора.

Каждое из этих трех полномочий предполагает наличие определенных условий для их применения. Окончание производства по делу возможно в стадии подготовки как в форме прекращения производства по делу, так и в форме оставления заявления без рассмотрения. Возможность приостановления производства по делу установлена ст. ст. 215, 216 ГПК.

Вынесение решения об отказе в иске по результатам предварительного судебного заседания предполагает наличие двух условий: ответчик в стадии подготовки дела заявил о пропуске истцом срока исковой давности или срока обращения в суд; судья установил факт пропуска истцом процессуального срока.

Согласно положению ч. 2 ст. 256 ГПК причины пропуска срока на обращение с заявлением в суд выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Возможность применения срока исковой давности в зависимости от заявления ответчика закон связывает только с частноправовыми отношениями. Если дело возникло из публичных правоотношений и рассматривается по правилам подраздела III раздела II ГПК, то последствия пропуска срока на обращение в суд должны применяться судьей по своей инициативе.

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 (ч. 6 ст. 152 ГПК). Данная норма значительно упрощает и ускоряет производство, избавляя судей от лишней работы. Это полезное новшество, позволяющее значительно ускорить процесс. Арбитражное судопроизводство проигрывает в этом отношении, поскольку необходимость назначения в указанных случаях полного судебного разбирательства лишена всякого смысла.

Нормами действующего ГПК РФ не урегулирован вопрос о том, как должен поступить судья на этой стадии подготовки дела к судебному

разбирательству, если признает, что срок исковой давности (обращения в суд) либо вообще пропущен, либо пропущен по уважительной причине и подлежит восстановлению. Это дает основания для вывода о том, что предварительное судебное заседание нуждается в дополнительном правовом регулировании. По мнению некоторых юристов, "восстановление срока исковой давности не может быть осуществлено в предварительном судебном заседании, а производится в общем порядке в обычном судебном порядке". Однако на практике восстановление срока исковой давности в предварительном судебном заседании имеет место и, думается, что правильно. К примеру, в предварительном судебном заседании судом было установлено, что истец пропустил срок обращения в суд по уважительной причине. В связи с этим срок обращения в суд истцу был восстановлен, а ответчику в удовлетворении ходатайства о применении последствий истечения срока исковой давности было отказано. Таким образом, решение не выносится на этой стадии подготовки, если имеются обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин пропуска срока исковой давности, которые нуждаются в проверке при исследовании фактических обстоятельств дела на следующих стадиях процесса.

В ходе судебного разбирательства ответчик вправе вновь заявить возражения относительно пропуска срока истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права или срока обращения в суд.

Таким образом, предварительное судебное заседание выступает в качестве единственно допустимой процессуальной формы разрешения указанных вопросов в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Процедура проведения предварительного судебного заседания определена ч. 2 ст. 152 ГПК РФ.

Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Положение с единоличным процессом стабилизировалось, рассмотрение дела всецело зависит от профессионального уровня судьи, его личности, непрерывного самосовершенствования, подтверждаемого качеством процесса и правосудия.

Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства.

Правовые последствия неявки сторон в предварительное судебное заседание статья не содержит.

Из п. 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 N 11 следует, что неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению возникших вопросов по подготовке дела на предварительном судебном заседании.

Перенос судебного заседания или его отложение не имеет прямой регламентации в ГПК. На практике предварительные судебные заседания в судах не переносятся, а откладываются определениями, заносимыми в протокол судебного заседания.

Как правило, роль помощника судьи на данной стадии заключается в изготовлении проекта определения.

Однако даже в тех случаях, когда предварительное судебное заседание неоднократно переносилось, отсутствует гарантия того, что дело будет рассмотрено в первом судебном заседании с вынесением решения по существу. Это значит, что перенос предварительного судебного заседания не всегда может предотвратить отложение судебного заседания и основные отрицательные последствия некачественной подготовки дела - неправильное рассмотрение дела и затягивание сроков его рассмотрения.

Срок проведения предварительного судебного заседания, исходя из смысла закона, должен быть в рамках подготовки дела к судебному разбирательству с соблюдением общего срока рассмотрения дела судом первой инстанции, который в соответствии с положениями ГПК составляет 2 месяца.

Из ч. 3 ст. 152 ГПК следует, что по сложным делам с учетом мнения сторон судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных настоящим Кодексом сроков рассмотрения и разрешения дел.

В соответствии с ч. 3 ст. 152 ГПК РФ по сложным делам, как указано в п. 35 вышеуказанного Постановления Пленума ВС РФ, судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы сроков, установленных ГПК РФ для рассмотрения и разрешения дел, о чем составляется мотивированное определение с конкретным указанием срока проведения предварительного судебного заседания. Дело считается рассмотренным в срок в случае, если длительность его рассмотрения не превышает совокупность срока рассмотрения, предусмотренного ГПК РФ для данной категории дел, и срока, указанного в мотивированном определении о проведении предварительного судебного заседания. Вместе с тем в п. 1 Постановления Пленума ВС РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм ГПК РФ при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" указано, что в сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел включается срок подготовки дела к судебному разбирательству.

Следует учитывать, что законом не предусмотрены категории дел, к которым применяются указанные положения.

Однако законом не дано определение понятия "сложные дела". Думается, что суд в каждом конкретном случае, с учетом мнения сторон, высказанной ими позиции определяет категорию дела для решения вопроса об отнесении дела к сложным делам. "Критерий сложности дела не зависит напрямую ни от характера дела, ни от категории спора", так утверждают многие юристы-практики. Юридически однотипные дела в действительности значительно различаются по степени сложности. К категории сложных дел можно отнести споры о детях, о нарушениях избирательных прав, о наследовании и т.д.

При наличии обстоятельств, предусмотренных ст. ст. 215, 216, 220, абзацами 2 - 6 ст. 222 ГПК, производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, заявление оставлено без рассмотрения (ч. 4 ст. 152 ГПК).

Разрешение вопроса о принятии отказа от иска и утверждении мирового соглашения сторон в стадии подготовки не отличается от соответствующих действий судьи при судебном разбирательстве (ст. 173 ГПК).

Отказ истца от иска, как и мировое соглашение сторон, не является для судьи обязательным. Если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц, отказ от иска не принимается, о чем судьей выносится мотивированное определение с соблюдением требований, предусмотренных статьями 224, 225 ГПК РФ. При заключении сторонами договора о передаче спора на разрешение третейского суда судья оставляет заявление без рассмотрения.

Рассмотрение гражданских дел примирением сторон зачастую завершается, когда судом активно применяется механизм побуждения сторон к заключению мировых соглашений. Из п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.08 N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" следует, что задача судьи состоит: в разъяснении сторонам преимуществ окончания дела миром; в разъяснении того, что по своей юридической силе определение об утверждении мирового соглашения не уступает решению суда и в случае необходимости также подлежит принудительному исполнению; в соблюдении процедуры утверждения мирового соглашения.

Думается, при разрешении дела примирением сторон роль помощника может заключаться в помощи сторонам в подготовке проекта заявления об утверждении мирового соглашения, а затем и в подготовке определения суда.

К распорядительным действиям согласно п. 32 Постановления относится также признание ответчиком иска (ч. 1 ст. 39 ГПК), о чем может быть заявлено и в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Однако принятие судом признания иска ответчиком и вынесение в связи с этим решения об удовлетворении заявленных требований в соответствии со ст. 173 ГПК допускается лишь в стадии судебного разбирательства.

О приостановлении, прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба, поскольку эти определения носят пресекательный характер.

Предварительное судебное заседание обязательно должно быть запротоколировано секретарем судебного заседания (ст. ст. 229, 230 ГПК). В протоколе в силу специфики предварительного судебного заседания не могут содержаться сведения, о которых говорится в п. п. 9 - 12 ч. 2 ст. 229 ГПК, некоторые реквизиты, характерные для протокола судебного заседания по рассмотрению дела по существу.

В соответствии со ст. 153 ГПК РФ судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании.

В Рекомендациях Комитета министров Совета Европы от 14 мая 1981 г. "Относительно путей облегчения доступа к правосудию" и от 28 февраля 1984 г. "Относительно принципов гражданского судопроизводства, направленных на совершенствование судебной системы" содержатся предложения государствам - членам Совета Европы принять меры к упрощению и ускорению разбирательства гражданских дел в судах, к созданию особых процедур для рассмотрения судами малозначительных дел, к пресечению недобросовестного поведения сторон. В Рекомендациях 1984 г. предложено 9 принципов гражданского судопроизводства. В п. 1 принципа 1 указано, что "судопроизводство обычно должно состоять не более чем из двух судебных заседаний: первое заседание может быть предварительным слушанием подготовительного характера, а в ходе второго заседания могут представляться доказательства, заслушиваться доводы сторон и, если возможно, приниматься решение. Суд должен принимать меры для того, чтобы его действия, необходимые для проведения второго заседания, принимались своевременно и чтобы в принципе не допускались задержки".

Эти конкретные правила или свод правил могут в зависимости от обстоятельств быть обязательными, применяться при соответствующей просьбе любой из сторон или с согласия всех сторон (п. 3 принципа 8).

Таким образом, предварительное судебное заседание является одной из важнейших стадий подготовки дела к судебному разбирательству, обуславливающее в последующем своевременное и правильное рассмотрение дела и решения задач гражданского судопроизводства в целом. Следует отметить немаловажную роль помощника судьи на этой стадии подготовки дела.

§ 4.9. Отложение судебного разбирательства

Согласно ст. 2 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций и других лиц, являющихся субъектами гражданских и иных правоотношений.

Реализацию перечисленных задач закон возлагает на судей, осуществляющих правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве, на началах равенства всех перед законом и судом (ст. ст. 5, 6 ГПК РФ).

Согласно Типовому должностному регламенту помощника председателя суда (судьи) районного суда и военного гарнизонного суда, утвержденного Приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 06.12.2010 N 272¹, в компетенцию помощника судьи входит широкий круг обязанностей, направленных на непосредственное обеспечение исполнения полномочий судьи (п. 1.2), в том числе осуществлять контроль по делам, рассмотрение которых отложено или приостановлено.

Отложение разбирательства дела представляет собой действия суда по переносу рассмотрения дела по существу в новом судебном заседании, назначенном на другое определенное время в установленном месте. При этом указанное процессуальное действие допускается в любой стадии судебного разбирательства, если имеются к этому основания.

Основаниями для отложения судебного разбирательства являются неявка в судебное заседание кого-либо из участников процесса, предъявление встречного иска, представление или истребование дополнительных доказательств, привлечение к участию в деле других лиц. Кроме того, отложение разбирательства происходит в случаях, предусмотренных ГПК РФ. Например, при массовом нарушении порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала заседания суда граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании или отложить разбирательство дела (ч. 5 ст. 159 ГПК РФ). В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие указанных лиц и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или о его отложении (ч. 1 ст. 168 ГПК РФ).

В случае неявки кого-либо из участников процесса в судебное заседание помощник судьи обязан проконтролировать работу секретаря судебного

¹ См.: Типовой должностной регламент помощника председателя суда (судьи) районного суда и военного гарнизонного суда, утвержденный Приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 06.12.2010 N 272 // СПС «КонсультантПлюс»

заседания: выяснил ли секретарь судебного заседания причину неявки в суд стороны по делу, свидетеля, эксперта, специалиста либо переводчика, вызвал ли неявившегося участника процесса в суд и уведомил ли о дате и времени следующего судебного заседания.

Одним из оснований для отложения судебного разбирательства является представление или истребование дополнительных доказательств.

В судебное заседание либо при подготовке дела к судебному разбирательству лица, участвующие в деле, заявляют ходатайства о представлении либо истребовании дополнительных доказательств в случае их недостаточности.

В соответствии со ст. 57 ГПК РФ суд может предложить лицам, участвующим в деле, представить доказательства либо, если же их представление им затруднительно, оказать содействие в собирании и истребовании доказательств. В чем заключается названное содействие суда?

Существует несколько способов оказания содействия сторонам в собирании доказательств по ходатайству лиц, участвующих в деле, их представителей. Во-первых, передача запроса суда на руки заинтересованной стороне для получения доказательства и доставки его в суд; во-вторых, истребование письменных, вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей непосредственно от лиц, участвующих в деле или не участвующих в нем; в-третьих, назначение эксперта в стадии подготовки дела к судебному разбирательству или в стадии разбирательства; в-четвертых, осмотр на месте и, в-пятых, судебное поручение.

При этом помощнику судьи необходимо составить проект необходимого запроса, дать его на проверку судье, затем незамедлительно направить по почте. При необходимости (если суд ограничен процессуальными сроками) помощник судьи должен направить данный запрос по факсимильной связи.

Важная роль помощника судьи состоит и в том, что ему необходимо следить за движением данного запроса: получен ли запрос руководителем организации, каким образом истребованное доказательство поступит в суд и поступит ли оно в суд своевременно.

Что касается осмотра и исследования доказательств по месту их нахождения, предусмотренного ст. 58 ГПК РФ и регламентирующей, что суд может провести осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств по месту их хранения или нахождения в случае их невозможности доставки в суд, то помощник судьи в данном случае должен позаботиться о своевременном обеспечении транспорта для выполнения данного процессуального действия, в случае необходимости обеспечить явку экспертов, специалистов и свидетелей, а также обязательно проконтролировать направление извещения об указанном процессуальном действии суда лицам, участвующим в деле.

В случае если лицо, участвующее в деле, извещает по телефону о своей неявке в суд, ссылаясь при этом на уважительную причину, то в случае отсутствия в этот момент судьи помощник судьи должен составить о

полученной информации телефонограмму и передать ее судье для ознакомления.

Дата нового судебного заседания при отложении дела должна быть четко определена. О новом рассмотрении дела лица, присутствующие в судебном заседании, извещаются под расписку, а отсутствующим направляются повестки, извещения. Помощник судьи обязан проконтролировать, успевает ли секретарь судебного заседания известить присутствующих участников процесса и выписать повестки для лиц, не явившихся в судебное заседание, а при необходимости оказать секретарю в этом помощь.

Приостановление производства по делу

Приостановление производства по делу - это временное прекращение судом процессуальных действий, вызванное объективными, то есть не зависящими от суда и лиц, участвующих в деле, обстоятельствами, препятствующими дальнейшему развитию процесса, и в отношении которых невозможно определить, когда наступит окончание их действия.

Приостановление производства по делу может быть осуществлено как по инициативе суда, так и по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Так, в силу ст. 215 ГПК РФ суд обязан приостановить производство по делу в случаях:

- смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями;
- признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;
- участия ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;
- невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве;
- обращения суда в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции Российской Федерации.

Факт смерти гражданина подтверждается записью акта о смерти, выдаваемой одним из органов ЗАГС. Если кто-либо из участников процесса заявил ходатайство о приостановлении производства в связи со смертью стороны и при этом предполагается переход прав и обязанностей другому лицу - правопреемнику, то в данном случае помощник судьи по поручению

судьи (в случае, если не представлен документ, подтверждающий данный факт) готовит соответствующий запрос в органы ЗАГС для истребования актовой записи о смерти. Кроме того, помощнику судьи необходимо выяснить, имеются ли какие-либо документы, свидетельствующие о правопреемстве (сделать запрос в нотариальную контору).

В отношении же юридических лиц помощник судьи выясняет, представлены ли суду документы, свидетельствующие о реорганизации юридического лица; если не представлены - направляется запрос в налоговый орган.

При выяснении факта признания лица, участвующего в деле, недееспособным помощнику судьи необходимо проверить, представлено ли суду соответствующее решение о признании гражданина недееспособным; если оно отсутствует - необходимо сделать запрос об истребовании копии судебного решения, вступившего в законную силу, о признании гражданина недееспособным. Данный запрос направляется в суд, по решению которого гражданин признан недееспособным. Также помощнику судьи необходимо установить, имеется ли у данного недееспособного гражданина законный представитель, для дальнейшего вызова его в суд.

При разрешении вопроса о приостановлении производства по делу вследствие участия ответчика или истца в боевых действиях, в выполнении задач чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов помощник судьи должен установить путем направления соответствующих запросов действительность прохождения лица в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов. При этом важно учесть не только одно нахождение на территории, где проходят боевые действия, но и правомочно ли данное лицо участвовало в данных действиях, поскольку существует строгий перечень лиц, установленный федеральным законодательством, призванных для участия в перечисленных действиях. Заинтересованные лица в подтверждение обстоятельств, предусмотренных ст. 215 ГПК РФ, должны представить соответствующие документы.

В случае приостановления производства по делу вследствие невозможности его рассмотрения до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном производстве, помощник судьи обязан контролировать движения процесса по другому делу, решение которого имеет преюдициальное значение для дела, производство по которому приостановлено. В случае вступления такого решения в законную силу его необходимо истребовать для приобщения к материалам дела, производство по которому приостановлено.

Помимо вышеуказанных оснований, обязательных для приостановления судом производства по делу, существуют другие основания, при наличии которых суд по своему усмотрению может приостановить производство по делу (ст. 216 ГПК РФ).

Так, в соответствии с данной нормой суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случаях:

- нахождения стороны в лечебном учреждении;
- розыска ответчика;
- назначения судом экспертизы;
- назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;
- направления судом судебного поручения в соответствии со статьей 62 настоящего Кодекса.

В случае нахождения стороны в лечебном учреждении суд может приостановить производство в том случае, если данное обстоятельство подтверждено медицинским заключением или справкой. Если сторона по каким-либо причинам не представила суду документы, свидетельствующие о ее нахождении в лечебном учреждении, помощник судьи по поручению судьи составляет запрос и направляет его на имя главного врача того лечебного учреждения, где предположительно находится сторона. В запросе необходимо истребовать информацию о том, действительно ли участник процесса госпитализирован, если да, то с каким диагнозом, может ли он участвовать в судебном заседании, указать время его нахождения в лечебном учреждении.

Проведение экспертизы связано со значительной затратой времени. С целью исключения этого времени из сроков рассмотрения дела суд вправе приостановить производство до момента представления экспертом заключения. В данном случае роль помощника судьи состоит в том, чтобы после вынесения судьей определения о назначении судебной экспертизы данное дело оперативно направить на имя руководителя экспертного учреждения, о чем составляется сопроводительный лист с обязательным указанием даты отправления дела, на дубликаты которого впоследствии расписывается сотрудник учреждения при получении дела. По истечении определенного времени для проведения экспертизы помощник должен направлять в экспертное учреждение напоминание о том, когда будет проведена экспертиза и изготовлено ли экспертное заключение.

При рассмотрении дел, связанных с защитой интересов несовершеннолетних (лишение родительских прав, ограничение в родительских правах, об определении места жительства ребенка), суд выносит определение об исследовании условий жизни сторон с целью составления соответствующего заключения по возникшему спору. Помощник судьи должен направить определение судьи о проведении данного обследования в орган опеки и попечительства, затем в дальнейшем аналогично направлять напоминания о проделанной работе и сроках исполнения.

Таким образом, учитывая, что необоснованное отложение разбирательства дела, равно как и необоснованное приостановление производства по делу, ограничивают права граждан на доступ к правосудию, помощник судьи с целью недопущения таких фактов обязан надлежаще исполнять свои полномочия, исследованные в настоящей статье.

§ 4.10. Изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение как элемент состязательности гражданского процесса

Статьей 12 ГПК РФ предусмотрено, что правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел.

Предусмотренный Гражданским процессуальным кодексом принцип состязательности в современном гражданском процессе направлен на то, чтобы всестороннее рассмотрение дела, принятие судом законного и обоснованного решения обеспечивались обширными возможностями сторон проявлять в процессе свою инициативу и активность, приводить доводы в обоснование своей позиции и отвергать доказательства и аргументы противоположной стороны.

Стороны в гражданском процессе в соответствии с принципом диспозитивности наделены рядом так называемых распорядительных полномочий, позволяющих им как субъектам спорного материального правоотношения влиять на предмет судебного разбирательства, в том числе изменять его, а также распоряжаться принадлежащими им материальными и процессуальными правами.

Истец может снять свои материально-правовые притязания к ответчику, заявив полный или частичный отказ от исковых требований. Ответчик вправе признать иск и тем самым отказаться от защиты против предъявленных к нему материально-правовых требований истца. Стороны могут пойти в своем споре на взаимные уступки и заключить мировое соглашение. Отказ истца от иска и заключение сторонами мирового соглашения допускаются на любой стадии гражданского процесса, в том числе в суде кассационной инстанции (ст. 346 ГПК РФ) и в исполнительном производстве (ч. 1 ст. 439 ГПК РФ). Признание иска ответчиком возможно при рассмотрении дела в суде первой

инстанции (ст. 173 ГПК РФ), а также в суде апелляционной, кассационной инстанций.

Суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если указанные действия противоречат закону или нарушают права и законные интересы других лиц.

То есть осуществление сторонами своих правомочий не является для суда обязанностью утверждения совершенных ими процессуальных действий.

Так, например, суд не может принять отказ от иска, заявленный прокурором, подавшим иск в интересах лица, в случае, если само лицо настаивает на своих требованиях; нельзя принять отказ от иска, заявленный представителем несовершеннолетнего лица, если отказ от иска нарушает право несовершеннолетнего, например на денежное содержание в виде алиментов. При разрешении вопроса о возможности принятия признания иска ответчиком и утверждении мирового соглашения суду также необходимо учитывать, не будут ли нарушаться права и интересы третьих лиц. В случае если такое будет установлено, признание иска не может быть принято судом, а мировое соглашение не подлежит утверждению.

В связи с этим и в целях обеспечения наиболее полного, всестороннего и объективного исследования дела суду необходимо выполнять требования о проведении подготовки дела к судебному разбирательству, выяснять характер заявленных требований, обстоятельств, на которых они основаны, правильно установить правоотношения, возникшие между сторонами, и определить состав лиц, участвующих в деле.

С учетом изложенного важная роль отводится помощнику судьи именно на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Это, например, такие действия, как вызов сторон и (или) их представителей, правильное определение участников процесса, даже в случае, если они не указаны истцом: например, при обязательном участии при рассмотрении дела прокурора в соответствии со ст. 45 ГПК РФ, представителя органа опеки и попечительства, законных представителей несовершеннолетних и т.д., своевременное направление искового заявления ответчику и третьему лицу, определение по согласованию со сторонами сроков представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания, то есть действия, создающие необходимые условия для предоставления сторонам возможности реализации процессуальных правомочий, в том числе распорядительных действий.

Распорядительные действия сторон, предусмотренные ст. 39 ГПК РФ, могут быть реализованы и процессуально закреплены при подготовке дела к судебному разбирательству в предварительном судебном заседании (ч. 1 ст. 152 ГПК РФ), тем более что примирение сторон в настоящее время является одной из основных задач данной стадии гражданского процесса. Мировое соглашение в гражданском процессе является эффективным инструментом урегулирования спора. Поэтому гражданское процессуальное

законодательство стремится обеспечить максимальную возможность для суда и сторон использовать этот институт.

В связи с этим большое значение для лиц, обратившихся за разрешением спора в суд, имеет доверие к судебной власти, уважение к ней. В суде должна быть создана обстановка, которая способствовала бы скорейшему разрешению спора сторонами. Для этого важно поведение судьи и его аппарата, уважительное отношение помощника и секретаря судебного заседания к участникам процесса, четкая организация процесса, отношения судьи с помощником и секретарем, правильность и грамотность составления судебных документов, которые отражают культуру судебной деятельности.

В статье 173 ГПК РФ указано о том, что заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком и условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами. В случае если отказ от иска, признание иска или мировое соглашение сторон выражены в адресованных суду заявлениях в письменной форме, эти заявления приобщаются к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Отсутствие в протоколе судебного заседания указания о последствиях заключения мирового соглашения в виде прекращения дела и невозможности обращения в суд с тождественным иском, о придании определению суда силы судебного решения в части возможности принудительного исполнения условий мирового соглашения, а также отсутствие подписей сторон под условиями мирового соглашения является достаточно распространенной ошибкой, приводящей к отмене определения судами кассационной и надзорной инстанций. Как следствие, возобновляется производство по делу, участники процесса обязаны являться в суд, что вызывает с их стороны недовольство как к противной стороне, так и к суду, поскольку, обращаясь в суд, они предполагают и надеются на скорейшее разрешение дела.

Важным моментом при разрешении вопроса об утверждении мирового соглашения является проверка соответствия условий мирового соглашения нормам материального права.

В связи с этим помощник судьи должен не только знать требования о правильности составления протокола судебного заседания и об организации процесса, но и обладать знаниями материального права, с тем чтобы оказать помощь судье в подборке законодательства с учетом специфики и характера спора, материалов судебной практики.

При рассмотрении вопросов, связанных с утверждением мирового соглашения, необходимо обращать внимание на то, что условия мирового соглашения, утвержденные определением суда, должны быть связаны с предметом спора, за разрешением которого стороны обратились в суд.

Утверждение судом мировых соглашений, нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, встречается в судебной практике.

Основная причина такой ошибки - неправильное установление субъектного состава спорного правоотношения. И в данном случае не имеет

значения, прекращает суд дело в связи с утверждением мирового соглашения либо выносит решение - ошибка существует изначально и приведет к незаконности судебного акта в любом случае.

Правильное определение участников процесса, подготовка проектов определений о привлечении к участию в деле третьих лиц, соответчиков, их своевременное извещение, направление копий иска и приложенных к нему документов является одним из направлений деятельности помощника судьи.

В соответствии со ст. 39 ГПК РФ предусмотрено право истца изменить предмет или основание предъявленного им иска, а также увеличить или уменьшить размер исковых требований. Изменяя предмет иска, истец либо дополняет материально-правовое притязание к ответчику новым требованием, либо заявляет иное по своему характеру притязание. К примеру, по иску о защите прав потребителя вследствие продажи товара ненадлежащего качества истец (покупатель товара) может дополнить свое первоначальное исковое требование о замене некачественной вещи требованием о возмещении убытков либо отказаться от замены данной вещи и потребовать от ответчика соразмерного снижения ее покупной цены (ст. 503 ГК РФ).

Истцом могут быть изменены фактические и правовые основания иска. Например, в обоснование исковых требований о расторжении договора найма жилого помещения и выселении нанимателя истец (наймодатель) вместо указанных в исковом заявлении фактов невнесения платы за жилое помещение (ч. 2 ст. 687 ГК РФ) может сослаться в судебном заседании на факты систематического использования нанимателем жилого помещения не по назначению (ч. 4 ст. 687 ГК РФ).

Не допускается одновременное изменение истцом предмета и основания иска, поскольку это, по существу, будет означать предъявление нового иска. К примеру, родитель, предъявивший иск о порядке его участия в воспитании ребенка в соответствии с п. 1 ст. 65 СК РФ, не может изменить исковые требования в порядке ст. 39 ГПК РФ и потребовать передать ему ребенка на воспитание на основании п. 3 ст. 65 СК РФ, п. 6 Постановления Пленума ВС РФ от 27 мая 1998 года "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей". В данном случае суд должен разъяснить истцу право подать новый иск в общем порядке.

В части 3 статьи 39 ГПК РФ введена норма, которая касается не самих распорядительных действий, а процессуальных сроков: при изменении основания или предмета иска, увеличении размера исковых требований течение срока рассмотрения дела, предусмотренного ГПК РФ, начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия. Необходимость данной новеллы в принципе очевидна, поскольку изменение основания или предмета иска либо увеличение размера исковых требований, как правило, усложняет процесс, может изменять предмет доказывания, требует предоставления сторонам дополнительного времени для подготовки к судебному разбирательству.

Соответствующее ходатайство об изменении предмета или основания иска, изменении размера исковых требований, отказе от иска, признании иска и утверждении мирового соглашения сторонами и правомочными на совершение этих действий лицами может быть заявлено и разрешено судом только в ходе судебного заседания.

В случае принятия судом изменения предмета или основания иска, увеличения размера исковых требований и вынесения соответствующего определения судом рассмотрение дела начинается заново со дня совершения указанного процессуального действия.

Соответственно, помощник судьи должен обеспечить и проконтролировать вручение копии судебного определения участникам судопроизводства, не присутствовавшим в судебном заседании, в котором оно было вынесено. Принимая во внимание, что суд переходит к стадии подготовки дела к судебному разбирательству, помощник вправе письменно одновременно с направлением копии определения предложить сторонам представить письменные объяснения, возражения, новые доказательства по измененным требованиям, в случае предоставления таковых - вручить их остальным участникам процесса.

К распорядительным действиям относится и отказ истца от иска.

Суд принимает отказ истца от иска, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

Как уже было указано выше, суд не вправе принимать отказ от иска, который был заявлен прокурором в интересах лица, в случаях, если само лицо настаивает на рассмотрении иска, при отказе от иска законного представителя несовершеннолетнего, если при этом будут нарушаться права несовершеннолетнего лица, и в других случаях, когда отказ от иска нарушает права и законные интересы других лиц.

Добровольное возмещение вреда или восстановление нарушенного права со стороны ответчика до разрешения судом иска не противоречит закону, поскольку обязанность возместить ущерб или восстановить нарушенное право возникает в момент его причинения или нарушения, а значит, такой способ разрешения гражданского спора возможен и до вынесения решения судом. При таких обстоятельствах у суда отсутствуют основания для непринятия отказа истца от иска.

В случае если суд находит возможным принять отказ от иска, производство по делу прекращается, о чем выносятся определение. При этом не является обязательным указывать мотивы отказа от иска в определении, а также в протоколе судебного заседания. Однако в целях защиты прав и интересов лиц, участвующих в деле, а также иных лиц суду следует выяснить мотивы отказа истца от иска. В случае если отказ истца вызван незнанием закона, неправильным пониманием последствий, стечением жизненных обстоятельств, суд должен не принимать отказ от иска и продолжить рассмотрение дела по существу.

В определении в качестве последствий отказа от иска выделяется лишение права на обращение с тождественным иском, о чем истцу должно быть разъяснено перед тем, как суд примет его отказ. Представляется правильной практика судов, когда в протоколе судебного заседания излагаются сами последствия отказа от иска, с подписью истца об их разъяснении судом, а не просто констатация факта разъяснения последствий, без указания того, в чем выражаются эти последствия. Иногда неуказание в протоколе судебного заседания существа последствий отказа от иска приводит к обжалованию определения о прекращении производства по делу по тем мотивам, что истец не понял, в чем заключаются последствия совершенного им распорядительного действия, а протокол судебного заседания констатирует лишь факт разъяснения последствий, без их "расшифровки".

Необходимо отметить, что ограничение в виде лишения возможности на обращение с тождественным иском действует только в отношении истца, то есть лица, которое реализовало свое распорядительное право. Таким образом, указанные последствия касаются лишь истца, а не ответчика.

Следует учитывать, что истец имеет право отказаться от иска как полностью, так и в части. При этом отказ от иска в части возможен, если требование истца делимо.

Суду следует различать требования, являющиеся основными, и требования, являющиеся следствием первых, которые нельзя разрешить без основного требования. Например, при заявлении истцом требований о признании права пользования жилой площадью и разделе лицевого счета. Поэтому в таких случаях принятие отказа истца от основного требования повлечет за собой отказ в иске по требованиям, вытекающим из основного требования. При таких обстоятельствах суд не должен принимать отказ от основного требования.

Важным аспектом при рассмотрении вопроса о принятии от истца отказа от иска является наличие у лица, заявляющего об отказе от иска, полномочий на совершение такого процессуального действия. Исследование вопроса о наличии полномочий на отказ от иска необходимо при представлении интересов истца представителем.

На выяснение указанного вопроса при подготовке дела к слушанию также должно быть обращено внимание помощника судьи.

Проявлением принципа диспозитивности является и закрепление такого процессуального права, как признание иска. Признание иска, как и отказ от иска, это одностороннее распорядительное действие стороны, однако в отличие от отказа от иска последствия признания иска совершенно иные. Если в первом случае следует прекращение производства по делу, то признание иска ответчиком означает, что он признает материально-правовые требования истца, и суд выносит судебное решение.

Выяснение мотивов признания ответчиком исковых требований не является обязанностью суда. Однако, как и при рассмотрении вопроса о

принятии отказа истца от иска, в целях защиты прав и интересов лиц, участвующих в деле, а также иных лиц суду следует выяснять мотивы признания иска. В случае если признание иска повлечет нарушение прав и интересов других лиц, суд должен отказать в принятии признания иска ответчиком и привлечь к участию в деле лиц, чьи права и интересы могут быть затронуты принятым в будущем решением. Суду также не следует принимать признание иска ответчиком, если у него имеются основания полагать, что признание совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения.

Особенное внимание необходимо уделять при рассмотрении вопроса о возможности принятия признания иска ответчиком в случае, если о признании иска заявляется представителем ответчика в отсутствие самого ответчика либо законным представителем несовершеннолетнего. Исходя из конкретных обстоятельств дела, а также сложившихся отношений между сторонами, суду следует истребовать мнение самого ответчика, чтобы исключить возможность сговора представителя ответчика с противной стороной. Суду необходимо также исходить из существа иска, конкретных обстоятельств по делу, характера и специфики спора.

Признание иска ответчиком в соответствии с ч. 1 ст. 173 ГПК РФ заносится в протокол судебного заседания и подписывается ответчиком. Последствия признания иска также разъясняются судом, о чем должно быть указано в протоколе судебного заседания.

При признании иска производство по делу не прекращается, процесс продолжается и по делу выносятся решения. Если суд принял признание иска ответчиком, то оно может быть положено в основу решения об удовлетворении исковых требований.

В соответствии с частью 4 статьи 198 ГПК РФ в случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

Действие принципа диспозитивности так же, как и принципа состязательности, имеет особенности в производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Так, в силу ч. 3 ст. 252 ГПК РФ отказ лица, обратившегося в суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта, от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу; признание требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда необязательно.

Относительно значения признания требования по таким делам не может быть вариантов: суд, исходя из того что оспариваемый нормативный правовой акт имеет публичное правовое значение и распространяется на лиц, не участвующих в деле, обязан разрешить вопрос о соответствии этого акта нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, по существу, независимо от позиции органа, его издавшего.

Что же касается отказа заявителя от требования по таким делам, то однозначного подхода к нему быть не может.

С учетом особенностей каждого конкретного дела суд не лишен возможности прекратить по нему производство. Например, нет никакой необходимости продолжать разбирательство дела, если нормативный правовой акт признан утратившим силу, в связи с чем заявитель отказывается от своего требования.

Таким образом, совершение сторонами распорядительных действий, исследованных в настоящей статье, как одна из составляющих принципа состязательности гражданского процесса, обуславливается активной ролью суда, осуществляющего контроль за реализацией сторонами указанных правомочий.

§ 4.11. Исследование доказательств

Статьей 55 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее - ГПК РФ) установлено, что доказательствами по гражданским делам являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Любые факты и любые сведения о них, как соответствующие действительности, так и не подтвердившиеся, после проведенной проверки играют роль судебных доказательств.

Гражданско-процессуальная форма использования судебных доказательств состоит в том, что, во-первых, в качестве средств доказывания могут использоваться только такие источники, которые предусмотрены ГПК РФ; во-вторых, доказательства выявляются, фиксируются, собираются, используются в порядке, который детально регламентирован законом и представляет собой единую систему взаимосвязанных требований от момента выявления доказательства до его оценки. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

В соответствии со ст. 55 ГПК РФ существует шесть средств доказывания: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, письменные доказательства и вещественные доказательства, а также аудио- и видеозаписи.

Объяснения сторон и третьих лиц - это сообщения названных лиц об известных им фактах, имеющих значение для разрешения дела. Под сторонами понимаются истец и ответчик, а также заявители по делам из административно-правовых отношений и делам особого производства. В понятие третьих лиц включены как третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, так и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета

спора. Объяснения могут быть даны в письменной и устной формах. Письменные объяснения сторон и третьих лиц могут быть выражены в исковом заявлении (за исключением третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора) и в собственно письменном объяснении по делу. Устной формой является объяснение сторон и третьих лиц при их личном участии в процессе или их представителей по доверенности.

Объяснения сторон могут быть представлены как непосредственно в ходе судебного разбирательства, так и на стадии подготовки дела к разбирательству. Помощник судьи, осуществляя распоряжения и поручения судьи на этой стадии, вправе в письменном виде предложить сторонам и третьим лицам представить свои объяснения. Ответчику такое предложение может быть сделано одновременно с направлением ему копии искового заявления и приложенных к нему материалов. Объяснения ответчика и третьих лиц могут быть оформлены в виде отзыва на исковое заявление, что чаще встречается на практике.

При поступлении письменных объяснений (отзыва) вне рамок судебного заседания помощник обязан проверить, кем оно подписано. Если документ исполнен представителем от имени стороны или третьего лица, необходимо проверить уполномочено ли лицо на совершение процессуального действия (необходимо наличие доверенности или ордера адвокатского образования). При этом следует отметить, что право на представление объяснения не относится к числу полномочий, которое должно быть специально оговорено в доверенности. Также необходимо разъяснить и проверить поступление объяснений и копий в количестве, равном составу участников процесса. Также помощником судьи должны быть предприняты меры по доведению объяснений до противной стороны и всех заинтересованных лиц посредством направления их почтовой корреспонденцией, факсимильной связью или личного вручения. Своевременное совершение помощником указанных действий значительно сокращает процедуру подготовки дела к судебному разбирательству, исключает отложение судебных заседаний по мотиву необходимости ознакомления стороны с доказательствами и предоставления возражений, что в целом сокращает сроки рассмотрения дела по существу.

Закон вводит специальное требование о необходимости проверки и оценки объяснений, данных сторонами и третьими лицами, наряду с другими собранными по делу доказательствами (ч. 1 ст. 68 ГПК РФ). При проверке достоверности сведений, сообщенных названными лицами, должна учитываться и их заинтересованность в исходе дела.

Процедура дачи объяснений сторонами и третьими лицами заключается в следующем. После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой

нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, дают объяснения первыми. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент их выступлений. Законодательство не предусматривает предупреждение сторон и третьих лиц об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснения или за дачу заведомо ложного объяснения.

Во избежание ошибок при исследовании судом объяснений сторон и третьих лиц наряду с устным объяснением следует учитывать содержание искового заявления; оглашать объяснения сторон, полученные в процессе выполнения судебного поручения; проверять достоверность сведений, полученных из объяснений в силу материально-правовой заинтересованности данных лиц.

Показания свидетелей - это сведения, сообщенные лицами, которым известны какие-то обстоятельства, имеющие значение для дела. Свидетель - лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ).

Закон не устанавливает возрастных ограничений для свидетелей, но вводит некоторые процессуальные особенности в осуществлении допроса несовершеннолетних.

Все свидетели наделены процессуальными правами:

- давать показания на родном языке;
- требовать допроса в закрытом судебном заседании, если это необходимо в целях охраны государственной тайны;
- пользоваться при даче показаний письменными заметками в случаях, когда показания связаны с какими-либо вычислениями и другими данными, которые трудно удержать в памяти;
- просить о допросе в месте своего пребывания, если вследствие болезни, старости, инвалидности или других важных причин они не в состоянии явиться по вызову суда.

Статья 69 ГПК РФ приводит перечень лиц, обладающих правом не давать в суде свидетельские показания. Так, не подлежат допросу в качестве свидетелей в силу прямого запрета законодательства следующие лица:

- 1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника. В силу Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ "Об адвокатуре и адвокатской деятельности" адвокаты (которые могут быть представителями по гражданским делам, защитниками по уголовным и административным делам) обязаны сохранять адвокатскую тайну. Несмотря на то что в гражданском процессе представителями могут выступать не только адвокаты, все представители обязаны сохранять в тайне информацию об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судьи, присяжные или арбитражные заседатели - о вопросах, возникших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора. Данная привилегия отражает положение о тайне совещания судей. Не только сами судьи, но и присяжные, арбитражные заседатели не вправе разглашать информацию о вопросах, возникших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию (наличие регистрации обязательно), - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди. Согласно Федеральному закону от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" тайна исповеди охраняется законом.

Закон также приводит перечень лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, но дать их, если сами того пожелают. Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

1) гражданин против самого себя;

2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;

4) депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Статья 51 Конституции РФ гласит: "Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников". Круг таких родственников определен в первых трех указанных выше пунктах.

Процессуальный порядок допроса свидетелей в судебном заседании состоит из следующих частей:

- установление личности свидетеля, его фамилии, имени, отчества, места работы и жительства;

- предупреждение свидетеля об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний (у свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность). Если допрашивается несовершеннолетний до 16 лет, то председательствующий разъясняет ему обязанность правдиво рассказать все известное по делу;

- выяснение отношения свидетеля к лицам, участвующим в деле;

- сообщение суду в свободной форме всего, что свидетелю известно по делу;

- постановка вопросов свидетелю. Вопросы могут касаться обстоятельств дела, выяснения отношения свидетеля к лицам, участвующими в деле.

Регламентирование процедуры допроса свидетелей направлено на получение достоверных показаний. По этой причине каждый свидетель допрашивается отдельно. Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания, если суд не разрешит ему удалиться. Не давшие показания свидетели не находятся в зале судебного заседания.

Соответствующее ходатайство о допросе лица в качестве свидетеля может быть заявлено как в ходе судебного разбирательства, так на стадии подготовки дела. При этом на практике зачастую участники судопроизводства вне рамок судебного заседания обращаются к суду или к работникам аппарата судьи за выдачей повестки о вызове в суд того или иного лица в качестве свидетеля. В таком случае помощнику необходимо предложить заинтересованному лицу оформить в письменном виде мотивированное ходатайство с указанием фамилии, имени и отчества лица, места его жительства и работы, контактных телефонов. Окончательно вопрос о вызове свидетеля решается судьей. При явке лица в суд в качестве свидетеля по инициативе стороны, без судебного извещения, после его допроса или отложения судебного разбирательства по просьбе этого лица ему должен быть выдан документ, подтверждающий нахождение его в суде, с указанием времени пребывания в суде и причины.

Извещение о вызове лица в суд в качестве свидетеля должно быть оформлено грамотно, разборчивым почерком, с точным указанием места и времени судебного заседания, существа дела и процессуального положения вызываемого лица по делу. Рекомендуются также указать в извещении контактные телефоны суда, о необходимости лицу иметь при себе документ, удостоверяющий личность, а также разъяснить последствия неявки в судебное заседание без уважительной причины. Помощник судьи, занимаясь подготовкой дела, обязан проверить своевременное направление всех судебных извещений и заблаговременно удостовериться в получении их адресатом. Такие подготовительные действия преследуют одновременно и цель напомнить лицу о необходимости явки в суд, поскольку свидетель, в отличие от сторон и третьих лиц, будучи не заинтересован в деле, может просто забыть о полученном судебном извещении. Беседуя по телефону с лицами, вызванными в качестве свидетелей, помощник судьи должен, поддерживая официальный, но одновременно уважительный и доброжелательный тон, довести к собеседнику необходимость явки в суд, доступно объяснить местонахождение суда, исключив при этом угрозы, давление и какие-либо разговоры о существовании рассматриваемого дела, а также об обстоятельствах, установленных по нему. Сообщение должно быть оформлено телефонограммой и приложено к материалам дела.

Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний в области науки, искусства, техники или

ремесла, суд назначает экспертизу (ч. 1 ст. 79 ГПК РФ). Государственным судебным экспертом является аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей (ст. 12 Федерального закона от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации").

В гражданском судопроизводстве наиболее частыми являются почерковедческие, товароведческие, строительно-технические, судебно-медицинские, судебно-психиатрические, психологические экспертизы и т.д. С помощью почерковедческой экспертизы может быть установлена подлинность подписей в письменных доказательствах и прочее. Товароведческая экспертиза предназначена для изучения готовых товаров, их свойств, соответствия качества товара государственным стандартам, степени снижения сортности товара, соответствия качества товара преysкурантной или договорной цене и проч. По делам о разделе дома, иных строений может быть назначена строительно-техническая экспертиза. Помощь судебно-медицинской экспертизы, в частности метод генотипоскопии, используется в делах об установлении отцовства. Судебно-психиатрическая экспертиза проводится по делам о признании гражданина недееспособным, о признании выздоровевшего гражданина дееспособным (ст. 283 ГПК РФ), при рассмотрении дел о признании недействительными сделок по мотиву совершения их гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). По делам о защите чести и достоинства актуальным стало проведение психолого-лингвистической экспертизы.

Действующий ГПК РФ ввел нормы о проведении комплексной и комиссионной экспертизы. Комплексная экспертиза назначается судом, если установление обстоятельств по делу требует одновременного проведения исследований с использованием различных областей знания или с использованием различных научных направлений в пределах одной области знания и поручается нескольким экспертам (ч. 1 ст. 82).

Для определения необходимости проведения комплексной экспертизы необходимо определить круг вопросов, для разрешения которых требуется привлечение специалистов разных сфер, так как заключение комплексной экспертизы - это единый вывод специалистов различных сфер знаний. Под понятие "комплексная экспертиза" подпадает, например, психолого-лингвистическая экспертиза, где участвуют специалисты двух сфер знаний (психологи и лингвисты); экологическая, в которой могут принимать участие экологи, биологи, химики, агротехники и прочие специалисты; медицинская экспертиза также может носить комплексный характер, поскольку зачастую затрагивает разные направления в пределах одной области знания (медицины). Так, по делам о компенсации морального вреда может быть проведена медицинская экспертиза экспертами в области психиатрии, терапии и проч.

Результаты комплексной экспертизы, как и любой другой, оформляются в виде заключения, в котором должны содержаться сведения о том, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Если эксперт не привлекается к формулированию общего вывода, он подписывает только свою исследовательскую часть. Общий вывод по результатам проведенной комплексной экспертизы делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании данного вывода. Возможна ситуация, когда эксперты проводят соответствующий вид исследования, а к формированию общего вывода привлекаются те из них, которые компетентны в оценке совокупности полученных результатов для формирования заключения. При проведении комплексной экспертизы возможно возникновение разногласий среди экспертов. В этом случае применяется ч. 2 ст. 82 ГПК РФ, согласно которой эксперты, не согласные с выводом, подписывают только свою исследовательскую часть заключения.

Комиссионная экспертиза назначается судом для установления обстоятельств двумя или более экспертами в одной области знания (ч. 1 ст. 83 ГПК РФ). Основополагающая черта комиссионной экспертизы заключается в том, что она проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Необходимость в комиссионной экспертизе возникает, как правило, при наличии сложностей в установлении обстоятельств, для чего требуется привлечение нескольких специалистов одной сферы знаний.

Все эксперты, участвующие в проведении комиссионной экспертизы, обладают равными правами. Комиссия экспертов составляет единое заключение, если их мнения совпали. В случае возникновения между ними разногласий каждый из экспертов, участвовавших в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия. Если лишь один эксперт не согласен с мнением остальных, то он составляет отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия.

Всякое заключение экспертов не может затрагивать правовых вопросов.

Проведение экспертизы могут инициировать как лица, участвующие в деле, так и суд. Лица, заявляющие о проведении экспертизы, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту; заявлять отвод эксперту; формулировать вопросы для эксперта; знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и сформулированными в нем вопросами; знакомиться с заключением эксперта; ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы. В то же время лица, участвующие в деле, несут обязанности, при несоблюдении которых могут наступить определенные правовые последствия. Так, "при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия

этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым". Каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом, но окончательно круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать (ч. 2 ст. 79 ГПК РФ).

О назначении экспертизы суд выносит определение, в котором указываются: предмет экспертизы (например, кому принадлежит подпись на документе и прочее), круг материалов, подлежащих экспертному исследованию (или объекты исследования: договоры, расписки, образцы свободного письма и подписей лиц и прочее), эксперт или экспертное учреждение.

Определение о назначении экспертизы направляется либо конкретному специалисту, либо в адрес экспертного учреждения. В свою очередь, руководитель экспертного учреждения назначает экспертов, предупреждает их об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, выполняет иные контрольные функции. При направлении определения суда в адрес конкретного эксперта он также предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Эксперт может отказаться от дачи заключения, если представленные ему материалы недостаточны или если он не обладает знаниями, необходимыми для ее выполнения. Эксперту может быть заявлен отвод по основаниям, указанным в законе.

Экспертное исследование может проводиться в зале суда или вне суда. Заключение эксперта должно быть составлено в письменной форме. Если эксперт при производстве экспертизы установит обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта оглашается в суде. По вызову суда эксперт обязан явиться в суд, где он может быть допрошен.

Возможно назначение дополнительной или повторной экспертизы. Различие в проведении названных экспертиз заключается в следующем:

- дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или неполноте заключения эксперта. Повторная экспертиза назначается в случае несогласия с заключением эксперта по мотиву необоснованности, противоречивости между заключениями нескольких экспертов;

- проведение дополнительной экспертизы может быть поручено тем же самым экспертам. Осуществление повторной экспертизы поручается другому эксперту (другим экспертам).

На практике стороны нередко проводят экспертизу до возбуждения гражданского дела по собственной инициативе (несудебная экспертиза, то есть проведенная не по определению судьи). В ходе судебного

разбирательства стороны вправе привлекать такие заключения только в качестве письменного доказательства.

Разрешение ходатайства о назначении экспертизы, определение круга вопросов относятся к компетенции судьи. Вместе с тем помощник судьи по своей инициативе вправе решить ряд вопросов, способствующих наиболее быстрому и правильному разрешению судом ходатайства о назначении экспертизы: уточнить круг экспертных учреждений, проводящих данный вид экспертиз, предполагаемую или точную ее стоимость, реквизиты учреждения для внесения оплаты за экспертизу, документы и материалы, необходимые для представления в экспертное учреждение в качестве исходных данных, а также время, в течение которого ориентировочно может быть проведено экспертное исследование. Для проведения судебной психиатрической экспертизы помощник вправе оформить судебные запросы в медицинские учреждения, в которых проходит или проходил лечение граждан. При проведении судебной генетической экспертизы по делам об установлении происхождения ребенка помощник может письменно разъяснить сторонам цели и задачи проводимого исследования, а также последствия отказа стороны от участия в нем.

При получении у сторон образцов биологических сред для сравнительных исследований помощник судьи обязан согласовать с медицинским учреждением и сторонами время забора образцов для исследования и обеспечить в назначенное время явку лиц в учреждение с документами, удостоверяющими их личность.

Для проведения почерковедческой экспертизы помощник вправе предложить сторонам представить или по поручению судьи принять меры к истребованию у сторон свободных образцов почерка для сравнительных исследований в виде оригиналов документов.

После вынесения судом определения о назначении судебной экспертизы помощник обязан обеспечить и проконтролировать своевременное направление судебного определения в экспертное учреждение с полным пакетом документов и материалов, перечень которых определил суд. О направлении определения в учреждение для исполнения должны быть уведомлены все участники процесса, в том числе не принимавшие участие в судебном заседании. В случае одновременного вынесения судом определения о приостановлении производства по делу его обжалование не препятствует исполнению определения о назначении экспертизы. В дальнейшем помощник обязан контролировать исполнение определения о назначении и проведении экспертизы, для этого вправе направлять запросы, напоминания, иным образом связываться с экспертным учреждением для выяснения причин невозможности проведения исследования в сроки, установленные судом.

ГПК РФ не содержит дефиниции письменных доказательств, относя к последним содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловую

корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом. К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Акты, договоры, справки могут быть как письменными, так и вещественными доказательствами. Если сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, получены из содержания документа, то такой документ относится к письменному доказательству. Сведения, полученные на основании свойства материала документа, свидетельствуют о том, что речь идет о вещественном доказательстве. Изложенные в письменной форме показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов относятся не к письменным, а к личным доказательствам.

Письменные доказательства должны соответствовать определенным требованиям:

- сведения, имеющие значение для дела, должны быть отражены при помощи определенных знаков, доступных для их восприятия человеком;
- получение сведений о фактах в письменном доказательстве исходит от лиц, не занимающих еще процессуального положения стороны, других лиц, участвующих в деле, эксперта. Это признак, отграничивающий письменные доказательства от письменных объяснений сторон и третьих лиц, заключений эксперта;
- преимущественное возникновение письменных доказательств до возбуждения гражданского процесса, вне связи с ним.

Процедура исследования письменных доказательств в судебном заседании осуществляется в форме оглашения в судебном заседании и их предъявления лицам, участвующим в деле, представителям, в необходимых случаях - экспертам и свидетелям. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (ст. 181 ГПК РФ). Возможно проведение осмотра письменных доказательств в месте их нахождения по правилам, установленным в ст. 184 ГПК РФ. Проверка достоверности письменных доказательств предполагает выявление соответствия не только формы документа, но и его содержания.

Оспаривание письменных доказательств может производиться путем:

- заявления об их недействительности (доказыванию подлежит ненадлежащим образом оформленный документ: выдан некомпетентным органом или лицом, отсутствует подпись, оттиск печати, удостоверительная надпись нотариуса и некоторые другие недостатки в оформлении документа);
- опровержения содержащихся в них сведений по существу (доказывается несоответствие документа реальной действительности);

- заявления о подлоге документа (например, составлен не тем лицом, от имени которого он исходит; представлена расписка от имени ответчика, хотя последний в действительности денег в долг не брал и расписки не составлял и т.д.);

- заявления о подделке документа (имели место подчистки, приписки, исправления и иные действия, изменившие первоначальный текст документа). В случае заявления о подложности документа суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства (ст. 186 ГПК РФ).

По общему правилу суд возвращает документы после вступления решения в законную силу. Однако из этого правила может быть сделано исключение, предусмотренное ч. 2 ст. 72 ГПК РФ. По усмотрению суда (если он сочтет возможным) письменные доказательства могут быть возвращены представившим их лицам до вступления решения в законную силу.

При возвращении документов в деле должны остаться копии документов, засвидетельствованные судьей. Суд не должен требовать от лиц, представивших документы, взамен подлинника нотариально заверенную копию. Достаточно заверения соответствующего документа судьей. В материалах дела также должна быть сделана отметка о том, что подлинник выдан заявителю с его распиской в получении. Это необходимо на случай пересмотра дела в апелляционной (кассационной) или надзорной инстанциях.

Помощник судьи в целях оказания содействия суду в своевременном истребовании и правильном исследовании письменных доказательств обязан качественно и грамотно составлять запросы, контролировать их исполнение, при предоставлении копий документов, исполненных от руки или с использованием технических средств, проверить их качество во избежание нахождения в деле документов с нечитаемым текстом, неполным или непоследовательным содержанием, разъяснять участникам судопроизводства необходимость предоставления оригиналов документов для сличения с копиями судом, а при невозможности - нотариально заверенных их копий. При ознакомлении участников с материалами дела, содержащими оригиналы письменных доказательств (долговые расписки, договоры займа, письменные обязательства), помощник судьи должен обеспечить их сохранность и выдавать дело для ознакомления в подшитом и пронумерованном виде, а после окончания ознакомления поручить секретарю или убедиться самому в сохранности всех приобщенных к делу документов.

Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ).

Исходя из указанной нормы закона, можно выявить признаки, присущие вещественным доказательствам:

- это предметы, а не личные доказательства. К предметам можно отнести самые различные объекты движимого и недвижимого имущества и т.д.;

- эти предметы служат средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Если вещественное доказательство не относится к делу, то оно недопустимо;

- объекты своим внешним видом, свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Если сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, получены из содержания документа, то такой документ относится к письменному доказательству.

В гражданском процессе вещественные доказательства могут быть не только собственно доказательствами, но одновременно объектом материально-правового спора. Вещественное доказательство может стать объектом экспертного исследования, может быть предъявлено лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям и экспертам. Все замечания, связанные с осмотром вещественного доказательства, сделанные лицами, которым оно предъявлено, должны быть внесены в протокол.

Характер исследования вещественных доказательств в суде зависит от их размеров, свойств, возможности транспортировки и от многого другого. Так, одни доказательства могут быть доставлены в суд, и там проводится их исследование. Другие вещественные доказательства (земельные участки, строения и прочее) осматриваются по месту их нахождения. При этом может проводиться фотографирование, видеосъемка. В том случае, если вещественное доказательство подвергается быстрой порче, то оно осматривается и исследуется в месте его нахождения в порядке, предусмотренном ст. 75 ГПК РФ.

Вещественные доказательства представляются лицами, участвующими в деле. В том случае, если участвующие в деле лица не могут самостоятельно получить необходимое вещественное доказательство, они вправе обратиться в суд с ходатайством об истребовании доказательства.

По общему правилу вещественные доказательства, подлежащие представлению в суд, хранятся в суде. Однако это правило относится лишь к тем вещественным доказательствам, которые могут быть доставлены в суд и по своим свойствам, размерам могут храниться в здании суда. Некрупные вещественные доказательства, бумаги хранятся при деле. Для хранения крупных вещей принято использовать камеру хранения. Все вещи в этом случае описываются, оригинал описи находится в материалах дела. Порядок приема, учета и хранения вещественных доказательств в суде определяется приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ.

Вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся по месту их нахождения. Они также должны быть описаны, при необходимости - сфотографированы и опечатаны; может быть назначен хранитель имущества. Суд и хранитель принимают меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

§ 4.12. Принятие решения суда

Выполняя поручение судьи по изготовлению проекта решений, помощник судьи обязан знать основные требования к судебному решению, установленные процессуальным законом, и заключающиеся в следующем.

Решение суда принимается по всем категориям дел (по делам искового производства, особого производства, по делам, возникающим из публичных правоотношений), за исключением дел, рассматриваемых в приказном производстве. Решением суда дело разрешается по существу и определяются правовые последствия в правоотношениях между сторонами - участниками процесса.

При этом решение может быть вынесено не только в стадии судебного разбирательства. Так, в соответствии с ч. 6 ст. 152 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) в предварительном судебном заседании, которое проводится в стадии подготовки дела к судебному разбирательству, могут рассматриваться возражения ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд. При установлении факта пропуска указанных сроков без уважительных причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу.

Однако в любом случае при изготовлении решений по гражданским делам судьи руководствуются как нормами материального, так и нормами процессуального права, а именно статьями 194 - 198 ГПК РФ.

Согласно ст. 194 ГПК РФ постановления суда первой инстанции, которым разрешается дело по существу, принимается именем Российской Федерации. Решение суда, провозглашенное именем Российской Федерации, придает выводу суда по делу властный, бесспорный и общеобязательный характер, что принуждает стороны к определенному поведению.

Закон предусматривает особый процессуальный порядок вынесения судебных решений. Согласно закону решение выносится в совещательной комнате судьей, рассматривавшим дело единолично, или же составом суда, рассматривавшим дело (ч. 2 ст. 194 ГПК РФ).

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. При этом никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Если судьи разошлись во мнениях, то судья, оставшийся в меньшинстве, вправе изложить в письменном виде особое мнение, которое приобщается к делу, но при объявлении принятого по делу решения суда не оглашается (ст. 15 ГПК РФ).

Решение суда излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается судьей при единоличном рассмотрении дела или всеми судьями при коллегиальном рассмотрении дела, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, внесенные в решение

суда, должны быть удостоверены подписями судей (ст. 197 ГПК РФ). В случае если составление мотивированного решения отложено, что допустимо в силу ст. 199 ГПК РФ, при окончании разбирательства по делу изготавливаются вводная и резолютивная части решения. По оглашении резолютивной части решения суда суд обязан разъяснить сторонам, когда они могут ознакомиться с мотивированным решением, а также разъяснить, что срок обжалования такого решения начинает исчисляться с момента изготовления судом мотивированного решения. При этом суд должен разъяснить сторонам мотивы принятия именно такого решения.

При соблюдении судом порядка вынесения решения необходимо обратить внимание на следующее.

Постановление решения по конкретному делу, выработка судьейского мнения, соответствующего закону и фактическим обстоятельствам дела, могут быть обеспечены в процессе спокойного и делового обсуждения всех вопросов, возникающих при рассмотрении конкретного гражданско-правового спора, и только в условиях соблюдения тайны совещательной комнаты. Это требование закона, которое направлено на обеспечение независимости судей, также предполагает запрет разглашения сведений о суждениях, высказываемых судьями во время совещания. Нарушение тайны совещательной комнаты является безусловным основанием для отмены решения судом вышестоящей инстанции.

Вынесение решения единолично судьей или совещание судей проходят в отдельном, изолированном помещении, где могут присутствовать только входящие в состав суда лица. Если состав суда будет изменен в ходе процесса, то дело должно быть рассмотрено с самого начала. Таким образом, действует принцип непрерывного процесса, согласно которому с начала разбирательства дела и до постановления решения весь состав суда не может изменяться.

В соответствии с принципом непрерывности судебное заседание по каждому делу ведется непрерывно, кроме того времени, которое отведено для отдыха, принятия пищи. В то же время закон не содержит ответа на вопрос о том, как следует поступить в том случае, когда процесс принятия решения в совещательной комнате по делу выйдет за пределы рабочего дня. Предполагается верным подход, если судья, назначая разбирательство по делу, заранее планирует как предположительное время разбирательства дела в судебном заседании, так и примерный расчет времени совещания судьи (судьей) по каждому конкретному делу. В случае же, если рабочий день подходит к концу, судье необходимо отложить разбирательство дела и назначить его с учетом времени, необходимого для постановления решения в совещательной комнате.

При вынесении решения по делу в коллегиальном составе судьи обладают равными полномочиями, все обсуждаемые при совещании вопросы они разрешают по большинству голосов. При этом председательствующий судья обозначает свою окончательную позицию по разрешаемому вопросу и

голосует последним, что не препятствует возможности ведения дискуссии по обсуждаемым при вынесении решения вопросам.

В соответствии с требованиями статьи 195 ГПК РФ решение суда должно быть законным и обоснованным. В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п. п. 2 - 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.12.2003 N 23 "О судебном решении", решение является законным в том случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях аналогии закона или аналогии права. Если имеются противоречия между нормами процессуального или материального права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении дела, то решение является законным в случае применения судом нормы, имеющей наибольшую юридическую силу. Решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, соответствующими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (статьи 55, 59 - 61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов. Названным Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации также разъяснено, что при постановлении решения судам необходимо учитывать постановления Конституционного Суда Российской Федерации о толковании положений Конституции Российской Федерации, подлежащих применению в данном деле, и о признании соответствующими либо не соответствующими Конституции Российской Федерации нормативных правовых актов; постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, принятые на основании статьи 126 Конституции Российской Федерации и содержащие разъяснения вопросов, возникших в судебной практике при применении норм материального или процессуального права, подлежащих применению в данном деле; постановления Европейского суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле (п. 4 Постановления).

О необходимости применения при вынесении решения правовых позиций Европейского суда по правам человека указано также в п. п. 10 - 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации", в преамбуле и п. п. 1 и 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц".

В силу требований ч. 4 статьи 198 ГПК РФ в решении суда должен быть указан закон, которым руководствовался суд. По смыслу данной нормы речь идет о нормах как материального, так и процессуального права.

При принятии решения по каждому конкретному делу суд ограничен кругом разрешаемых вопросов, поставленных участниками процесса перед судом, принимает решение лишь по заявленным требованиям и не вправе выйти за пределы этих требований. Однако суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 3 ст. 196 ГПК РФ). Так, Пленум Верховного Суда РФ в п. 5 вышеназванного Постановления от 19 декабря 2003 г. N 23 разъяснил, что выйти за пределы заявленных требований (разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено) суд имеет право в случаях, предусмотренных федеральным законом. Например, суд вправе выйти за пределы заявленных требований и по своей инициативе на основании п. 2 ст. 166 Гражданского кодекса РФ и применить последствия недействительности ничтожной сделки. Кроме того, к таким случаям можно отнести право суда при расторжении брака определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода (ст. 24 Семейного кодекса РФ), при вынесении решения о лишении родительских прав возложить обязанность по выплате алиментов на ребенка с родителей (с одного из родителей - ст. 70 СК РФ), при предъявлении иска о лишении родительских прав, для удовлетворения которого не установлено достаточных оснований, суд вправе ограничить ответчика в родительских правах (п. 2 ст. 73 СК РФ).

Исходя из положений ст. 394 Трудового кодекса РФ, суд при невозможности восстановления работника на прежней работе вследствие прекращения деятельности организации вправе признать увольнение незаконным и обязать ликвидационную комиссию или орган, принявший решение о ликвидации (упразднении) организации, выплатить ему заработную плату за время вынужденного прогула (на это указано в п. 60 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации").

При принятии решения суд обязан дать оценку доказательствам, исследованным при рассмотрении дела по существу, руководствуясь при этом правилами ст. 67 ГПК РФ, в которой указывается, что суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. При этом суд обязан оценить относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Результаты оценки доказательств суд отражает в решении, в котором приводит мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве

средств обоснования выводов суда, другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими.

При единоличном рассмотрении дела оценка относимости, допустимости и достоверности доказательств, а также их достаточности и взаимной связи осуществляется судьей в процессе его мыслительной деятельности, сопровождаемой при необходимости дополнительным восприятием доказательств, зафиксированных в материалах дела или приобщенных к делу. При коллегиальном рассмотрении дела все исследованные доказательства для их оценки обсуждаются судьями в процедуре совещания, чтобы выработать общую позицию по вопросу, принимаемую большинством голосов. На основании оценки доказательств суд определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для формирования выводов по существу дела, установлены, а какие - не установлены, а также существует ли между сторонами спорное правоотношение и каково его содержание. Определив правоотношение сторон, суд окончательно выбирает подлежащую применению норму материального права и делает вывод о том, подлежит ли заявленное требование удовлетворению.

После оценки судом доказательств и выделения юридически значимых для дела обстоятельств суд приступает к юридической квалификации обстоятельств, установленных с помощью доказательств. Для этой цели судом определяются нормы материального права, которыми следует руководствоваться при разрешении спора.

Далее суд переходит к решению следующей задачи: подлежат ли удовлетворению требования истца, если да, то в какой степени - полностью или частично, или в иске ему должно быть отказано. В том случае, если исковые требования истца могут быть удовлетворены частично, должно быть четко определено, в какой части иск подлежит удовлетворению. Все эти правила распространяются и на встречные исковые требования, а также на иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора.

Согласно требованиям ч. 2 ст. 196 ГПК РФ в процессе вынесения решения может возникнуть ситуация, когда выяснится, что собранной информации недостаточно или же не все обстоятельства, юридически значимые для разрешения дела, проверены и подтверждены достоверными доказательствами. В этом случае суд должен вынести определение о возобновлении судебного разбирательства по существу. После этого суд возвращается в зал судебного заседания, где оглашается данное определение. Затем суд продолжает свою работу по рассмотрению данного дела, то есть выясняет все необходимые обстоятельства, собирает, исследует и оценивает все недостающие доказательства. Судебное разбирательство в этом случае ведется в пределах выяснения обстоятельств, нуждающихся в дополнительной проверке. После окончания возобновленного производства по делу и в зависимости от его результатов суд открывает судебные прения

по поводу дополнительно исследованных доказательств и удаляется в совещательную комнату для вынесения решения.

Согласно требованиям ст. 198 ГПК РФ решение судьи должно состоять из четырех частей - вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

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

Описательная часть решения суда должна содержать указание на пояснения и требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле. Если исковые требования изменялись либо если иск был признан ответчиком, это тоже отражается в описательной части решения.

В мотивировочной части решения суда указываются: обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом, при этом судом стороны должны быть предупреждены о последствиях совершения ими такого процессуального действия, как признание иска. В случае отказа в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда, постановленного в предварительном судебном заседании, указывается только на установление судом данных обстоятельств.

В соответствии с ч. 5 ст. 198 ГПК РФ резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. п. 11 - 13 названного выше Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 N 23, в резолютивной части решения должно быть четко сформулировано, что именно постановил суд как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено, за какой из сторон признано оспариваемое право, какие конкретно действия и в чью пользу должна произвести сторона в спорном правоотношении. Судом также должны быть разрешены и другие вопросы с тем, чтобы решение не вызывало затруднений при исполнении, в частности указание на распределение судебных расходов; суд может установить определенные порядок и сроки исполнения решения суда, обратить решение суда к немедленному исполнению или принять меры по обеспечению его исполнения; суд вправе указать на стоимость имущества в случае присуждения его в натуре с целью взыскания этой стоимости с ответчика в

случае, если при исполнении решения суда присужденное имущество не окажется в наличии.

При отказе в заявленных требованиях полностью или частично суд указывает, кому, в отношении кого и в чем отказано.

В тех случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению или суд придет к выводу о необходимости этого (статьи 210 - 212 ГПК РФ), в решении необходимо сделать соответствующее указание.

Решения, перечисленные в статье 211 ГПК РФ, подлежат немедленному исполнению в силу императивного предписания закона, в связи с чем указание в решении об обращении его к немедленному исполнению не зависит от позиции истца и усмотрения суда.

Обращение решения к немедленному исполнению по основаниям, указанным в статье 212 ГПК РФ, возможно только по просьбе истца. В таких случаях выводы суда о необходимости обращения решения к немедленному исполнению должны быть обоснованы достоверными и достаточными данными о наличии особых обстоятельств, вследствие которых замедление исполнения решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или невозможности его исполнения. Обращая по просьбе истца решение к немедленному исполнению, суд вправе в необходимых случаях требовать от истца обеспечения поворота исполнения решения на случай его отмены.

Поскольку по искам о признании разрешается вопрос о наличии или отсутствии того или иного правоотношения либо отдельных прав и обязанностей участвующих в деле лиц, суд при удовлетворении иска обязан в необходимых случаях указать в резолютивной части решения на те правовые последствия, которые влекут за собой такое признание (например, об аннулировании актовой записи о регистрации брака в случае признания его недействительным).

В силу статьи 194 ГПК РФ в форме решения принимаются лишь те постановления суда первой инстанции, которыми дело разрешается по существу, а круг вопросов, составляющих содержание решения, определен статьями 198, 204 - 207 ГПК РФ. Поэтому недопустимо включение в резолютивную часть решения выводов суда по той части исковых требований, по которым не принимается постановление по существу, например приостановление или прекращение производства по делу (в том числе и в части), оставление заявления без рассмотрения. Эти выводы излагаются в форме определений, которые выносятся судом отдельно от решений, и в описательной части решения суда допустима ссылка на такие определения суда.

Решение суда оглашается публично, в том числе и в случае, когда дело рассматривалось в закрытом судебном заседании, за исключением тех случаев, когда такое объявление решения затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних. В частности, это необходимо сделать при объявлении решения об усыновлении (удочерении) ребенка в целях

сохранения тайны усыновления. Содержание решения выслушивается стоя всеми лицами, присутствующими в зале, за исключением тех, кому суд разрешил по состоянию здоровья отступить от этого правила.

Сущность, значение, характерные черты, присущие судебному решению, полностью сохраняются и за заочным решением, несмотря на упрощенность заочного производства и возможность отмены заочного решения тем же судом, которым оно было постановлено.

Поскольку судебное решение завершает рассмотрение дела и ликвидирует существующий спор между сторонами, то значение судебного решения связано с теми задачами, которые закон ставит перед судом.

Важнейшей задачей судопроизводства является юрисдикционная, то есть правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Следовательно, 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. В то же самое время судебное решение является юридическим фактом, с которым связывается возникновение, изменение, прекращение правоотношений. После вступления решения в законную силу оно может быть исполнено, в том числе принудительно.

Также важной задачей судопроизводства является укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений и формирование уважительного отношения к закону и суду. Судебное решение, восстанавливая нарушенные права, восстанавливает, а значит, и укрепляет законность в государстве, способствует предупреждению правонарушений, воспитывает граждан в духе уважения к закону.

Глава 5. ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ РАССМОТРЕНИИ НЕКОТОРЫХ КАТЕГОРИЙ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

§ 5.1. О некоторых вопросах организации работы помощника судьи в кассационной инстанции при рассмотрении жилищно-правовых вопросов

Ежегодно судами Республики Бурятия рассматривается большое количество жилищных дел всех категорий. Так, судами Республики Бурятия за 2005 г. рассмотрено 1852 жилищных спора из всех 7676 дел; в 2006 г. - 1997 из 10441; в 2007 г. - 1958 из 11305. Одна треть из указанного числа дел были обжалованы и рассмотрены в кассационном порядке.

При рассмотрении жилищных споров суд кассационной инстанции прежде всего исходит из того, что одним из основных принципов конституционного и жилищного законодательства РФ является принцип неприкосновенности жилища и недопустимость его произвольного лишения.

Пунктом 2 статьи 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод определено, что не допускается вмешательство со стороны публичных властей в осуществление права на жилище, за исключением случаев, когда такое вмешательство предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе в интересах государственной безопасности, общественного порядка, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц.

Жилищное законодательство согласно пункту "к" части 1 статьи 72 Конституции РФ находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. Законы и нормативные правовые акты субъектов РФ не могут противоречить федеральным. В случае противоречия применяется федеральный закон.

Жилищное законодательство состоит из Жилищного кодекса РФ, федеральных законов, принятых в соответствии с ним, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ, нормативных правовых актов органов местного самоуправления.

Наибольшую юридическую силу в регламентации жилищных отношений имеет Жилищный кодекс РФ: в случае несоответствия норм жилищного законодательства, содержащихся в иных актах, положениям Жилищного кодекса РФ, применяются нормы Кодекса (часть 8 ст. 5).

С введением в действие с 1 марта 2005 г. Жилищного кодекса РФ в судебной практике возникают нередко вопросы о действии его норм во времени, об их соотношении с нормами гражданского законодательства, разграничении компетенции в регулировании жилищных отношений между

Российской Федерации, ее субъектами и органами местного самоуправления и др.

Помощник судьи в своей работе, оказывая помощь судье при подготовке к кассационному рассмотрению дел, вытекающих из жилищных правоотношений, должен знать, что нормы жилищного законодательства, утратившие силу с введением нового Жилищного кодекса РФ, находят свое применение только в случаях, когда спорные правоотношения, рассматриваемые судами, имели место в момент действия данных жилищных норм.

Производство в суде кассационной инстанции по рассмотрению гражданских дел, связанных с жилищными правоотношениями, ведется в соответствии с главой 40 Гражданского процессуального кодекса РФ.

Кассационное производство - это стадия гражданского процесса, на которой суд второй инстанции проводит проверку законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений суда первой инстанции, кроме решений и определений мировых судей, обжалование которых осуществляется в апелляционном порядке.

В кассационном порядке могут обжаловаться как решение суда в целом, так и отдельная его часть.

Работа помощника судьи начинается с момента передачи гражданского дела в производство судьи кассационной инстанции.

При изучении гражданских дел по жилищным спорам помощнику судьи необходимо в первую очередь проверить, надлежащим ли судом рассмотрено гражданское дело по жилищному спору, соблюдены ли судом первой инстанции правила территориальной подсудности, предусмотренные статьей 28 ГПК РФ, правильно ли суд при разрешении жилищного спора установил круг лиц, участвующих в деле, решен ли вопрос о замене ненадлежащего ответчика, вступившим в дело соответчиком, третьим лицом, подтверждены ли полномочия субъектов спора документами, отвечающими требованиям Гражданского процессуального кодекса РФ.

Далее ему следует проверить, правильно ли определены судом первой инстанции правоотношения, возникшие в споре, верно ли определены нормы права, регулирующие эти отношения, только ли жилищные нормы подлежат применению, имеется ли наличие коллизий и пробелов в жилищном законодательстве при разрешении этого спора, есть ли возможность применения правовых норм по аналогии при его разрешении, какими доказательствами подтверждены заявленные требования. Кроме этого, также необходимо проверить соответствие содержания описательной части решения содержанию искового заявления истца, сведениям, изложенным в протоколах судебных заседаний и имеющимся в материалах дела доказательствам, совпадают ли резолютивная и мотивировочная части решения выводам суда.

При изучении дел и подготовке их к кассационному рассмотрению следует обратить внимание на особенности их рассмотрения по наиболее часто встречающимся категориям жилищных дел:

1. Споры об отказе в постановке на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

При подготовке дел данной категории помощнику судьи прежде всего необходимо обратить внимание на круг субъектов, имеющих право на бесплатное жилье.

Следует отметить, что порядок постановки на жилищный учет граждан, нуждающихся в жилых помещениях, и основания предоставления жилых помещений по договору социального найма, по сравнению с ранее действовавшим законодательством, претерпели существенные изменения.

В соответствии с жилищным законодательством бесплатное жилье могут получить только малоимущие.

Для этого необходимо гражданам встать на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

Ранее действующим жилищным законодательством было предусмотрено предоставление бесплатного жилья по договору найма всем гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий.

В настоящее время обеспечению социальным жильем подлежат только малоимущие и иные граждане, определенные федеральным законом и законом субъекта РФ.

Законом Республики Бурятия от 07.07.2006 N 1732-111 "О порядке ведения учета граждан, нуждающихся в жилых помещениях, предоставляемых по договорам социального найма" установлен порядок ведения органами местного самоуправления учета граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях, предоставляемых по договорам социального найма.

В соответствии с действующим жилищным законодательством малоимущими гражданами признаются граждане, признанные таковыми органом местного самоуправления в порядке, установленном законом соответствующего субъекта РФ, с учетом дохода, приходящегося на каждого члена семьи, и стоимости имущества, находящегося в собственности членов семьи и подлежащего налогообложению. Таким образом, критериями отнесения граждан к категории малоимущих являются доходы в виде заработной платы и иных доходов, а также наличие в собственности недвижимого имущества и других объектов, подлежащих налогообложению.

Указанным гражданам предоставляются жилые помещения жилищного фонда РФ или жилищного фонда субъекта РФ по договорам социального найма.

Наряду с малоимущими гражданами жилые помещения по договору социального найма предоставляются и другим категориям граждан:

- инвалидам¹;

¹ ФЗ от 24.11.1995 N 181-ФЗ "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации".

- инвалидам войны, участникам Великой Отечественной войны, ветеранам и инвалидам боевых действий, а также иным категориям ветеранов¹;

- семьям, имеющим детей инвалидов, детям сиротам и детям, оставшихся без попечения родителей²;

- другим категориям граждан.

При этом помощнику судьи необходимо знать, что Жилищный кодекс РФ определил круг лиц, которым жилые помещения по договору социального найма не предоставляются. К ним относятся иностранные граждане и лица без гражданства.

С введением Жилищного кодекса РФ учет граждан, нуждающихся в жилом помещении, по месту их работы не предусмотрен (кроме тех лиц, которые были приняты на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях до 1 марта 2005 г.).

Далее помощнику судьи необходимо выделить обстоятельства, с которыми правовые нормы связывают возникновение права на получение жилого помещения по договору социального найма. Жилищный кодекс РФ (ст. 51 ЖК РФ) выделяет такие основания путем определения категорий граждан, нуждающихся в жилых помещениях:

1) граждане, не являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений или членами семьи собственника жилого помещения;

2) граждане, являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма, членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений или членами семьи собственника жилого помещения, проживающими в квартире, занятой несколькими семьями, если в составе семьи имеется больной, страдающий тяжелой формой хронического заболевания, при которой совместное проживание с ним в одной квартире невозможно, и не имеющими иного жилого помещения, занимаемого по договору социального найма или принадлежащего на праве собственности;

3) граждане, проживающие в помещении, не отвечающем установленным для жилых помещений требованиям;

4) граждане, являющиеся нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма либо собственниками жилых помещений или членами семьи собственника жилого помещения и обеспеченные общей площадью жилого помещения на одного члена семьи менее учетной нормы.

¹ ФЗ от 12.01.1995 N 5-ФЗ "О ветеранах".

² ФЗ от 21.12.1996 "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей".

Таким образом, в соответствии с действующим жилищным законодательством для получения жилого помещения по договору социального найма необходимо наличие у гражданина статуса малоимущего, а также наличие основания нуждаемости в соответствии с Жилищным кодексом РФ.

2. Споры о праве пользования жилым помещением собственником и членами его семьи.

Жилищные отношения относятся к имущественным спорам и подлежат регулированию также нормами Гражданского кодекса РФ (главами "Право собственности и другие вещные права на жилые помещения"; "Наем жилого помещения").

Гражданам в соответствии с законом могут принадлежать на праве собственности любые объекты жилищных прав, в том числе квартира, ее часть, жилой дом, комната и т.д., которыми собственники вправе владеть, пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению.

Супруг, дети и родители собственника, иные лица, вселенные в качестве членов семьи собственника, также имеют права пользования жилым помещением наряду с собственником, если иное не установлено соглашением, заключенным между ними.

В соответствии с пунктом 4 статьи 31 Жилищного кодекса РФ за бывшими членами семьи собственника право пользования жилым помещением не сохраняется, если иное не будет установлено соглашением.

При изучении дел этой категории помощнику судьи необходимо иметь в виду, что в качестве надлежащего доказательства может быть принято лишь соглашение, составленное в письменной форме, а соглашение супругов (брачный договор) должно быть удостоверено нотариально (статья 41 Семейного кодекса РФ).

Доказательствами прекращения семейных отношений могут быть приняты: решение суда о признании брака недействительным, расторжение брака, свидетельство органа ЗАГСа.

При этом следует учитывать, что в случае невозможности обеспечения себя иным жильем бывшим членом семьи суд вправе принять решение о сохранении за ним права пользования на определенный срок. В отношении бывшего члена семьи, перед которым имеются алиментные обязательства, по его требованию суд вправе возложить обязанность по его обеспечению другим жильем, сохраняя право пользования прежним жильем до исполнения принятого решения суда.

В соответствии со статьей 19 Федерального закона "О введении в действие Жилищного кодекса РФ" право пользования жилым помещением собственника сохраняется за лицами, которые имели равные права пользования жилым помещением при его приватизации собственником жилого помещения.

Данное право не может быть прекращено и в случае перехода прав собственности другому лицу, поэтому при проверке законности и

обоснованности решения суда первой инстанции по спору, возникшему между новым собственником и лицом, проживающим на отчужденной жилой площади, помощнику судьи следует обратить внимание на соответствие требованиям части 1 статьи 558 ГК РФ условий договора, на основании которого осуществлен переход права собственности.

При изучении дел по спорам о порядке владения и пользования недвижимым имуществом, находящимся в долевой собственности, следует проверить применены ли судом при разрешении спора правила статьи 247 ГК РФ, которые определяют, что владение и пользование такого режима имущества возможно по соглашению всех участников, а судом - лишь при недостижении такового.

3. Расторжение и прекращение договора социального найма жилого помещения.

Статьей 83 Жилищного кодекса РФ предусмотрены основания, порядок и последствия расторжения договора найма.

Договор социального найма жилого помещения может быть расторгнут в любое время по соглашению сторон.

Наниматель жилого помещения по договору социального найма с согласия в письменной форме проживающих совместно с ним членов его семьи в любое время вправе расторгнуть договор социального найма.

В случае выезда нанимателя и членов его семьи в другое место жительства договор социального найма жилого помещения считается расторгнутым со дня выезда.

Расторжение договора социального найма жилого помещения по требованию наймодателя допускается в судебном порядке в случае: 1) невнесения нанимателем платы за жилое помещение и (или) коммунальные услуги в течение более шести месяцев; 2) разрушения или повреждения жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает; 3) систематического нарушения прав и законных интересов соседей, которое делает невозможным совместное проживание в одном жилом помещении; 4) использования жилого помещения не по назначению.

Договор социального найма жилого помещения прекращается в связи с утратой (разрушением) жилого помещения, со смертью одиноко проживавшего нанимателя.

При изучении дел указанной категории при подготовке к кассационному рассмотрению помощнику необходимо обратить внимание, учтены ли при вынесении решения базовые положения конституционного права - права свободного передвижения и выбора места жительства, толкование правовых норм, содержащееся в решениях и постановлениях Европейского суда по правам человека.

Также следует учитывать, что в случае смерти нанимателя жилое помещение может быть передано другому нанимателю с соблюдением

условия, что права на него не оспариваются другими лицами, длительно проживавшими в качестве члена семьи нанимателя.

Поскольку в случае утраты (разрушения) жилого помещения вопрос должен решаться по правилам ст. 87 Жилищного кодекса РФ, то при изучении дел о предоставлении другого жилья взамен утраченного следует учитывать содержание статьи 416 ГК РФ, которое указывает, что обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает.

На наймодателя не может быть возложена обязанность по обеспечению жильем в случае разрушения жилого помещения стихийным бедствием, чрезвычайной ситуацией, а также обстоятельствами, вызванными не по вине сторон договора социального найма.

Суды первой инстанции зачастую возлагают обязанность на органы местного самоуправления, не выясняя причину разрушения жилья.

4. Дела о признании приватизации жилых помещений недействительной по иску нанимателя, членов его семьи, иных лиц.

В соответствии со статьей 11 Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в РФ" каждый гражданин имеет право на приобретение в собственность бесплатно, в порядке приватизации жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования один раз.

В случае нарушения прав гражданина при передаче жилого помещения в собственность гражданина в порядке приватизации он вправе оспорить договор в суде.

Судебная практика показывает, что чаще всего обращаются с иском лица, обладавшие самостоятельным правом пользования жилым помещением и отказавшиеся от участия в приватизации под влиянием заблуждения.

При изучении дел данной категории помощнику следует внимательно проверить, установил ли суд обстоятельства и условия, на которых истцами был дан отказ от оформления права собственности на свое имя, представлены ли ответчиком доказательства, свидетельствующие о соблюдении условий и порядка приватизации жилого помещения. Бремя доказывания о законности сделки по спорному правоотношению в соответствии с правилами статьи 56 ГПК РФ лежит на ответчике.

5. Споры о праве пользования жилым помещением, о признании нанимателя (члена его семьи) утратившими право пользования жилым помещением.

В соответствии со статьей 672 Гражданского кодекса РФ, статьей 69 Жилищного кодекса РФ члены семьи нанимателя жилого помещения имеют равные с ним права и обязанности.

В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное место жительства в другое место договор найма считается расторгнутым со дня выезда - статья 83 Жилищного кодекса РФ.

Права и обязанности членов семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма возникают и прекращаются при случае вселения в жилое помещение и проживания в нем совместно с нанимателем либо добровольного выезда в другое постоянное место жительства, внесения соответствующих изменений в договор социального найма.

При изучении дел этой категории помощник судьи должен учесть, что в предмет доказывания входит, имело ли место заключение договора социального найма жилого помещения, вселялся ли истец в спорное жилое помещение в установленном порядке и проживал ли в нем, было ли дано письменное согласие лиц, обладавших равным правом пользования с нанимателем, на каких условиях было осуществлено вселение лица.

Если спор связан с расторжением договора социального найма ввиду выезда нанимателя или члена его семьи, суды обязаны установить, поселился ли выехавший в другом жилом помещении, какие обстоятельства свидетельствуют об отказе лица от права пользования спорным жилым помещением. Такими обстоятельствами могут быть: справки о регистрации по месту жительства и составе семьи по новому месту жительства; заявления ответчика о снятии с регистрационного учета и о постановке на учет, листок убытия; документы, подтверждающие оплату коммунальных и иных платежей за спорное жилое помещение; доказательства непроживания ответчика в спорном жилом помещении и отсутствии его вещей в нем; свидетельские показания и другие доказательства, подтверждающие данный факт.

§ 5.2. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении и разрешении гражданских дел, вытекающих из семейных отношений

Оказывая помощь судье при рассмотрении дел, вытекающих из семейных правоотношений, помощник судьи должен руководствоваться Семейным кодексом РФ и принимаемыми в соответствии с ним другими федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации, Гражданским процессуальным кодексом РФ, в необходимых случаях - Гражданским кодексом РФ и иными нормативными правовыми актами.

Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, - между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей (статья 2 Семейного кодекса).

В соответствии с пунктом 1 статьи 8 СК РФ защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных данным Кодексом, государственными органами, в том числе органами опеки и попечительства.

В данной статье рассматриваются особенности рассмотрения и разрешения судами наиболее распространенных категорий дел, вытекающих из семейных правоотношений.

Расторжение брака в судебном порядке

В соответствии со статьей 21 СК РФ расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 19 данного Кодекса, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака. Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и другое).

При изучении поступившего к судье искового заявления о расторжении брака помощник судьи должен определить, подсуден ли спор данному суду, обладает ли лицо, подавшее иск, правом на предъявление иска, не имеются ли обстоятельства, которые в силу закона являются основанием к отказу в принятии иска.

Если между супругами отсутствует спор о детях, дела о расторжении брака рассматривает в качестве суда первой инстанции мировой судья (часть 1 статьи 23 ГПК РФ). При наличии спора о детях дела о расторжении брака подсудны районному суду.

В случае, когда одновременно с требованием о расторжении брака предъявлено требование о разделе совместно нажитого имущества, необходимо исходить из цены иска. Если цена иска о разделе имущества не превышает ста тысяч рублей, то заявленные требования подсудны мировому судье (часть 1 статьи 23 ГПК РФ). Если цена иска превышает указанную сумму, то в соответствии с частью 3 статьи 23 ГПК РФ дело подлежит рассмотрению в районном суде.

Согласно пункту 2 статьи 16 СК РФ брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

В соответствии со статьей 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

В пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 года N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" дано разъяснение о том, что при принятии искового заявления о расторжении брака судье необходимо учитывать, что согласно ст. 17 СК РФ муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о расторжении брака судья отказывает в принятии искового заявления, а если оно было принято, суд прекращает производство по делу (п. 1 ч. 1 ст. 134, абзац 2 ст. 220 ГПК РФ). Указанные определения не являются препятствием к повторному обращению в суд с иском о расторжении брака, если впоследствии отпали обстоятельства, перечисленные в ст. 17 СК РФ.

При оказании помощи судье в подготовке дела к судебному разбирательству и рассмотрении спора по существу следует учитывать, что в соответствии с пунктом 2 статьи 23 СК РФ расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака.

В случае если один из супругов не согласен на расторжение брака, следует обсудить возможность назначения супругам срока для примирения, который предусмотрен пунктом 2 статьи 22 СК РФ.

Согласно указанной норме при рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Расторжение брака производится, если меры по примирению

супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

В пункте 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 года N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" дано разъяснение о том, что по делам о расторжении брака в случаях, когда один из супругов не согласен на прекращение брака, суд в соответствии с п. 2 ст. 22 СК РФ вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. В зависимости от обстоятельств дела суд вправе по просьбе супруга или по собственной инициативе откладывать разбирательство дела несколько раз с тем, однако, чтобы в общей сложности период времени, предоставляемый супругам для примирения, не превышал установленный законом трехмесячный срок. Срок, назначенный для примирения, может быть сокращен, если об этом просят стороны, а причины, указанные ими, будут признаны судом уважительными. В этих случаях должно быть вынесено мотивированное определение. Определение суда об отложении разбирательства дела для примирения супругов не может быть обжаловано в апелляционном и кассационном порядке, так как оно не исключает возможности дальнейшего движения дела (п. 2 ч. 1 ст. 371 ГПК РФ). Если после истечения назначенного судом срока примирение супругов не состоялось и хотя бы один из них настаивает на прекращении брака, суд расторгает брак.

При подготовке проекта решения помощник судьи должен учитывать следующее.

Согласно пункту 1 статьи 23 СК РФ при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, указанных в пункте 2 статьи 21 данного Кодекса, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода.

Согласно части 4 статьи 198 ГПК РФ в случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

С учетом указанных норм в мотивировочной части решения по подобным делам можно указать только на наличие взаимного согласия на расторжение брака.

Составляя проект решения, необходимо также руководствоваться разъяснениями, которые содержатся в пункте 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 года N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака".

В этом пункте указано, что решение суда о расторжении брака должно быть законным и основанным на доказательствах, всесторонне проверенных в судебном заседании. В мотивировочной части решения в случае, когда один из супругов возражал против расторжения брака, указываются установленные судом причины разлада между супругами, доказательства о невозможности сохранения семьи. Резолютивная часть решения об

удовлетворении иска о расторжении брака должна содержать выводы суда по всем требованиям сторон, в том числе и соединенным для совместного рассмотрения. В этой части решения указываются также сведения, необходимые для государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния (дата регистрации брака, номер актовой записи, наименование органа, зарегистрировавшего брак). Фамилии супругов записываются в решении в соответствии со свидетельством о браке, а в случае изменения фамилии при вступлении в брак во вводной части решения необходимо указывать и добрачную фамилию. Учитывая, что размер пошлины за государственную регистрацию расторжения брака, произведенного в судебном порядке, установлен подпунктом 2 п. 1 ст. 333.26 Налогового кодекса РФ, при вынесении решения суд не определяет, с кого из супругов и в каком размере подлежит взысканию государственная пошлина за регистрацию расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния.

После вступления решения суда о расторжении брака в законную силу необходимо проконтролировать направление выписки из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака (пункт 2 статьи 25 СК РФ).

Раздел общего имущества супругов

Согласно пункту 3 статьи 38 СК РФ в случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке.

Оказывая помощь судье при приеме заявления, помощник судьи должен в первую очередь определить, подсудно ли дело данному судье.

Следует иметь в виду, что в соответствии с частью 1 статьи 23 ГПК РФ мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей ста тысяч рублей.

Порядок раздела общего имущества супругов и определения долей при разделе имущества предусмотрен статьями 38, 39 СК РФ.

Необходимые разъяснения содержатся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 года N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака".

В частности, следует обратить внимание на разъяснения, содержащиеся в пункте 15 указанного Постановления, согласно которым общей совместной собственностью супругов, подлежащей разделу (п. п. 1 и 2 ст. 34 СК РФ), является любое нажитое ими в период брака движимое и недвижимое имущество, которое в силу ст. ст. 128, 129, п. п. 1 и 2 ст. 213 ГК РФ может быть объектом права собственности граждан, независимо от того, на имя кого из супругов оно было приобретено или внесены денежные средства, если брачным договором между ними не установлен иной режим этого

имущества. Раздел общего имущества супругов производится по правилам, установленным ст. ст. 38, 39 СК РФ и ст. 254 ГК РФ. Стоимость имущества, подлежащего разделу, определяется на время рассмотрения дела. Если брачным договором изменен установленный законом режим совместной собственности, то суду при разрешении спора о разделе имущества супругов необходимо руководствоваться условиями такого договора. При этом следует иметь в виду, что в силу п. 3 ст. 42 СК РФ условия брачного договора о режиме совместного имущества, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, один из супругов полностью лишается права собственности на имущество, нажитое супругами в период брака), могут быть признаны судом недействительными по требованию этого супруга. В состав имущества, подлежащего разделу, включается общее имущество супругов, имеющееся у них в наличии на время рассмотрения дела либо находящееся у третьих лиц. При разделе имущества учитываются также общие долги супругов (п. 3 ст. 39 СК РФ) и право требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи. Не является общим совместным имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак, полученное в дар или в порядке наследования, а также вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши (ст. 36 СК РФ).

В пункте 19 Постановления дается разъяснение о том, что течение трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут (п. 7 ст. 38 СК РФ), следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ).

По общему правилу, закрепленному в пункте 1 статьи 39 СК РФ, при разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами.

Однако при этом закон (пункт 2 статьи 39 СК РФ) предоставляет суду право отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

В пункте 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" указано, что под заслуживающими внимания интересами одного из

супругов следует, в частности, понимать не только случаи, когда супруг без уважительных причин не получал доходов либо расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, но и случаи, когда один из супругов по состоянию здоровья или по иным не зависящим от него обстоятельствам лишен возможности получать доход от трудовой деятельности.

Необходимо помнить, что в случае, если суд отступит от равенства долей, в решении должны быть приведены мотивы отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе.

Установление отцовства

В соответствии со статьей 49 СК РФ в случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка (пункт 4 статьи 48 Кодекса) происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Разъяснения, касающиеся вопросов рассмотрения дел об установлении отцовства, содержатся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 года N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов".

При оказании помощи судье в подготовке дела к судебному разбирательству помощнику судьи следует учитывать, что в соответствии с пунктом 1 статьи 169 СК РФ нормы данного Кодекса применяются к семейным отношениям, возникшим после введения его в действие. К семейным отношениям, возникшим до введения Кодекса в действие, его нормы применяются только к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения Кодекса в действие.

Поэтому нормы СК РФ должны применяться в случае, если предъявлен иск об установлении отцовства в отношении ребенка, родившегося после введения в действие данного Кодекса, то есть с 1 марта 1996 года.

Соответствующее разъяснение содержится в пункте 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов", в котором указано, что при рассмотрении дел об установлении отцовства необходимо иметь в виду, что обстоятельства для установления отцовства в судебном порядке, предусмотренные ст. 49 СК РФ, существенно отличаются от тех, которые предусматривались ст. 48 КоБС

РСФСР. Учитывая порядок введения в действие и порядок применения ст. 49 СК РФ, установленный п. 1 ст. 168 и п. 1 ст. 169 СК РФ, суд, решая вопрос о том, какой нормой следует руководствоваться при рассмотрении дела об установлении отцовства (ст. 49 СК РФ или ст. 48 КоБС РСФСР), должен исходить из даты рождения ребенка. Так, в отношении детей, родившихся после введения в действие Семейного кодекса РФ (т.е. 1 марта 1996 г. и после этой даты), суд, исходя из ст. 49 СК РФ, принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. К таким доказательствам относятся любые фактические данные, установленные с использованием средств доказывания, перечисленных в ст. 55 ГПК РФ.

Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка. При этом необходимо учитывать, что в силу пункта 4 статьи 48 СК РФ установление отцовства в отношении лица, достигшего возраста 18 лет, допускается только с его согласия, а если оно признано недееспособным - с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

Лишение родительских прав

Согласно пункту 1 статьи 70 СК РФ лишение родительских прав производится в судебном порядке.

Основания для лишения родительских прав, порядок лишения родительских прав указаны в статьях 69, 70 СК РФ. Разъяснения вопросов, возникающих при рассмотрении дел данной категории, содержатся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 года N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей".

При изучении заявления на стадии принятия следует учитывать положения пункта 1 статьи 70 СК РФ, согласно которому дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению одного из родителей или лиц, их заменяющих, заявлению прокурора, а также по заявлениям органов или организаций, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других).

При оказании помощи судье в подготовке дела к судебному разбирательству помощник судьи должен учитывать, что в соответствии со статьей 78 СК РФ орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

В пункте 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 года N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров,

связанных с воспитанием детей" содержится разъяснение, в соответствии с которым дела данной категории назначаются к разбирательству в судебном заседании только после получения от органов опеки и попечительства составленных и утвержденных в установленном порядке актов обследования условий жизни лиц, претендующих на воспитание ребенка.

Следовательно, на стадии подготовки дела к судебному разбирательству необходимо разрешить вопрос о получении соответствующих актов обследования.

Также необходимо проконтролировать, чтобы к участию в деле были привлечены прокурор и орган опеки и попечительства, поскольку в соответствии с пунктом 2 статьи 70 СК РФ дела о лишении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и органа опеки и попечительства.

Перед тем как внести судье свои предложения относительно разрешения спора по существу, нужно внимательно изучить материалы дела и определить, имеются ли основания для удовлетворения иска.

Следует иметь в виду, что родители могут быть лишены судом родительских прав по основаниям, предусмотренным в статье 69 СК РФ, только в случае их виновного поведения. Поэтому необходимо выяснить, по каким причинам родители не выполняют родительские обязанности, не связано ли это с обстоятельствами, от них не зависящими.

Лишение родительских прав является крайней мерой, поэтому обстоятельства, на которых основан иск, должны быть подтверждены достоверными и достаточными доказательствами.

Перечисленные моменты нужно учитывать и при составлении проекта решения.

Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей

В соответствии со статьей 80 СК РФ родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно. Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов) в соответствии с главой 16 данного Кодекса. В случае если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке. При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

При оказании помощи судье при рассмотрении подобных дел помощнику судьи следует изучить нормы, содержащиеся в статьях 80 - 86

СК РФ, а также Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 года N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов".

Согласно статье 81 СК РФ при отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка - одной четверти, на двух детей - одной трети, на трех и более детей - половины заработка и (или) иного дохода родителей. Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

Статья 83 СК РФ предусматривает условия, при которых алименты взыскиваются в твердой денежной сумме.

В ней указано, что при отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов на несовершеннолетних детей и в случаях, если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход, либо если этот родитель получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте, либо если у него отсутствует заработок и (или) иной доход, а также в других случаях, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон, суд вправе определить размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно, в твердой денежной сумме или одновременно в долях (в соответствии со статьей 81 данного Кодекса) и в твердой денежной сумме. Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Если при каждом из родителей остаются дети, размер алиментов с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, определяется в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно, и определяемой судом в соответствии с пунктом 2 данной статьи.

В соответствии со статьей 122 ГПК РФ судья вправе выдать судебный приказ, если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц. Алименты на несовершеннолетних детей в твердой денежной сумме не могут быть взысканы на основании судебного приказа, поскольку в данном случае необходимо устанавливать наличие или отсутствие обстоятельств, с которыми закон связывает возможность такого взыскания.

Усыновление

Согласно пункту 1 статьи 125 СК РФ усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством.

Соответствующие разъяснения содержатся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 года N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей".

При разрешении вопроса о приеме заявления об усыновлении следует руководствоваться статьями 269 - 271 ГПК РФ.

В соответствии со статьей 269 ГПК РФ заявление об усыновлении или удочерении подается гражданами Российской Федерации, желающими усыновить ребенка, в районный суд по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами территории Российской Федерации, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, подают заявление об усыновлении соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

Требования к содержанию заявления перечислены в статье 270 ГПК РФ, а перечень документов, которые должны быть приложены к заявлению, указан в статье 271 ГПК РФ.

При оказании помощи судье в подготовке дела необходимо учитывать положения статьи 272 ГПК РФ.

Так, при подготовке дела на органы опеки и попечительства должна быть возложена обязанность представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

В соответствии со статьей 273 ГПК РФ заявление об усыновлении рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, а в необходимых случаях - родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет.

Исходя из указанной нормы, усыновители обязаны участвовать в судебном процессе, поэтому не могут направить в суд вместо себя представителя.

Для того чтобы высказать свое мнение по существу дела, помощнику судьи следует изучить материалы дела и выяснить, вправе ли заявители быть

усыновителями, не имеется ли препятствий к усыновлению, соблюдены ли все требования семейного законодательства, предъявляемые к усыновлению.

Составляя проект решения, помощнику судьи следует учитывать положения статей 134 - 137 СК РФ.

При рассмотрении дел такой категории необходимо помнить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 139 СК РФ тайна усыновления ребенка охраняется законом. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

В соответствии с пунктом 1 статьи 140 СК РФ отмена усыновления ребенка производится в судебном порядке.

При оказании помощи судье в разрешении дел, связанных с отменой усыновления, помощнику судьи необходимо изучить статьи 140 - 144 СК РФ.

§ 5.3. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении дел по трудовым спорам о восстановлении на работе

Право на труд является одним из важнейших конституционных прав граждан России, способы его реализации в значительной степени характеризуют уровень развития общества.

В отечественной правовой системе это право обеспечено совокупностью юридических гарантий, позволяющих работнику защищать свой социальный статус в случае возникновения между ним и работодателем индивидуального трудового спора. Такой спор может возникнуть по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, действующих в конкретной организации, трудового договора, в том числе об установлении или изменении условий труда и их применении.

Одной из основных гарантий защиты субъективных прав граждан выступает установленное статьей 46 Конституции Российской Федерации право на судебную защиту. Это право по своей природе универсально и не подлежит никаким ограничениям. Наличие иных процедур (иных форм защиты) восстановления нарушенных прав не лишает граждан права на судебную защиту.

Основным нормативным правовым актом, регулирующим вопросы разрешения трудовых споров, помимо имеющей высшую юридическую силу Конституции Российской Федерации, закрепляющей право на судебную защиту, является Трудовой кодекс Российской Федерации.

Развивая положения статьи 46 Конституции Российской Федерации, статья 352 Трудового кодекса РФ предусматривает судебную защиту как один из способов защиты трудовых прав работников.

При этом если индивидуальные трудовые споры о неприменении условий трудового договора, снижающих уровень прав и гарантий работника, установленный законодательством, о правомерности изменения работодателем существенных условий трудового договора, предоставлении ежегодного оплачиваемого отпуска и им подобные могут быть разрешены в досудебном порядке комиссией по трудовым спорам, действующей в конкретной организации, то согласно статье 392 Трудового кодекса РФ индивидуальные трудовые споры о восстановлении на работе рассматриваются непосредственно в судах, эти споры к компетенции комиссий по трудовым спорам законодательством не отнесены. Другие индивидуальные споры, перечисленные выше, могут быть предметом рассмотрения как комиссий по трудовым спорам, так и суда. Споры о восстановлении на работе отнесены к подведомственности только судов.

Среди общего количества рассматриваемых судами споров о защите трудовых прав иски о восстановлении на работе, относящиеся к категории наиболее сложных дел, занимают значительное место.

К числу нормативных правовых актов, применяемых при разрешении индивидуальных трудовых споров, в том числе и о восстановлении на работе, в первую очередь относится Конституция Российской Федерации, имеющая высшую юридическую силу. Как отмечено в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31.10.1995 N 8 (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5) "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия"¹, все конституционные нормы имеют верховенство над законами и подзаконными актами, в силу чего суды при разбирательстве конкретных судебных дел должны руководствоваться Конституцией Российской Федерации.

В соответствии с положениями статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных пактах, конвенциях, международных договорах Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. С учетом этого конституционного положения современное российское трудовое законодательство направлено на максимальный учет мирового опыта, международно-правовых актов.

Соотношение между нормами международного права и национальным законодательством о труде решается в пользу международного права и международных договоров, если ими устанавливаются более льготные для граждан нормы и правила по сравнению с нормативными правовыми актами Российской Федерации. Международные договоры приобретают юридическую силу после их ратификации. Среди международных правовых документов особое значение для трудового права имеют конвенции и рекомендации Международной организации труда (МОТ), которые определяют содержание всех правовых институтов законодательства о труде. Судебная практика показывает, что суды используют конвенции и рекомендации МОТ при разрешении конкретных трудовых споров.

Если международным договором Российской Федерации, регулирующим трудовые отношения, установлены иные правила, чем предусмотренные законами или другими нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, то суд в силу положений части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 2 статьи 10 Трудового кодекса РФ, части 4 статьи 11 Гражданского процессуального кодекса РФ применяет правила международного договора.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 10.10.2003 N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров

¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1967 - 2007. 2-е стер. изд. М.: Юрид. лит., 2007. С. 11

Российской Федерации" в разъяснении, изложенном в пункте 9, указал на обязанность судов при осуществлении правосудия иметь в виду, что по смыслу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, статей 330, 362 - 364 Гражданского процессуального кодекса РФ неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта¹.

Большое значение для рассмотрения индивидуальных трудовых споров имеет судебная практика. Конституция Российской Федерации в статье 126 сохранила право Верховного Суда Российской Федерации давать разъяснения по вопросам практики судов общей юрисдикции. Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации не относятся к источникам права и не входят в систему нормативных правовых актов, но содержат судебное толкование соответствующих вопросов, и суды, рассматривая конкретные дела, ориентируются на них и используют для выработки единообразной судебной практики.

При отправлении правосудия по делам о разрешении индивидуальных трудовых споров, в том числе и о восстановлении на работе, суды руководствуются нормами Трудового кодекса Российской Федерации, а также Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Как отмечено выше, важное значение при рассмотрении указанной категории дел имеют разъяснения, изложенные в следующих Постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации:

1) от 17.03.2004 N 2 (в редакции Постановления Пленума от 28.12.2006 N 63) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации"²;

2) от 25.06.1996 N 4 (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5) "О выполнении судами Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации"³;

3) от 18.11.1999 N 79 (с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума от 06.02.2007 N 5) "О ходе выполнения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. N 7 "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации"⁴;

4) от 24.06.2008 N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству"⁵;

¹ Там же. С. 224 - 253.

² Там же. С. 19 - 21

³ Там же. С. 19 - 21.

⁴ Там же. С. 21 - 23.

⁵ Российская газета. 02.07.2008. N 140.

5) от 24.06.2008 N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции"¹;

6) от 26.06.2008 N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции"².

В своей деятельности помощники судей, рассматривающих гражданские дела по индивидуальным трудовым спорам, обязаны знать и уметь применять все вышеперечисленные правовые нормы и постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, поскольку деятельность помощника судьи направлена на создание условий для повышения эффективности деятельности судьи, рассматривающего гражданские дела названной категории. Указанная цель может быть достигнута только при оказании помощником полноценной помощи судье в организации его деятельности по отправлению правосудия.

Основные обязанности помощников судей по рассмотрению гражданских дел изложены в других статьях данного сборника, поэтому рассмотрим лишь особенности деятельности помощников судей по рассмотрению гражданских дел по трудовым спорам о восстановлении на работе.

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

Первое, на что следует обратить внимание при решении вопроса о принятии заявления к производству суда, - это вопрос о том, относится ли оно по подсудности данному суду.

По общему правилу, установленному статьей 28 ГПК РФ, заявления по искам о восстановлении на работе подлежат предъявлению по месту нахождения (работодателя - юридического лица, работодателя - индивидуального предпринимателя) или жительства работодателя - физического лица.

Поскольку Трудовой кодекс РФ в качестве работодателей называет юридические лица, то филиалы и представительства не могут быть работодателями. Согласно статье 55 ГК РФ филиалы, представительства не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Их руководители действуют на основании доверенности юридического лица. Даже несмотря на наличие доверенности, предоставляющей руководителю филиала, представительства право приема и увольнения работников, филиал, представительство не является работодателем. Работодателем по отношению к работникам филиала,

¹ Там же.

² Там же.

представительства является юридическое лицо, от имени которого руководитель филиала, представительства осуществляет полномочия по заключению трудового договора и его расторжению. Если руководитель филиала, представительства не уполномочен осуществлять прием на работу, трудовые отношения с работниками филиала, представительства возникают на основании трудового договора, заключенного самим юридическим лицом.

Место нахождения юридического лица в соответствии со статьей 54 ГК РФ определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное.

Работодателями - физическими лицами признаются: физические лица, зарегистрированные в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частные нотариусы, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, иные лица, чья профессиональная деятельность в соответствии с федеральными законами подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления указанной деятельности (работодатели - индивидуальные предприниматели); физические лица, вступающие в трудовые отношения с работниками в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства, не являющиеся индивидуальными предпринимателями (работодатели - физические лица).

Работодатели - индивидуальные предприниматели действующим трудовым законодательством по своему трудовому статусу приравнены к работодателям - юридическим лицам. Иски к ним могут предъявляться по месту нахождения, указанному в свидетельстве о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Местом жительства работодателя - физического лица является место, где он постоянно или преимущественно проживает (ст. 20 ГК РФ).

При решении вопроса о принятии заявления к производству суда следует также проверять соответствие поданного искового заявления правилам оформления, установленным статьями 131 - 132 ГПК РФ.

Основания для отказа в принятии, возвращении искового заявления, оставлении его без движения изложены соответственно в статьях 134, 135, 136 ГПК РФ. При этом следует иметь в виду, что установленные статьями 134, 135 ГПК РФ перечни оснований являются исчерпывающими и расширительному толкованию не подлежат.

Применительно к трудовым спорам о восстановлении на работе в силу вышеприведенных правовых норм основанием для отказа в принятии искового заявления может быть наличие вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового

соглашения (пункт 2 части 1 статьи 134 ГПК РФ). Основанием для возвращения искового заявления - неподсудность дела данному суду; исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд; до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления; в производстве этого же или другого суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (пункты 2, 4, 5, 6 части 1 статьи 135 ГПК РФ).

После вынесения определения о принятии искового заявления к производству суда (статья 133 ГПК РФ) судья обязан вынести определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указать действия, которые следует совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. В силу требований статьи 147 ГПК РФ подготовка к судебному разбирательству является обязательной по каждому гражданскому делу. Названные два процессуальных документа могут быть объединены в один документ.

Помощник судьи, осуществляя свои обязанности по изучению поступивших исковых заявлений, постановке задач подготовки дела к судебному разбирательству, должен знать указанные процессуальные нормы, регулирующие вопросы принятия искового заявления и подготовки дела к судебному разбирательству; излагать судье свои предложения о правильности оформления поступившего искового заявления, о соблюдении подсудности, отсутствии оснований для отказа или возвращения искового заявления; изготовить соответствующие определения (их проекты в зависимости от их предназначения).

Кроме того, в процессе подготовки дела к судебному разбирательству помощник судьи обязан осуществить подбор необходимых нормативных правовых актов, регулирующих поставленные в исковом заявлении вопросы; материалы судебной практики, необходимые для рассмотрения дела; подготовить заключение по сложным и спорным вопросам применения норм материального права; подготовить судье информацию, требуется ли в силу положений части 1 статьи 57 ГПК РФ оказать содействие в собирании и истребовании необходимых доказательств; проверить надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте проведения беседы по делу, предварительного судебного заседания, судебного заседания.

Все эти действия помощника судьи не должны влечь за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле.

Немаловажное значение имеет срок подачи заявления о рассмотрении индивидуального трудового спора о восстановлении на работе.

Согласно части 1 статьи 392 Трудового кодекса РФ работник имеет право обратиться в суд с иском о восстановлении на работе в

течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Пропуск указанного срока обращения в суд не является основанием для отказа в принятии искового заявления.

Исходя из содержания абзаца 1 части 6 статьи 152 ГПК РФ, а также части 1 статьи 12 ГПК РФ, согласно которой правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, вопрос о пропуске истцом срока обращения в суд может разрешаться судом при условии, если об этом заявлено ответчиком.

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 (абз. 2 части 6 статьи 152 ГПК РФ).

Таким образом, на стадии принятия искового заявления к производству суда, установив, что исковое заявление о восстановлении на работе подано в суд с пропуском установленного законодательством месячного срока, помощник судьи обязан проверить, приложены ли к исковому заявлению копия приказа об увольнении либо иной документ, из которого усматривалась бы дата вручения уволенному копии приказа об увольнении либо день выдачи ему трудовой книжки. При отсутствии таких документов - проверить, имеется ли в самом исковом заявлении или отдельно приложенном ходатайстве просьба работника об оказании содействия в истребовании таких документов. По возможности выяснить причины отсутствия таких документов и сообщить о них судье для принятия им соответствующего решения по поступившему заявлению.

Учитывая значимость дел о восстановлении на работе, в целях наиболее быстрого восстановления нарушенных прав истца законодатель в части 2 статьи 154 ГПК РФ установил сокращенный срок рассмотрения таких дел: они подлежат рассмотрению и разрешению до истечения месяца со дня поступления заявления в суд. В указанный срок включается в том числе и время, необходимое для подготовки дела к судебному разбирательству.

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" судам дано указание строго соблюдать установленные статьей 154 ГПК РФ сроки рассмотрения трудовых дел¹.

Именно поэтому очень значимым является своевременное и правильное установление всех необходимых данных по поступившему исковому заявлению (правильность оформления, соблюдение подсудности), представление необходимых доказательств по возникшему спору, оказание содействия в их представлении.

По общему правилу каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений (часть 1 статьи 56 ГПК РФ).

¹Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. N 3.

По делам о восстановлении на работе имеются исключения из этого общего правила. В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17.03.2004 N 2 (действующего в редакции Постановления Пленума от 28.12.2006 N 63) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" дано разъяснение о том, что при рассмотрении споров о расторжении трудового договора по инициативе работника в случаях утверждения истца о вынужденности подачи заявления об увольнении по собственному желанию, обязанность доказать это обстоятельство возлагается на работника (подпункт "а" пункта 22); по делам о восстановлении на работе лица, трудовой договор с которым расторгнут по инициативе работодателя, обязанность доказать наличие законного основания увольнения и соблюдение установленного порядка увольнения возлагаются на работодателя (пункт 23)¹.

Помощник судьи в силу своих должностных обязанностей должен знать вопросы доказывания и доказательства по делам о восстановлении на работе.

В теории гражданского процесса предмет доказывания традиционно понимается как совокупность различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов (материально-правового характера, доказательственных, а также фактов, имеющих исключительно процессуальное значение), установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения².

Доказательствами по делам о восстановлении на работе являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законе порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. К доказательствам относятся пояснения сторон, показания свидетелей, письменные доказательства.

Не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда доказательства, полученные с нарушением закона.

В предмет доказывания по делам рассматриваемой категории включается достаточно широкий круг обстоятельств, который определяется основанием увольнения и обстоятельствами конкретного дела.

В предмет доказывания по делам о восстановлении на работе (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем) в первую очередь включается обстоятельство: не произведено ли увольнение в период временной нетрудоспособности работника или в период нахождения его в отпуске, поскольку в силу части 6 статьи 81 Трудового кодекса РФ не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения

¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1967 - 2007. 2-е стер. изд. М.: Юрид. лит., 2007. С. 235.

² См.: Учебник гражданского процесса / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1996. С. 163.

деятельности индивидуальным предпринимателем) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске.

К необходимым доказательствам по всем делам о восстановлении на работе (независимо от основания увольнения) относятся: копия приказа или распоряжения о приеме на работу; копия приказа или распоряжения об увольнении; копия трудового договора; справка о средней заработной плате работника за последние 12 месяцев работы, предшествовавших увольнению. Ниже будут приведены предмет доказывания и необходимые доказательства по разным основаниям увольнения по инициативе работодателя, при этом перечисленные в этом абзаце необходимые доказательства не будут приводиться вновь, поскольку они являются обязательными по каждому делу о восстановлении на работе (независимо от основания увольнения).

В зависимости от основания увольнения различаются предмет доказывания и необходимые доказательства.

Так, по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных по собственной инициативе (пункт 3 статьи 77, статья 80 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания в зависимости от конкретных обстоятельств дела входят вопросы: при каких обстоятельствах было написано заявление об увольнении по собственному желанию; намеревался ли работник в действительности прекратить трудовые отношения по собственной инициативе; причины увольнения; не было ли увольнение вынужденным (совершенным под давлением работодателя); имело ли место нарушение трудовых прав работника; не было ли увольнение обусловлено созданием для работника неблагоприятных условий труда, устанавливался ли работнику двухнедельный срок, не отзывал ли работник свое заявление об увольнении по собственному желанию в течение указанного срока и т.д.

Необходимыми доказательствами будут: заявление работника об увольнении по собственному желанию; заявление работника об отзыве ранее поданного заявления об увольнении и другие доказательства по устанавливаемым обстоятельствам, которые подлежат исследованию, проверке и оценке при рассмотрении дела.

Наибольшее количество среди рассматриваемых судами дел о восстановлении на работе занимают дела по спорам об увольнении по инициативе работодателя. При этом основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя делятся на две большие группы: основания, не связанные с виновным поведением работника (пункты 1, 2, 3, 4, 13 части первой статьи 81 Трудового кодекса РФ), и основания, связанные с виновным поведением работника (пункты 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11 части первой статьи 81 Трудового кодекса РФ).

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем (пункт 1 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания включаются следующие обстоятельства: была ли в действительности ликвидирована организация либо имело ли

место в действительности прекращение деятельности индивидуальным предпринимателем; был ли работник своевременно в письменном виде под роспись предупрежден о предстоящем увольнении в связи с ликвидацией организации либо прекращением деятельности индивидуальным предпринимателем; имелось ли письменное согласие работника на расторжение трудового договора по этому основанию без соблюдения установленного законодательством двухмесячного срока предупреждения; выплачена ли ему в связи с этим дополнительная компенсация в размере двухмесячного среднего заработка.

К необходимым доказательствам относятся: документы, подтверждающие факт ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем - физическим лицом (копии документов, подтверждающих факт обращения в соответствующий орган с заявлением о ликвидации, копии определений, решений, постановлений судов общей юрисдикции или арбитражных судов по делам о ликвидации организации и др.); письменное предупреждение работника о предстоящей ликвидации организации либо прекращении деятельности работодателем - физическим лицом; письменное согласие работника на расторжение трудового договора без соблюдения установленного законодательством двухмесячного срока предупреждения.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с сокращением численности или штата работников организации (пункт 2 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания включаются такие обстоятельства: было ли произведено в действительности сокращение численности или штата работников организации; соблюдены ли нормы трудового законодательства, регулирующие порядок высвобождения работника; получено ли мотивированное мнение выборного органа первичной профсоюзной организации по вопросу увольнения работника, являющегося членом профсоюза; направлялось ли в письменной форме сообщение о предстоящем сокращении численности или штата работников организации и возможном расторжении трудовых договоров с работниками в выборный профсоюзный орган не позднее чем за два месяца до проведения соответствующих мероприятий; принимались ли администрацией меры для перевода работника с его согласия на другую работу, соответствующую роду его деятельности; имелись ли на момент увольнения вакантные места и какие именно; фактически ли были заняты все рабочие места и штатные единицы; был ли работник своевременно предупрежден в письменном виде под роспись о предстоящем увольнении в связи с сокращением численности или штата работников; имелось ли письменное согласие работника на расторжение трудового договора по этому основанию без соблюдения двухмесячного срока предупреждения, и была ли ему в связи с этим выплачена дополнительная компенсация в размере двухмесячного среднего заработка; учтено ли было работодателем преимущественное право на оставление на работе.

Необходимыми доказательствами являются: документы, подтверждающие сокращение численности или штата работников; штатное расписание до принятия решения о сокращении численности или штата работников, на момент увольнения и после увольнения; документы, подтверждающие факт направления работодателем сообщения в выборный профсоюзный орган о сокращении численности или штата работников и предстоящем увольнении работников в связи с этим, а также получения мотивированного мнения выборного профсоюзного органа по вопросу увольнения работника, являющегося членом профсоюза; письменное предупреждение работника о предстоящем увольнении в связи с сокращением численности или штата работников; доказательства, подтверждающие или опровергающие наличие у истца преимущественного права на оставление на работе (копии свидетельств о рождении детей; справки, подтверждающие наличие иждивенцев; заключение МСЭК и др.); производственная характеристика истца; доказательства, подтверждающие отказ истца от перевода на другую работу; доказательства отсутствия у работодателя возможности перевести истца на другую работу; справка о длительности трудового стажа.

При рассмотрении дел о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с несоответствием занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации (пункт 3 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания включаются обстоятельства: подтверждено ли несоответствие занимаемой должности или выполняемой работе результатами аттестации; не связана ли недостаточная квалификация работника с отсутствием необходимого производственного опыта в связи с непродолжительностью трудового стажа; соответствует ли вывод аттестационной комиссии о деловых качествах работника действительности; был ли включен в состав аттестационной комиссии представитель выборного профсоюзного органа; получено ли мотивированное мнение выборного профсоюзного органа, если работник являлся членом профсоюза; предпринимал ли работодатель меры по переводу работника на другую работу.

К необходимым доказательствам относятся: приказ о создании и составе аттестационной комиссии; приказ о проведении аттестации; документы, связанные с проведением аттестации (отзыв работника для аттестационной комиссии, доказательства ознакомления работника с материалами, передаваемыми аттестационной комиссии и др.); заключение аттестационной комиссии; документы о продолжительности трудового стажа работника; доказательства, подтверждающие отказ истца от перевода на другую работу; доказательства, подтверждающие отсутствие у работодателя возможности перевести работника с его согласия на другую работу.

По делам о восстановлении на работе руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера, уволенных в связи со сменой собственника имущества организации (пункт 4 части 1 статьи 81 Трудового

кодекса РФ), в предмет доказывания включаются следующие обстоятельства: произошла ли в действительности смена собственника имущества организации; занимал ли истец должность руководителя организации, заместителя руководителя или главного бухгалтера; соблюден ли новым собственником пресекательный трехмесячный срок со дня возникновения у него права собственности для расторжения трудового договора с указанной категорией работников.

Необходимыми доказательствами являются: доказательства, подтверждающие или опровергающие факт смены собственника имущества организации.

Как было отмечено выше, при рассмотрении дел о восстановлении на работе лиц, уволенных по инициативе работодателя по основаниям, связанным с виновным поведением работника, бремя доказывания наличия законного основания увольнения и соблюдения установленного порядка увольнения возлагается на работодателя.

В предмет доказывания по таким делам обязательно включаются: обстоятельства соблюдения работодателем установленного месячного срока привлечения к дисциплинарной ответственности; истребование у работника письменного объяснения с предоставлением ему двухдневного срока для дачи такого объяснения; применение за каждый дисциплинарный проступок только одного дисциплинарного взыскания; ознакомление работника с приказом о применении к нему дисциплинарного взыскания.

К необходимым доказательствам с учетом изложенных обстоятельств относятся: доказательства соблюдения срока наложения дисциплинарного взыскания; письменное объяснение работника, привлеченного к дисциплинарной ответственности с наложением взыскания в виде увольнения.

Остановим внимание на некоторых основаниях увольнения по инициативе работодателя, связанных с виновным поведением работника, наиболее часто встречающихся в судебной практике.

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с неоднократным неисполнением без уважительных причин трудовых обязанностей, если эти лица имеют дисциплинарное взыскание (пункт 5 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания помимо указанных выше включаются следующие обстоятельства: в чем конкретно выразилось нарушение, явившееся поводом к увольнению; имело ли оно место в действительности и могло ли являться основанием для расторжения трудового договора; применялись ли к истцу ранее меры дисциплинарного взыскания, правильность наложения на работника всех дисциплинарных взысканий, которыми работодатель обосновал приказ об увольнении, независимо от того, заявлялись ли истцом требования о признании их необоснованными; факт неоднократности неисполнения без уважительных причин трудовых обязанностей; причины неоднократного неисполнения трудовых обязанностей работником, характер этих причин; вина работника в

неисполнении без уважительных причин возложенных на него трудовых обязанностей; тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он был совершен, последствия проступка; предшествующее проступку поведение работника, его отношение к труду; в чем состояли трудовые обязанности работника; получено ли работодателем мотивированное мнение выборного профсоюзного органа по вопросу увольнения работника, если он являлся членом профсоюза.

К необходимым доказательствам относятся: должностные инструкции и другие документы, позволяющие определить, какие обязанности выполнял работник; копии приказов о наложении дисциплинарных взысканий; документы, на основании которых было принято решение о привлечении работника к дисциплинарной ответственности (докладные записки, материалы служебных проверок, объяснительные, представления, акты и т.п.); документы о продолжительности трудового стажа.

Пункт 6 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ содержит пять подпунктов о грубых нарушениях трудовой дисциплины, каждый из которых даже при однократном их совершении может быть положен в основу расторжения трудового договора. Перечень грубых нарушений трудовых обязанностей, дающих основание для расторжения трудового договора, содержащийся в данном пункте, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

При рассмотрении дел о восстановлении на работе лица, уволенного по пункту 6 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ, работодатель обязан представить доказательства, свидетельствующие о том, что работник совершил одно из грубых нарушений трудовых обязанностей, указанных в этом пункте.

Так, по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных за прогул - отсутствие на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (подпункт "а" пункта 6 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), к предмету доказывания относятся следующие обстоятельства: факт прогула; что являлось рабочим местом работника; действительное отсутствие работника на территории, где он в соответствии с трудовыми обязанностями должен выполнять порученную работу; причины отсутствия работника на рабочем месте (уважительные, неуважительные).

Необходимыми доказательствами будут: доказательства отсутствия работника на рабочем месте без уважительных причин (табели учета рабочего времени, свидетельские показания, докладные записки, акты и т.п.); доказательства, опровергающие факт прогула (свидетельские показания, больничные листы, медицинские справки, повестки с отметкой о явке истца по вызову его в различные правоохранительные органы либо судебные и т.п.).

К предмету доказывания по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с появлением работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации - работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения (подпункт "б" пункта 6 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), относятся обстоятельства: факт нахождения работника в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения и появления его в таком состоянии на своем рабочем месте либо на территории организации - работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию; другие обстоятельства, подтверждающие либо опровергающие факт появления работника в таком состоянии.

Необходимыми доказательствами будут: доказательства, подтверждающие факт нахождения работника в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения (акт о нахождении работника в таком состоянии на рабочем месте; медицинское заключение, докладные, рапорты, приказы об отстранении от работы в связи с этим обстоятельством; свидетельские показания и др.).

По делам о восстановлении на работе лиц, уволенных в связи с совершением виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя (пункт 7 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), к предмету доказывания относятся обстоятельства: выполнение работником трудовых обязанностей, непосредственно связанных с обслуживанием денежных или товарных ценностей; совершение уволенным работником действий, которые привели к утрате доверия к нему со стороны работодателя (обмер, обвес, нарушение правил торговли, получение оплаты за услуги без соответствующего оформления и т.п.); дают ли указанные действия работника основание для утраты доверия со стороны работодателя; вина работника в совершении указанных действий; другие обстоятельства, свидетельствующие об утрате доверия к работнику со стороны работодателя или, наоборот, свидетельствующие о том, что доверие работодателя не было утрачено.

Необходимыми доказательствами являются: документы, подтверждающие либо опровергающие факт совершения виновных действий, повлекших утрату доверия (докладные, служебные записки, акты проверок, акты о недостатке, постановление о привлечении к административной ответственности, постановления о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела; должностные инструкции и иные доказательства, подтверждающие либо опровергающие факт выполнения работником трудовых обязанностей, непосредственно связанных с обслуживанием денежных или товарных ценностей; копия договора о полной (коллективной) материальной ответственности, если он заключался; доказательства,

подтверждающие утрату доверия к работнику со стороны работодателя или опровергающие данный факт и др.).

По делам о восстановлении на работе работника, выполняющего воспитательную функцию, и уволенного за совершение аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы (пункт 8 части 1 статьи 81 Трудового кодекса РФ), в предмет доказывания включаются обстоятельства: осуществление уволенным работником именно воспитательной деятельности (учитель, преподаватель высшего учебного заведения, мастер производственного обучения, воспитатель детского дошкольного образовательного учреждения и др.); совершение этим работником аморального проступка, в чем он выразился; тяжесть совершенного проступка и возможность продолжения исполнения работником своих трудовых функций.

Необходимыми доказательствами будут: документы, подтверждающие либо опровергающие факт совершения аморального проступка (протокол заседания педагогического совета, постановление о привлечении к административной ответственности, справки из медицинского вытрезвителя, постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, медицинские справки и т.п.).

Особенности, присущие делам о восстановлении на работе в зависимости от основания увольнения, проявляются именно в предмете доказывания и необходимых доказательствах.

Суд основывает решение лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

При вынесении решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие не установлены, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению.

Дела указанной категории могут быть завершены и путем заключения мирового соглашения сторонами по спору. Согласно части 2 статьи 39 Гражданского процессуального кодекса РФ суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

После окончания судебного разбирательства в суде первой инстанции по делам рассматриваемой категории дел помощник судьи обязан проследить за своевременным вручением копии решения (определения) суда сторонам по делу; в случае удовлетворения иска решение суда подлежит немедленному исполнению, о чем прямо должно быть указано в решении суда (статья 211 Гражданского процессуального кодекса РФ).

Вынесенное по делу решение (определение) суда может быть отменено по общему правилу только вышестоящей судебной инстанцией.

Дела по жалобам и представлениям прокурора на судебные решения, определения, вынесенные судом первой инстанцией, рассматриваются

кассационной коллегией по гражданским делам, являющейся вышестоящей инстанцией по отношению к суду, вынесшему решение или определение.

Кассационные (частные) жалобы и представления прокурора подаются через суд, вынесший решение (определение), и только на решения (определения), не вступившие в законную силу. Они могут быть поданы в течение десяти дней после вынесения судом решения в окончательной форме.

Помощник судьи кассационной инстанции оказывает организационную помощь в подготовке дела к судебному разбирательству.

Помощнику судьи при поступлении дела в суд кассационной инстанции необходимо проверить, правомочным ли лицом подана кассационная (частная) жалоба, представление; подтверждаются ли полномочия представителя, подавшего жалобу, соответствующей доверенностью; содержится ли в кассационной (частной) жалобе или представлении прокурора требование лица, подавшего их. В случае несоответствия жалобы (представления) указанным требованиям и это препятствует рассмотрению дела в кассационном порядке, помощник судьи обязан доложить об этом судье.

Необходимо учитывать, что не могут быть предметом рассмотрения суда кассационной инстанции постановления мирового судьи, а также постановления суда апелляционной инстанции.

При подготовке дела к судебному разбирательству в суде кассационной инстанции помощник судьи должен также проверить, своевременно ли и надлежащим ли образом извещены лица, участвующие в деле, о времени и месте судебного разбирательства в суде кассационной инстанции.

Поскольку в обязанности помощника судьи входит оказание помощи судье в подготовке дела к судебному разбирательству, изготовление проектов судебных документов, ему необходимо тщательно ознакомиться сначала с решением суда первой инстанции, затем с доводами кассационной (частной) жалобы, представления; после чего изучить материалы дела в полном объеме, сопоставляя их с доводами, изложенными в кассационной (частной) жалобе, представлении.

Согласно требованиям части 1 статьи 347 Гражданского процессуального кодекса РФ суд кассационной инстанции проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции, исходя из доводов, изложенных в кассационных жалобе, представлении и возражениях относительно них. В интересах законности решение суда первой инстанции может быть проверено и в полном объеме (часть 2 этой же статьи). Данное правило особенно важно по отношению к делам о восстановлении на работе. Это обусловлено тем, что в индивидуальном трудовом споре о восстановлении на работе одной из сторон является работник, как правило, не имеющий достаточных юридических знаний для квалифицированного ведения дела.

В случаях пропуска процессуального срока кассационного обжалования и вынесения судом первой инстанции определения о восстановлении либо об отказе в восстановлении такого срока на это определение может быть принесена частная жалоба. При таких обстоятельствах суд кассационной инстанции первоначально рассматривает частную жалобу на определение о восстановлении либо об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока. В случае отмены определения об отказе в восстановлении срока на подачу кассационной жалобы, принесение представления и о восстановлении этого срока либо оставлении без изменения определения о восстановлении указанного срока суд кассационной инстанции рассматривает дело по кассационной жалобе, представлению¹.

Основания для отмены или изменения решения суда в кассационном порядке изложены в статье 362 Гражданского процессуального кодекса РФ, к ним относятся:

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

Кроме того, помощнику судьи при изучении дела надлежит помнить о безусловных основаниях для отмены решения суда первой инстанции независимо от доводов кассационной жалобы или представления.

К ним относятся случаи: рассмотрение дела незаконным составом суда; в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания; при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство; суд разрешил вопрос 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 указаны в решении суда; решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривающего дело; в деле отсутствует протокол судебного заседания; при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

При этом следует иметь в виду, что такое основание, как рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания, является безусловным основанием для отмены решения суда только при условии, что дело было рассмотрено в отсутствие подавшего жалобу лица. Если же такое нарушение допущено

¹Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2008 N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции" (пункт 10) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 9.

судом первой инстанции в отношении другой стороны либо иных участвующих в деле лиц, не обжаловавших решение, то дело рассматривается судом кассационной инстанции в пределах доводов кассационных жалобы, представления¹.

При изучении поступившего на кассационное рассмотрение гражданского дела помощник судьи проверяет, правильно ли был определен судом первой инстанции предмет доказывания, какие доказательства были им исследованы.

Изучив материалы дела, проверив состоятельность и обоснованность доводов, приведенных в кассационных жалобе, представлении, помощник судьи докладывает судье о результатах изучения, в необходимых случаях при наличии поручения судьи об этом составляет проект кассационного определения, который передает на проверку судье.

Помощник судьи следит за тем, чтобы кассационное определение было подписано всеми судьями, входившими в состав судебной коллегии, отслеживает своевременность сдачи гражданского дела в отдел по гражданскому судопроизводству.

§ 5.4. Особенности деятельности помощника судьи

¹Там же, подпункт "а" пункта 14.

при рассмотрении дел о защите прав граждан
на досрочную трудовую пенсию

Общеизвестно, что Российская Федерация является социальным государством, одно из основных назначений которого - создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Статьей 39 Конституции Российской Федерации определено, что каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. Государственные пенсии и социальные пособия устанавливаются законом.

Названная конституционная норма развита в Федеральном законе от 17.12.2001 N 173-ФЗ (в ред. от 30.12.2008) "О трудовых пенсиях в Российской Федерации"¹, Федеральном законе от 15.12.2001 N 166-ФЗ (в ред. от 22.07.2008) "О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации"², законах о пенсионном обеспечении отдельных категорий граждан, в постановлениях Правительства Российской Федерации³ и других нормативных правовых актах, регулирующих правоотношения в сфере пенсионного обеспечения⁴.

Например, постановления и разъяснения Министерства труда и социального развития РФ.

Судебная практика показала, что наибольшее количество споров, возникающих из пенсионных правоотношений, составляют споры о защите прав граждан на досрочную трудовую пенсию. В частности, это оспаривание отказа отделений Пенсионного Фонда Российской Федерации в назначении досрочной трудовой пенсии со ссылкой на отсутствие документального подтверждения соответствия выполнявшейся гражданами работы наименованию работ и должностей, предусмотренных нормативными актами о пенсионном обеспечении, как дающие право на льготное назначение пенсии.

Рассмотрение и разрешение судами названной категории дел производится в порядке искового производства с соблюдением положений Гражданского процессуального кодекса РФ и с применением норм материального права в области пенсионного обеспечения граждан.

Большое значение для разрешения дел этой категории имеют разъяснения, данные Пленумом Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 20.12.2005 N 25 "О некоторых вопросах, возникших у

¹ СЗ РФ. 24.12.2001. N 52 (ч. 1). Ст. 4920; СЗ РФ. 05.01.2009. N 1. Ст. 27.

² СЗ РФ. 17.12.2001. N 51. Ст. 4831; СЗ РФ. 28.07.2008. N 30 (ч. 1). Ст. 3612.

³См., например: Постановление Правительства Российской Федерации от 11.07.2002 N 516 (в ред. от 02.05.2006 N 266) "Об утверждении правил исчисления периодов работы, дающей право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости в соответствии со статьями 27 и 28 Федерального закона "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2872.

⁴ Например, постановления и разъяснения Министерства труда и социального развития РФ

судов при рассмотрении дел, связанных с реализацией гражданами права на трудовые пенсии"¹.

В ряде районных судов Республики Бурятия введена практика приема исковых заявлений (заявлений) помощниками судей по гражданским делам. Осуществляя свою деятельность на этой стадии гражданского судопроизводства, помощники судей должны иметь в виду, что в силу положений статей 23, 24 Гражданского процессуального кодекса РФ дела данной категории подсудны районным (городским) судам; оформление исковых заявлений должно соответствовать требованиям статей 131, 132 Гражданского процессуального кодекса. К исковому заявлению должны быть обязательно приложены: письменный отказ пенсионного органа в назначении досрочной трудовой пенсии, копия трудовой книжки, а также другие документы, подтверждающие наличие необходимого трудового стажа для назначения досрочной трудовой пенсии.

Кроме того, необходимо учитывать, что согласно пункту 1 части 1 статьи 135 Гражданского процессуального кодекса РФ исковое заявление подлежит возврату в случае, если истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров 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.

Статья 19 Федерального закона "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" устанавливает, что трудовая пенсия назначается со дня обращения за указанной пенсией, но не ранее чем со дня возникновения права на указанную пенсию. Днем обращения за трудовой пенсией считается день приема органом, осуществляющим пенсионное обеспечение, соответствующего заявления со всеми необходимыми документами.

Исходя из смысла названной правовой нормы, для реализации права на трудовую пенсию гражданину необходимо подать заявление по установленной форме в орган, осуществляющий пенсионное обеспечение.

Таким образом, в случае обращения гражданина в суд с иском о признании за ним права на досрочную трудовую пенсию, при отсутствии его обращения в соответствующее отделение Пенсионного фонда РФ с заявлением о назначении такой пенсии будет иметь место несоблюдение установленного федеральным законом для данной категории споров (назначение трудовой пенсии) досудебного порядка урегулирования спора, это будет являться основанием для возврата заявления.

При оказании судьей содействия в подготовке дела к рассмотрению, определении необходимых доказательств, при совершении иных процессуальных действий, в том числе при подготовке проектов судебных решений и внесении сведений о деле в электронную картотеку

¹ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. 1967 - 2007. 2-е стер. изд. М.: Юрид. лит., 2007. С. 284 - 300.

государственной автоматической системы (ГАС) "Правосудие", помощнику судьи следует учитывать присущие данной категории дел особенности, касающиеся как процессуальных, так и материально-правовых аспектов судопроизводства.

Право граждан на досрочную трудовую пенсию по старости возникает ранее достижения пенсионного возраста при соответствующих условиях, определенных законом и связанных, в частности, с неблагоприятным воздействием различного рода факторов, условий труда, повышенными психофизиологическими нагрузками, обусловленными спецификой и характером труда.

В статьях 27 и 28 Федерального закона "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" перечислены виды пенсий, назначаемых досрочно. Это пенсии, назначаемые работникам водного, железнодорожного транспорта, работникам текстильной промышленности, лесного хозяйства, геологоразведочных экспедиций и т.д.

Наряду с законодательными положениями важную роль в правовом регулировании отношений в сфере досрочного пенсионного обеспечения играют действующие списки (перечни) соответствующих работ, производств, профессий, должностей, специальностей и учреждений, а также правила исчисления периодов работы и назначения пенсии, утверждаемые Правительством Российской Федерации, которые непосредственно содержат списки соответствующих работ и профессий, с учетом которых назначается досрочная трудовая пенсия по старости. В отношении отдельных категорий работников Правительство Российской Федерации утвердило списки с наименованиями должностей, работа в которых дает право на досрочное назначение пенсий.

Важно учитывать, что зачастую отказ в назначении досрочной трудовой пенсии обусловлен формальным несоответствием записей в трудовой книжке работника о стаже работы действующим спискам профессий, работ и должностей.

Исковые требования в таких случаях подлежат удовлетворению при достоверном установлении тождественности спискам специфики и характера работ, на которых был занят истец, его функциональных обязанностей, а также профиля и задач деятельности организации, в которой он работал.

Право работника на досрочное назначение трудовой пенсии может быть подтверждено любыми средствами доказывания, отвечающими требованиям относимости и допустимости, в том числе и свидетельскими показаниями.

Приобретенный помощником судьи в процессе такой работы опыт является полезным, поскольку развивает умение определять обстоятельства, имеющие значение для дела, самостоятельность и способность оперативно принимать решения по различным вопросам.

Глава 6. УЧАСТИЕ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ, ВЫТЕКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§ 6.1. Особенности производства по делам, возникающим из публичных правоотношений

Неоценима роль помощника судьи при принятии судом заявления по делам, возникающим из публичных правоотношений, и в ходе подготовки к судебному заседанию. При этом ему следует иметь в виду следующее.

В соответствии со ст. 13 Европейской конвенции по правам человека и основных свобод каждый, чьи права и свободы, признанные в настоящей Конвенции, нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве.

Конвенция установила важные международные гарантии в отношении прав и свобод граждан государств - участников Конвенции.

Во-первых, она гарантирует каждому право обжаловать действия и события публичных властей в Суде по любому факту нарушения прав и свобод, установленных Конвенцией.

Во-вторых, в случае подтверждения таких фактов виновное в этом государство принуждается Судом к их исправлению.

В-третьих, Суд присуждает "жертвам нарушения прав" справедливые материальные и моральные компенсации, возмещает им понесенные судебные издержки, а в некоторых случаях особо бедствующим заявителям оказывает некоторую материальную "судебную помощь".

Наконец, в-четвертых, неисполнение решения Суда чревато для государства-ответчика суровым наказанием - исключением из состава членов Совета Европы со всеми вытекающими из этого правовыми, экономическими, социальными и иными последствиями¹.

Международное право (например, Конвенция ООН о противодействии коррупции) оперирует таким понятием, как "публичное должностное лицо", под которым обычно в доктрине понимается любое лицо, представляющее государственную или общественную власть и этой властью уполномоченное.

В России суды общей юрисдикции осуществляют такой эффективный контроль, защищают гражданина от возможного произвола государства.

Согласно ч. 2 ст. 46 Конституции РФ решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. При рассмотрении таких споров в гражданском судопроизводстве суд осуществляет контроль за правовыми актами исполнительной и законодательной властей, тем самым способствует

¹ Бордунов В.Д. Государство - ответчик (краткий практический путеводитель по Европейской конвенции о защите прав и основных свобод). Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2004.

реализации конституционного принципа разделения властей как основного начала осуществления государственной власти.

При этом возникают следующие вопросы: что есть публичное должностное лицо в российском законодательстве, когда это публичное лицо выступает от имени государственной, общественной или муниципальной власти и какие действия государства можно оспаривать.

Понятие "публичное должностное лицо" в российском законодательстве отсутствует. Как и отсутствует в гражданском и гражданском процессуальном законодательстве понятие должностного лица. Это понятие дано только в примечании к ст. 285 УК РФ (об этом см. ниже в статье "Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении дел, связанных с оспариванием действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц").

Очевидно, что должностное лицо выступает от имени государства, муниципалитета или общественной организации только в том случае, когда он делает это в пределах своих полномочий, определяемых на основании Конституции, закона или подзаконного акта, а также должностной инструкции.

В этой связи необходимо осветить немаловажный для понимания аппарата помощников теоретический вопрос. Одним из известнейших принципов правового государства является принцип "все разрешено, что не запрещено". Однако этот принцип применим к гражданам или их объединениям, но не к государству и его должностным лицам. Здесь со времен римского права действует иной, обратный принцип - "все запрещено, кроме того, что разрешено". Иными словами, государство, муниципалитет или общественное объединение, а также их должностные лица действуют в правовом пространстве только в рамках своих полномочий, установленных законодательством.

Общепризнанным в теории права является деление права на частное и публичное. Если государство выступает в гражданском обороте как равный субъект имущественных отношений с другими лицами, то в этом случае данные отношения будут регулироваться нормами гражданского права, носящими частный характер.

Если же государство в лице своих органов и должностных лиц в отношениях с другими лицами выступает как управляющая структура, то такие отношения основаны не на равенстве, а на власти и подчинении, носят не горизонтальный, а вертикальный характер и являются публичными отношениями. Суд в данном случае разрешает спор не о гражданском праве, а об административном, избирательном, налоговом либо ином праве.

Поэтому в ГПК РФ введен специальный подраздел III с названием "Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений". В нем содержатся общие положения, относящиеся к данной категории дел (глава 23), а также определяются особенности производства по делам:

- о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части (глава 24);
- об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (глава 25);
- о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (глава 26).

Согласно ст. 245 ГПК к делам, возникающим из публичных правоотношений, относятся не только дела вышеуказанных категорий, но и иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

При принятии заявлений и подготовке дел, возникающих из публичных правоотношений, помощнику судьи следует иметь в виду, что такие дела рассматриваются и разрешаются по общим правилам искового производства с особенностями, установленными гл. 23 - 26 ГПК РФ и другими федеральными законами, например, регулирующими порядок проведения выборов, референдума.

Подача заявления по делам, возникающим из публичных правоотношений, и его принятие судьей осуществляются по общим правилам искового производства. Если при принятии заявления судом будет установлено, что заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства и должно разрешаться в ином судебном порядке, то в принятии такого заявления следует отказать на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК.

Однако помощникам судей необходимо знать, что дела из публичных правоотношений имеют свои процессуальные особенности, отличающие их от дел искового производства. Прежде всего, по этим делам:

- нет ни истца, ни ответчика, поэтому данные дела относятся к неисковому производству;
- недопустимо заключение мирового соглашения;
- заявленное требование не может быть передано на разрешение третейского суда;
- не применяются правила договорной подсудности;
- ввиду отсутствия иска нельзя предъявлять встречный иск, а также совершать такие процессуальные действия, как признание иска, отказ от иска;
- не применяются правила заочного производства.

Кроме того, специальной нормой устанавливается для таких дел по заявлениям граждан альтернативная подсудность: по усмотрению гражданина заявление может быть подано в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действия (бездействие) которых оспариваются (ч. 2 ст. 254 ГПК).

Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. В случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты также штрафу в размере до 10 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда (ч. 4 ст. 246 ГПК).

Дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются судьей единолично, за исключением дел о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума, которые рассматриваются судом в коллегиальном составе трех профессиональных судей (ч. 3 ст. 260 ГПК). И, наконец, к особенностям дел, возникающим из публичных правоотношений, относится то, что судебные решения реализуют сами управленческие и законодательные структуры без применения правил исполнительного производства.

Однако это не означает, что указанные структуры и их соответствующие должностные лица могут безнаказанно уклониться от исполнения вступившего в законную силу решения суда, являющегося в силу ст. 6 Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации" обязательным для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления и их должностных лиц и подлежащего неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации. Если соответствующим органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом не приняты в пределах своих полномочий меры по исполнению такого решения суда, то они могут быть привлечены к ответственности, установленной специальными федеральными законами.

В частности, ст. ст. 9, 19, 29.1 Федерального закона от 6 октября 1999 года N 184-ФЗ (в последующих редакциях) "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации", ст. ст. 72 - 74 Федерального закона от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ (в последующих редакциях) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" установлена ответственность соответственно законодательных (представительных) органов государственной власти и должностных лиц органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации и местного самоуправления за неисполнение решения суда о признании не соответствующими федеральному закону и недействующими закона, иного нормативного правового акта субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления и его должностных лиц.

Эти нормы предусматривают применение по урегулированной в них процедуре таких мер ответственности, как роспуск законодательного (представительного) органа государственной власти, представительного органа местного самоуправления, отрешение от должности высшего должностного лица, влекущего за собой отставку возглавляемого им

высшего исполнительного органа власти субъекта Российской Федерации, отрешение от должности главы муниципального образования или главы местной администрации.

В силу требований ст. 247 ГПК суд приступает к рассмотрению дела, возникающего из публичных правоотношений, на основании заявления заинтересованного лица. В заявлении должно быть указано, какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы лица нарушены этими решениями, действиями (бездействием). Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд.

В случае если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований ст. ст. 131 и 132 ГПК. Если при этом нарушены правила подсудности дела, судья возвращает заявление на основании п. 2 ч. 1 ст. 135 ГПК.

Если наличие спора о праве, подведомственного суду, выяснится при рассмотрении дела в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, то суд на основании ч. 4 ст. 1 ГПК применяет норму, регулирующую сходные отношения в особом производстве (ч. 3 ст. 263 ГПК), и выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Если по общему правилу (ст. 56 ГПК) каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, то по делам из публичных правоотношений бремя доказывания законности своих действий возлагается на соответствующий орган, который издал, принял правовой акт, отказал в совершении юридического действия. Как указано в ст. 249 ГПК, обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

При этом не следует забывать, что по делам из публичных правоотношений законом предусмотрены определенные ограничения действия принципа диспозитивности. В частности, при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований (ч. 3 ст. 246 ГПК).

Поэтому при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела. Должностные лица, не исполняющие требований суда о предоставлении доказательств, подвергаются штрафу в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

Если по делам искового производства лица, не участвовавшие в нем, вправе заявлять в суде тождественные требования и по тем же основаниям (ч. 2 ст. 209 ГПК), то согласно ст. 250 ГПК после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в деле, а также иные лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям.

В связи с этим суд должен отказать в принятии заявления или прекратить производство по делу, возникшему из публичных правоотношений, если имеется решение суда, принятое по заявлению о том же предмете и вступившее в законную силу.

Из смысла ст. ст. 251, 253 ГПК и ст. 13 ГК РФ предметом судебного обжалования могут выступать лишь такие правовые акты (как нормативные, так и ненормативные), которые на время рассмотрения заявленных требований по существу являются действующими и влекущими нарушения гражданских прав и свобод, требующие судебного пресечения.

Правовые акты, действие которых прекращено, сами по себе основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей уже не являются и, следовательно, каких-либо нарушений охраняемых законом прав и свобод физических и юридических лиц повлечь не могут и такие акты не могут выступать предметом судебного обжалования.

§ 6.2. Некоторые вопросы деятельности помощника судьи по делам об оспаривании нормативных правовых актов в суде первой инстанции

Возрастающая роль судебной власти в системе государственной власти Российской Федерации во многом обусловлена имеющимся у судов правом контроля за правовым содержанием всех правовых актов, издаваемых органами законодательной и исполнительной власти, являющимся, как обоснованно отмечается в юридической литературе, проявлением принципа "сдержек и противовесов"¹.

Оспаривание нормативных актов в порядке главы 24 ГПК представляет собой так называемый абстрактный нормоконтроль, в отличие от которого конкретный нормоконтроль осуществляется судами при рассмотрении конкретных дел. В целом же нормоконтроль представляет собой проверку судом соответствия определенного нормативного правового акта федеральному закону и другим нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу².

Как показывает практика, роль помощника судьи при рассмотрении в судах первой инстанции гражданских дел об оспаривании нормативных актов трудно переоценить, особенно на стадиях принятия заявления и подготовки дела к судебному разбирательству.

Принятие заявления

Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части регулируется главой 24 Гражданского процессуального кодекса РФ, статья 251 которого устанавливает порядок подачи такого заявления.

При этом с момента поступления заявления в суд помощник судьи, давая рекомендации судье о приемлемости этого заявления, должен разрешить следующие вопросы:

1. Наличествует ли надлежащий субъект данных правоотношений - лица, перечисленные в частях 1 и 2 статьи 251 ГПК РФ, которые вправе обратиться в суд общей юрисдикции с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов?

При этом необходимо иметь в виду, что по общему правилу граждане и организации в силу статей 3 и 4 ГПК вправе обратиться в суд за защитой своих прав и свобод. В соответствии с частью 1 статьи 46 ГПК граждане или организации вправе обращаться в суд в защиту прав и свобод других лиц по их просьбе либо в защиту прав и свобод неопределенного круга лиц в

¹ См.: Лебедев В.М. Судебная власть в современной России: проблемы становления и развития. СПб., 2001. С. 88.

²Настольная книга судьи по гражданским делам / Под ред. Н.К. Толчеева. 2-е издание, переработанное и дополненное. М.: ТК Велби; Издательство "Проспект", 2008. С. 7.

случаях, прямо предусмотренных законом (например, пунктом 2 статьи 45 Закона РФ "О защите прав потребителей").

Такой фигурой в рассматриваемом процессе часто выступает прокурор, который в соответствии с полномочиями, ему предоставленными Федеральным законом "О прокуратуре РФ", вправе оспорить в суде нормативные правовые акты в порядке, предусмотренном главой 24 ГПК. Исходя из положений пункта 2 статьи 1, пункта 3 статьи 22, статьи 23 и статьи 28 указанного Закона, прокурор, в частности, имеет право на обращение с заявлением о признании недействующими полностью или в части нормативных правовых актов (в том числе нарушающих права и свободы гражданина), издаваемых федеральными органами исполнительной власти (за исключением Правительства РФ), представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления и их должностными лицами.

Что касается должностных лиц, органов государственной власти и местного самоуправления, перечисленных в части 2 статьи 251 ГПК, то они вправе обратиться в суд с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части, если они считают, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом или его частью нарушена их компетенция. Нарушением компетенции, в частности, следует считать регулирование оспариваемым нормативным правовым актом или его частью тех отношений, которые в соответствии с действующим законодательством подлежат регулированию нормативными правовыми актами, издаваемыми заинтересованными лицами, обратившимися в суд. В заявлении должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение оспариваемым нормативным правовым актом или его частью компетенции соответствующего должностного лица или органа.

Исключением из этого правила могут служить органы местного самоуправления, главы муниципальных образований, которые вправе обращаться в суды с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части не только по основаниям нарушения их компетенции (часть 2 статьи 251 ГПК), но и по основаниям нарушения оспариваемым нормативным правовым актом или его частью других прав местного самоуправления. Данное исключение действует в силу статьи 133 Конституции РФ, согласно которой одной из гарантий местного самоуправления является право на судебную защиту.

Судья отказывает в принятии заявления в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 134 или частью 8 статьи 251 ГПК РФ в случае, когда заявление подано в защиту прав и свобод другого лица лицом, не имеющим права в соответствии с федеральным законом обращаться в суд в защиту прав и свобод неопределенного круга лиц (например, профсоюзными организациями в защиту прав и свобод своих членов).

2. Имеется ли в наличии объект оспаривания, а именно нормативный правовой акт по смыслу главы 24 ГПК РФ, подведомственно ли и подсудно ли рассмотрение заявления данному суду?

При поступлении заявления помощник обязан проверить, приобщена ли к заявлению копия оспариваемого нормативного правового акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт в соответствии с п. 6 ст. 251 ГПК.

При разрешении вопроса о самом оспариваемом акте необходимо иметь в виду, что согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 года N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части" существенными признаками, характеризующими нормативный правовой акт, являются:

а) издание его в установленном порядке уполномоченным органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом;

б) наличие в нем правовых норм (правил поведения):

- обязательных для неопределенного круга лиц;

- рассчитанных на неоднократное применение;

- направленных на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение существующих правоотношений.

В любом случае при решении вопроса о принятии заявления об оспаривании нормативного правового акта или его части, независимо от его наименования (за исключением акта, принятого в форме закона), помощнику судьи, а затем и суду необходимо проверить, содержит ли он правовые нормы, определяющие правила поведения субъектов регулируемых отношений.

В отдельных случаях о нормативном характере оспариваемого акта могут свидетельствовать различного рода приложения, утвержденные данным актом, в частности типовые, примерные положения. С учетом этого отсутствие в самом оспариваемом акте положений нормативного характера не может оцениваться в отрыве от приложений и служить основанием для отказа в рассмотрении дела по правилам главы 24 ГПК.

Если при принятии заявления выяснится, что оспариваемый правовой акт не является нормативным и дело о его оспаривании неподсудно данному суду, судья выносит определение о возвращении заявления с обоснованием своих выводов и указанием, в какой суд следует обратиться заявителю.

Судья отказывает в принятии заявления в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 134 или частью 8 статьи 251 ГПК в случаях, когда:

а) в заявлении оспариваются проект нормативного правового акта, решение законодательного органа о принятии или отклонении проекта нормативного правового акта, поскольку они не порождают правовых последствий, в связи с чем не могут повлечь каких-либо нарушений охраняемых законом прав и свобод заявителя и других лиц;

б) в заявлении оспариваются недействующий нормативный правовой акт или его часть (в том числе акт, не вступивший в силу, отмененный органом или должностным лицом, его издавшими, утративший силу в связи с ограничением его действия временными рамками, указанными в самом акте, а также формально не отмененный, но фактически не действующий в силу издания более позднего акта), поскольку такой акт или его часть не порождают правовых последствий, вследствие чего не могут повлечь каких-либо нарушений охраняемых законом прав и свобод заявителя и других лиц. Заявитель вправе оспорить в суде в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ, решения, действия (бездействие), основанные на таком нормативном правовом акте, либо обратиться в суд в порядке искового производства за защитой субъективного права или за освобождением от юридической обязанности, поставив вопрос о неприменении при разрешении спора данного нормативного правового акта или его части;

в) имеется вступившее в законную силу решение суда, которым проверена законность того же нормативного правового акта или той же его части, поскольку при рассмотрении и разрешении дела суд не связан основаниями и доводами заявленных требований и проверяет соответствие оспариваемого нормативного правового акта или его части нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу, по всем имеющим значение основаниям, в том числе не указанным в заявлении (часть 3 статьи 246, статья 248, часть 8 статьи 251 ГПК). В случае, когда акт или часть акта, законность которых уже проверена судом, оспаривается другими лицами, требования которых основаны на иных доводах, не обсуждавшихся судом первой инстанции, в принятии заявления также должно быть отказано. Данные доводы могут быть приведены этими лицами при обжаловании решения в суд надзорной инстанции, если принятым решением нарушены их права, в течение года со дня вступления решения в законную силу (части 1 и 2 статьи 376 ГПК РФ). В случае пропуска годичного срока по причинам, признанным судом, вынесшим обжалуемое решение, уважительными, этот срок может быть восстановлен. Вместе с тем судья не вправе отказать в принятии заявления, если в нем указаны иные основания, по которым нормативный правовой акт или его часть не могли быть проверены судом, принявшим решение, вступившее в законную силу (например, когда после рассмотрения дела изменилось законодательство, на соответствие которому проверялись нормативный правовой акт или его часть (часть 8 статьи 251 ГПК));

г) в заявлении оспаривается содержание той части нормативного правового акта, которая дословно воспроизводит положения другого нормативного правового акта, требование об оспаривании которого неподведомственно суду общей юрисдикции. Вместе с тем в случае, когда в заявлении оспаривается содержание части нормативного правового акта, дословно воспроизводящей положения другого нормативного правового акта, требование об оспаривании которого неподсудно данному суду, судья в

соответствии со статьей 135 ГПК выносит мотивированное определение о возвращении заявления, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю.

3. Разрешение вопроса подведомственности рассмотрения заявления об оспаривании нормативного правового акта.

При решении вопроса о том, подведомственно ли суду рассмотрение такого заявления, необходимо учитывать вид оспариваемого нормативного правового акта и вид нормативного правового акта, о проверке соответствия которому ставится вопрос в заявлении.

Судам подведомственны дела об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов ниже уровня федерального закона, перечисленных в части 2 статьи 125 Конституции РФ, по основаниям их противоречия иному, кроме Конституции РФ, нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу (например, дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ, законов субъектов РФ по основаниям их противоречия федеральным законам).

При этом следует иметь в виду, что судам неподведомственны дела:

а) об оспаривании по основаниям противоречия федеральным законам нормативных правовых актов Президента РФ или Правительства РФ в случаях, когда проверка соответствия указанных нормативных правовых актов федеральному закону невозможна без установления их соответствия Конституции РФ;

б) об оспаривании конституций и уставов субъектов РФ, поскольку проверка соответствия учредительного акта субъекта РФ федеральному закону сопряжена с установлением его соответствия нормам Конституции РФ.

Кроме того, исходя из положений статьи 245 ГПК суды не вправе рассматривать и разрешать дела, возникающие из публичных правоотношений, в том числе по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов, в случаях, когда федеральным законом их рассмотрение прямо отнесено к ведению арбитражных судов (например, абзацем первым пункта 2 статьи 138 Налогового кодекса РФ, пунктом 4 статьи 5 Таможенного кодекса РФ, статьей 36 Федерального закона "О специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мерах при импорте товаров", статьей 7.1 Федерального закона "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ", статьей 23 Федерального закона "О защите конкуренции").

Суды общей юрисдикции также не вправе рассматривать дела о проверке соответствия законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта РФ, органов местного самоуправления конституции (уставу) субъекта РФ, поскольку рассмотрение этих дел отнесено частью 1 статьи 27 Федерального конституционного

закона "О судебной системе РФ" к компетенции конституционного (уставного) суда субъекта РФ.

В тех случаях, когда в субъекте РФ такой суд не создан (то есть отсутствует возможность осуществления иного судебного порядка оспаривания нормативных правовых актов на предмет соответствия их конституции или уставу субъекта РФ), в целях реализации гарантированного частью 1 статьи 46 Конституции РФ права на судебную защиту рассмотрение названных выше дел осуществляется судами общей юрисдикции. Исключения составляют случаи, когда рассмотрение дел о проверке соответствия законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта РФ, органов местного самоуправления конституции (уставу) субъекта РФ передано Конституционному Суду РФ заключенными в соответствии со статьей 11 Конституции РФ договорами о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ (пункт 7 части 1 статьи 3 Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде РФ").

В итоге следует иметь в виду, что в принятии заявления должно быть отказано в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 134 или частью 8 статьи 251 ГПК РФ в случае, когда заявление неподведомственно суду общей юрисдикции, поскольку оно подлежит рассмотрению и разрешению в ином судебном порядке. В определении следует указать нормы закона, согласно которым рассмотрение дела об оспаривании данного нормативного правового акта или его части должно осуществляться в ином судебном порядке.

4. Подсудность гражданских дел по нормоконтролю.

Частью 4 статьи 251 ГПК РФ установлена родовая подсудность дел об оспаривании нормативных правовых актов.

Помощнику необходимо определенно знать, что Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, иных федеральных органов государственной власти. Дела об оспаривании нормативных правовых актов Правительства РФ и Министерства обороны РФ, а также нормативных правовых актов иных федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, касающихся прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих и граждан, проходящих военные сборы, рассматриваются Военной коллегией Верховного Суда РФ.

Верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов рассматривают дела об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ (законодательных (представительных), высших исполнительных и иных органов государственной власти, образуемых в соответствии с конституцией

(уставом) субъекта РФ, высшего должностного лица субъекта РФ, если такая должность установлена конституцией или уставом субъекта РФ). При этом следует иметь в виду, что к иным органам государственной власти относятся органы (независимо от их наименования), созданные в соответствии с конституцией (уставом) на основании нормативного правового акта законодательной (представительной) власти субъекта РФ и (или) его высшего должностного лица по территориальному, функциональному (отраслевому) либо иному принципу.

Все дела об оспаривании нормативных правовых актов, не отнесенные статьей 26 ГПК РФ к подсудности верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов, а также не отнесенные статьей 27 ГПК РФ и пунктом 1 части 3 статьи 9 Федерального конституционного закона "О военных судах РФ" к подсудности Верховного Суда РФ, рассматриваются районными судами. Заявления по таким делам подаются в районный суд по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших нормативный правовой акт.

Мировые судьи не вправе рассматривать дела данной категории как не отнесенные законом к их подсудности (статья 23 ГПК РФ).

Установленная частью 4 статьи 251 ГПК РФ подсудность не может быть изменена по соглашению заявителя и органа (должностного лица), издавшего оспариваемый акт.

5. Соответствует ли заявление установленным ГПК РФ требованиям?

Заявление об оспаривании нормативного правового акта или его части должно соответствовать требованиям, предусмотренным статьей 131 ГПК РФ, а также содержать данные, перечисленные в частях 5 и 6 статьи 251 ГПК РФ. В нем, в частности, должно быть указано, какие права и свободы заявителя (гражданина или организации) нарушаются этим актом или его частью, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав и свобод заявителя, каким средством массовой информации и когда данный акт опубликован или обнародован в установленном порядке, а также какому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, не соответствует оспариваемый акт или его часть.

При обращении прокурора с заявлением об оспаривании нормативного правового акта от него не требуется указания данных, конкретизирующих, чьи и какие права и свободы, гарантированные Конституцией РФ и другими нормативными правовыми актами, нарушаются оспариваемым актом, поскольку статья 251 ГПК не возлагает на него такую обязанность.

К заявлению об оспаривании нормативного правового акта или его части помимо копии этого акта либо его части должны быть приобщены копия заявления, документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя заявителя (статья 132 ГПК).

Установив, что заявление не отвечает указанным требованиям, судья выносит определение об оставлении заявления без движения и назначает разумный срок для исправления его недостатков (статья 136 ГПК).

Если при подаче заявления о признании нормативного правового акта или его части недействующими будет установлено, что имеет место также спор о праве, подведомственный суду (например, заявлены требования о возмещении вреда, причиненного в результате издания нормативного правового акта), судья оставляет заявление в части требования, содержащего спор о праве, без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления в этой части с соблюдением положений статей 131, 132 ГПК при условии, что этим не нарушаются правила подсудности рассмотрения дела. В случае если рассмотрение и разрешение заявленных требований неподсудно данному суду, заявление возвращается заявителю (часть 3 статьи 247 ГПК).

Учитывая, что главой 24 ГПК не предусмотрен досудебный порядок рассмотрения заявления о признании нормативного правового акта недействующим полностью или в части, судья не вправе возвращать заявление в связи с тем, что заявитель предварительно не обращался в орган или к должностному лицу, издавшим этот акт, по вопросу его отмены или изменения.

Судья отказывает в принятии заявления в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 134 или частью 8 статьи 251 ГПК в случае, когда в заявлении гражданина или организации оспаривается полностью или в части нормативный правовой акт, очевидно, не затрагивающий их права и свободы, тогда как это обстоятельство является необходимым условием проверки акта или его части в порядке, предусмотренном главой 24 ГПК (например, заявление граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием организаций и индивидуальных предпринимателей).

Подготовка к судебному заседанию

Неоценима помощь аппарата суда судье при подготовке судебного заседания.

Одним из главных документов, которые помощник обязан при этом знать и применять, является Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 года N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству".

Согласно его положениям соблюдение требований закона о проведении надлежащей подготовки гражданских дел к судебному разбирательству является одним из основных условий правильного и своевременного их разрешения. Непроведение либо формальное проведение подготовки дел к судебному разбирательству, как правило, приводит к отложению судебного

разбирательства, волоките, а в ряде случаев и к принятию необоснованных решений.

В ходе подготовки дела к судебному заседанию по делам об оспаривании нормативных правовых актов на помощника возлагаются две наиважнейшие задачи, это:

1. Поиск и истребование нормативно-правовых источников.

В связи с тем что в соответствии с частью 1 статьи 77 Конституции РФ и статьей 2 Федерального закона от 6 октября 1999 года N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ" (с последующими изменениями) система органов государственной власти субъектов РФ устанавливается ими самостоятельно, судам в порядке подготовки дела к судебному разбирательству необходимо истребовать и приобщать к материалам дела тексты конституций (уставов), законов и иных нормативных правовых актов, определяющих полномочия законодательных (представительных), высших исполнительных органов государственной власти, должностных лиц и иных органов государственной власти, а также порядок принятия ими нормативных правовых актов.

При подготовке к судебному разбирательству дела об оспаривании муниципального правового акта в каждом случае надлежит истребовать и приобщать к материалам дела текст устава данного муниципального образования, поскольку в нем определены структура органов местного самоуправления, порядок их формирования и полномочия, а в необходимых случаях - также тексты конституций (уставов) и законов субъектов РФ, которыми определяются отдельные полномочия представительных органов муниципальных образований (части 1 - 3 статьи 34, часть 11 статьи 35 Федерального закона от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ" (с последующими изменениями)).

Крайне важно иметь в виду помощнику судьи при этом, что согласно ч. 3 ст. 246 ГПК РФ при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований. Поэтому применительно к главе 24 ГПК РФ помощник в ходе подготовки дела к судебному заседанию помимо анализа законодательства, которому противоречит оспариваемый акт, должен изучить всю иерархию норм по кругу отношений, им затрагиваемых.

При этом, проводя данную работу, не стоит забывать положение ч. 1 ст. 249 ГПК РФ, согласно которой бремя доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт.

2. Обеспечение прав заинтересованных лиц.

Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 251 ГПК РФ к заинтересованным лицам по делам об оспаривании нормативных правовых

актов относятся орган государственной власти, орган местного самоуправления или должностное лицо, принявшие оспариваемый акт.

Вместе с тем в необходимых случаях не исключается участие в деле, в том числе по инициативе суда, высшего должностного лица субъекта РФ, обнародовавшего оспариваемый акт, принятый представительным (законодательным) органом государственной власти субъекта РФ, либо главы муниципального образования, подписавшего и обнародовавшего оспариваемый акт, принятый представительным органом муниципального образования.

Помощник по поручению судьи должен принимать необходимые меры к надлежащему извещению лиц, обратившихся в суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта или его части, а также органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц, принявших оспариваемый акт, о времени и месте судебного заседания (часть 1 статьи 252 ГПК РФ).

При этом следует иметь в виду, что ряд субъектов из перечисленных в статье 34 ГПК РФ не имеют по делу материально-правового интереса, а обладают лишь процессуальным интересом к его исходу (прокурор, органы государственной власти, органы местного самоуправления), но они отнесены законом к числу лиц, участвующих в деле, что необходимо учитывать при разрешении вопроса о составе лиц, участвующих в деле.

§ 6.3. Особенности деятельности помощника судьи при рассмотрении судом дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

Скоротечность избирательных кампаний, сокращенные сроки рассмотрения избирательных дел ограничивают возможности суда общей юрисдикции. И это необходимо учитывать помощникам судей по гражданским делам при принятии заявления, подготовке дела к судебному заседанию, а также в ходе рассмотрения дела.

При этом помощнику судьи необходимо знать:

1. Виды выборов в Российской Федерации.

Выборы в Российской Федерации могут быть классифицированы по уровню их проведения и по видам.

По уровню проведения они подразделяются на федеральные, региональные и муниципальные.

На федеральном уровне избираются Государственная Дума Федерального Собрания РФ и Президент РФ; на региональном уровне - законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ; на муниципальном уровне - представительные органы и выборные должностные лица местного самоуправления.

В избирательном законодательстве РФ закреплены следующие виды выборов:

очередные - проводятся по истечении законодательно установленного срока полномочий выборных органов государственной власти и органов местного самоуправления. Днем окончания срока, на который избираются органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, депутаты указанных органов, является второе воскресенье марта года, в котором истекает срок полномочий указанных органов или депутатов (ст. 8 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав...");

дополнительные - проводятся в случаях досрочного прекращения полномочий выборных органов государственной власти и органов местного самоуправления (например, в связи с роспуском законодательного органа, отставкой, признанием недееспособным, утратой гражданства избранных лиц);

повторные - проводятся в случаях, если выборы признаны несостоявшимися, недействительными либо кандидат, избранный по одномандатному округу, не сложил с себя полномочия, несовместимые со статусом депутата (п. 5 ст. 71 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав...").

Повторное голосование назначается при проведении выборов, если в бюллетень было включено более двух кандидатов и ни один из них не получил необходимого для избрания числа голосов избирателей (п. 1 ст. 71 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав...").

В Российской Федерации в настоящее время допускается и признается правомерной организация всех видов выборов на основе мажоритарной и пропорциональной избирательных систем, а также смешанных их вариантов¹.

2. Источники избирательного права.

В соответствии со статьей 25 Международного пакта о гражданских и политических правах (принят Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 г. N 2200 A XXI) каждый гражданин должен иметь без какой бы то ни было дискриминации и без необоснованных ограничений право и возможность голосовать и быть избранным на подлинных периодических выборах, проводимых на основе всеобщего равного избирательного права при тайном голосовании и обеспечивающих свободное волеизъявление избирателей.

Согласно статье 3 Протокола 1 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод государства Европы обязались проводить с разумной периодичностью свободные выборы путем тайного голосования в таких условиях, которые обеспечивали бы свободное волеизъявление народа при выборе органов законодательной власти.

Данная норма нашла свое отражение в правовых позициях Европейского суда по правам человека, изложенных в решениях по делам Матье-Моэн (Mathieu-Mohin) и Клерфейт (Clerfayt) против Бельгии от 2 марта 1987 года,

¹ Научно-практическое пособие по разрешению дел, возникающих из публичных правоотношений (главы 23 - 26 ГПК РФ) / Под ред. П.П. Серкова. М.: Норма, 2006.

Гитонас (Gitonus) и другие против Греции от 1 июля 1997 года, Мэтьюз (Matthews) против Великобритании от 18 февраля 1999 года и др.

В соответствии со ст. 3 Конституции РФ носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы. Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуются по федеральному закону.

В Конституции РФ, кроме того, содержатся основные положения, на которых зиждется все избирательное право и строится избирательная система Российской Федерации (ст. ст. 12, 18, 32, 46, 71, 72, 130, 133 и др.). Конституционное право россиян избирать и быть избранным, гарантии реализации и защиты избирательных прав граждан занимают центральное место в системе публичного политического права Российской Федерации. Организационное и процедурное обеспечение избирательных прав граждан, равно как и гарантии их процессуальной защиты, - одна из основных целей совершенствования избирательной системы. Решения судов общей юрисдикции в этой области политико-правовых отношений составляют важный юридический элемент развития и совершенствования избирательного права и процесса.

Вопрос об обеспечении и защите избирательных прав - это вопрос защиты прав и свобод человека и гражданина, следовательно, он относится к предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (п. "б" ч. 1 ст. 72 Конституции РФ) и подлежит регулированию федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними законами субъектов Российской Федерации, которые не могут противоречить федеральным законам (ч. ч. 2 и 5 ст. 76 Конституции РФ).

Основные гарантии реализации гражданами Российской Федерации их конституционного права на участие в выборах как в федеральные органы государственной власти, так и в органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления закреплены в Федеральном законе от 12 июня 2002 года N 67-ФЗ (с изменениями и дополнениями) "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации".

Детально процедура выборов регулируется специальными Федеральными законами: от 10 января 2003 года N 19-ФЗ (с изменениями и дополнениями) "О выборах Президента Российской Федерации", от 20 декабря 2002 года N 175-ФЗ (с изменениями и дополнениями) "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", от 26 ноября 1996 года N 138-ФЗ (с изменениями и дополнениями) "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации".

Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления".

Ряд норм, касающихся проведения выборов в органы государственной власти субъектов Российской Федерации, помимо законов субъектов Российской Федерации, содержится в Федеральном законе от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ (в ред. Федерального закона от 25 ноября 2008 года N 221-ФЗ) "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации".

Регулирование порядка проведения муниципальных выборов осуществляется с учетом положений, содержащихся в Федеральном законе от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ (с изменениями и дополнениями) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" и в уставах муниципальных образований.

Кроме того, в субъектах Российской Федерации действуют свои законы о выборах исполнительных и законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ, представительных органов местного самоуправления и глав местных администраций. Данные законы в соответствии с ч. 5 ст. 76 Конституции РФ издаются в соответствии с федеральными законами.

Способы защиты избирательных прав граждан многообразны:

- признание законов субъектов Российской Федерации о выборах недействующими и не подлежащими применению;
- признание недействительными актов государственных органов и органов местного самоуправления в случае их противоречия федеральному законодательству;
- обращение заинтересованных лиц в суд с заявлением о защите избирательных прав граждан, нарушенных решениями или действиями (бездействием) избирательных комиссий, их должностных лиц, и др.

Согласно подразделу III ГПК избирательные дела рассматриваются в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. Данный порядок определяется общими правилами искового производства с особенностями (изъятиями и дополнениями), установленными главами 23, 26 ГПК и другими федеральными законами (ст. 246 ГПК).

Дела этой категории рассматриваются и разрешаются судьей единолично, кроме дел о расформировании избирательных комиссий, которые рассматриваются судом в коллегиальном составе трех профессиональных судей (ч. 1 ст. 246 и ч. 2 ст. 260.1 ГПК).

3. Принятие заявления о нарушении избирательных прав.

В ст. 259 ГПК и специальных избирательных законах определен круг лиц, правомочных обратиться в суд с заявлением. Это избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, их доверенные

лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, наблюдатели и т.д.

Все эти лица непосредственно связаны с избирательным процессом. Однако это не означает, что они вправе обращаться в суд с заявлением по поводу любых нарушений избирательного законодательства в защиту прав других лиц. Каждый из них имеет свой круг прав и обязанностей, установленный избирательным законодательством, и они могут обращаться лишь за защитой непосредственно своих избирательных прав, если считают их нарушенными. Обращение в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц допускается только в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом. Если заявление подано в защиту интересов другого лица не уполномоченным на это лицом, то в принятии такого заявления должно быть отказано на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК, поскольку в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акт, действие (бездействие), не затрагивающие права, свободы и законные интересы заявителя.

Так, суд должен отказать избирателю в принятии заявления об отмене решения избирательной комиссии, которым кандидату в депутаты отказано в регистрации. Такое решение избирательной комиссии вправе оспорить в суде только сам кандидат.

Иногда суды принимают заявления граждан, касающиеся нарушений избирательных прав, ошибочно ссылаясь на п. 1 ст. 78 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан, согласно которому суд соответствующего уровня не вправе отказать в приеме жалобы на нарушение избирательных прав граждан Российской Федерации. Однако положения данной статьи подлежат применению в совокупности с нормами, содержащимися в ст. ст. 3, 4, 259 ГПК.

Решение избирательной комиссии о регистрации кандидата вправе оспорить в суде избирательная комиссия, зарегистрировавшая кандидата, либо кандидат, зарегистрированный по тому же избирательному округу. Действующим законодательством, в отличие от прежнего, избирателям не предоставлено право обжаловать решения избирательных комиссий по вопросам регистрации кандидатов (списков кандидатов).

Из ч. 3 ст. 259 ГПК и п. 5 ст. 76 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан следует, что регистрация кандидата (списка кандидатов) теперь может быть отменена только судом и только по заявлению избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявлению кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, заявлению избирательного объединения, список кандидатов которого зарегистрирован по тому же избирательному округу.

При обращении в суд этих лиц с заявлениями об отмене решений избирательных комиссий, касающихся регистрации, отказа в регистрации, отмены регистрации кандидатов (а такие обращения имели место), должно

быть отказано в принятии таких заявлений на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК, поскольку таким правом указанные лица законом не наделены.

По делам о защите избирательных прав в силу скоротечности избирательных кампаний установлены специальные (сокращенные) сроки обращения в суд.

Эти сроки можно разделить на общие и пресекательные. Они зависят от стадии избирательной кампании и характера предъявленных требований.

Общий трехмесячный срок для обращения в суд установлен по отдельным категориям споров, возникающих в период избирательной кампании, что следует из анализа ч. 1 ст. 260 ГПК. Указанный срок в случае, когда он пропущен по уважительной причине, может быть восстановлен судом. Если заявитель пропустил этот срок, но не просит о его восстановлении, суд обязан по своей инициативе обсудить причины его пропуска, поскольку дело возникло из публичных правоотношений.

Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением по делам о защите избирательных прав не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Это следует из смысла ч. 6 ст. 152 и ч. 4 ст. 198 ГПК, нормы которых подлежат применению при рассмотрении дел данной категории.

Из содержания этих же статей следует, что пропуск срока обращения в суд без уважительных причин является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении заявления, что должно быть обосновано в решении суда.

В случае пропуска трехмесячного срока заинтересованные лица после опубликования результатов выборов, но не позднее одного года со дня их официального опубликования вправе обратиться в суд с заявлением по поводу нарушения избирательных прав, имевших место в период избирательной кампании (ч. 4 ст. 260 ГПК). Годичный срок на обращение с заявлением в суд является пресекательным. Следовательно, он не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска. В принятии заявления, поданного по истечении года со дня опубликования результатов выборов, должно быть отказано на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК.

Пресекательными являются и сроки, установленные в отношении заявлений, касающихся решений избирательной комиссии о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (ч. 2 ст. 260 ГПК), так как данной нормой, а также п. 2 ст. 78 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан прямо определено, что указанный срок восстановлению не подлежит.

В соответствии с ч. 3 ст. 260 ГПК заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования, после чего право требования отмены регистрации утрачивается, т.е. данный срок также является пресекательным. Поэтому заявление, поданное позднее чем за восемь дней до дня голосования, не может быть принято к производству суда (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК).

Положения п. 5 ст. 78 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан и ч. 9 ст. 260 ГПК о том, что решение суда относительно заявления об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается не позднее чем за пять дней до дня голосования, исключают вынесение решения в случае истечения этого срока. Производство по такому делу, не рассмотренному по каким-либо причинам в указанный срок, подлежит прекращению на основании абз. 1 ст. 220 ГПК.

4. Уплата госпошлины по делам о защите избирательных прав.

Ранее действовавшим ГПК граждане по заявлениям о защите своих избирательных прав освобождались от уплаты госпошлины при обращении в суд. В настоящее время в соответствии со ст. 333.36 НК РФ граждане (за исключением лиц, имеющих льготы при обращении в суд общей юрисдикции) по делам данной категории от уплаты госпошлины не освобождаются. Не освобождаются и другие субъекты, которые в силу ст. 259 ГПК вправе обратиться в суд с заявлением в связи с нарушениями избирательного законодательства (кроме прокурора и избирательных комиссий в перечисленных в ст. 333.36 НК РФ случаях).

Заявление, поступившее в суд в день голосования (которое назначено на воскресенье), должно быть рассмотрено немедленно. Участники избирательных кампаний, не освобожденные от уплаты государственной пошлины, лишены, как правило, в таких случаях возможности уплатить ее в связи с тем, что кредитные учреждения (банки) в воскресный день обычно не работают.

В подобных ситуациях судам рекомендуется не оставлять заявление без движения по мотиву неуплаты государственной пошлины, а по ходатайству заявителей в соответствии с положениями ст. 90 ГПК и ст. 333.41 НК РФ предоставлять отсрочку ее уплаты.

5. Подготовка к судебному разбирательству.

При подготовке дел к судебному разбирательству рекомендуется извещать заинтересованных в исходе дела лиц телефонограммами или телеграммами, а также использовать для этих целей с учетом конкретных обстоятельств штабы кандидатов на выборную должность.

В силу прямого предписания п. 11 ст. 75 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан суды обязаны организовать свою работу (в том числе в выходные дни) таким образом, чтобы обеспечить своевременное рассмотрение заявлений.

Вместе с тем особенность данной категории дел, предопределяющая более активную роль суда при осуществлении судебного разбирательства, а также некоторые ограничения принципа диспозитивности сторон в деле, сокращенные сроки рассмотрения заявлений обязывают суд предпринять все зависящие от него меры к рассмотрению дела по существу. В противном случае могут возникнуть подозрения в необъективности суда, а к участию в выборах будет допущен кандидат, в отношении которого, возможно, имелись достаточные основания для отмены его регистрации.

В практике судов имели место случаи, когда кандидаты, в отношении которых предъявлено требование об отмене регистрации, опасаясь такой отмены, стремились затянуть рассмотрение дела, уклоняясь от явки в суд, ссылаясь на их неизвещение о времени и месте судебного заседания, болезнь и т.п., с тем чтобы суд был вынужден прекратить производство по делу в связи с истечением срока для принятия решения.

Многие суды с учетом конкретных обстоятельств, свидетельствующих об извещении кандидата одним из возможных способов (телефонограммой, телеграммой и т.п.), давали оценку подобным действиям кандидата как злоупотребление правом, обоснованно не откладывали разбирательство дел и принимали решения по существу в установленный законом срок.

6. Подсудность дел о защите избирательных прав.

Правила подсудности данной категории определены ст. ст. 24, 26, 27 ГПК РФ, п. 2 ст. 75 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан, другими федеральными избирательными законами. По общему правилу (за отдельными исключениями) подсудность дел о защите избирательных прав зависит от уровня избирательных комиссий, должностных лиц и органов, решения или действия (бездействие) которых оспариваются.

Все дела, за исключением дел, отнесенных федеральными законами к подсудности верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, автономных округов и автономной области, а также Верховного Суда РФ, рассматриваются районными судами.

Перечень дел, подсудных Верховному Суду РФ, определен абз. 5 ч. 1 ст. 27 ГПК. Это дела об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (далее - ЦИК РФ), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий.

В случае принятия ЦИК РФ иного решения по результатам рассмотрения жалобы на решения нижестоящих избирательных комиссий дело подлежит рассмотрению по первой инстанции Верховным Судом РФ. При оставлении ЦИК РФ без изменения решения нижестоящей избирательной комиссии дело в зависимости от уровня нижестоящей избирательной комиссии подлежит рассмотрению областным и равным ему по уровню судом или районным судом, которому подсудно дело об оспаривании первоначального решения.

Дела об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации по выборам как в федеральные органы государственной власти, так и в органы государственной власти субъекта Российской Федерации отнесены к подсудности верховных судов республик и равных им по уровню судов вне зависимости от статуса выборов (федеральные органы государственной власти или органы государственной власти субъекта Российской Федерации).

В соответствии с ч. 2 ст. 27 и ч. 2 ст. 26 ГПК федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ и подсудности верховных судов республик

и равных им по уровню судов могут быть отнесены и другие дела. То есть перечень избирательных дел, отнесенных ГПК к подсудности этих судов, не является исчерпывающим.

В частности, согласно п. 1 ст. 31, п. 2 ст. 75 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан дела о расформировании участковых, территориальных избирательных комиссий, избирательных комиссий муниципальных образований, окружных избирательных комиссий по выборам в органы местного самоуправления рассматриваются районными судами, а о расформировании избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации и о расформировании ЦИК РФ рассматриваются соответственно верховными судами республик, равными им по уровню судами и Верховным Судом РФ.

Федеральным законом "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления" (п. 7 ст. 3) к подсудности верховных судов республик и равных им по уровню судов отнесены дела об обеспечении конституционных прав граждан избирать и быть избранными в органы местного самоуправления. Следует учитывать, что к данной категории дел, подлежащих рассмотрению в качестве суда первой инстанции верховными судами республик и равными по уровню судами, относятся лишь дела о назначении даты выборов в органы местного самоуправления по заявлениям лиц, названных в указанном Законе, а также в п. 9 ст. 10 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан.

При проведении выборов в органы государственной власти субъектов Российской Федерации допускается возложение полномочий окружных избирательных комиссий на территориальные избирательные комиссии в соответствии с п. 1 ст. 25 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан.

В связи с этим возник вопрос: какому суду в этом случае при оспаривании решения территориальной комиссии подсудно дело - районному либо вышестоящему? Поскольку в данном случае предметом оспаривания является решение территориальной комиссии, то дело относится к подсудности районного суда.

Кроме того, если требования об отмене решения окружной избирательной комиссии заявлены лишь по тем основаниям, что ею, как вышестоящей избирательной комиссией суммированы данные, содержащиеся в протоколах участковых избирательных комиссий и установлены итоги голосования в целом по избирательному округу, а нарушения, по мнению заявителя, допущены на участках, то такое дело также относится к подсудности районного суда.

7. Сроки рассмотрения заявлений.

Сроки рассмотрения заявлений зависят от стадии избирательной кампании и от характера предъявленных требований и составляют, как правило, в ходе избирательной кампании от трех до пяти дней. В случае если факты, содержащиеся в заявлении, поданном в ходе избирательной кампании, требуют дополнительной проверки, решение относительно заявления принимается не позднее чем через десять дней со дня подачи заявления.

Заявление о неправильностях в списках избирателей, участников референдума рассматривается и разрешается в течение трех дней со дня его поступления в суд, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования - немедленно (ч. 7 ст. 260 ГПК РФ), решение по заявлению о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума принимается судом не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, кампании референдума - не позднее чем через три дня со дня поступления заявления в суд (ч. 11 ст. 260 ГПК РФ). Дела о назначении даты проведения выборов депутатов представительных органов местного самоуправления или выборных должностных лиц местного самоуправления должны быть рассмотрены судом в течение 10 дней со дня получения заявления или жалобы (п. 8 ст. 3 Федерального закона "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления").

Указанные положения ст. 260 ГПК РФ, устанавливающие сокращенные сроки рассмотрения заявлений о защите избирательных прав, поступивших в ходе избирательной кампании, не предусматривают прекращения производства по делам в связи с истечением этих сроков.

Как указал Конституционный Суд РФ в Постановлении от 26 декабря 2005 г. N 14-П по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. 260 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Одиянкова, суды, в том числе Верховный Суд РФ, сокращенные сроки разрешения избирательных дел судами первой инстанции, установленные ст. 260 ГПК РФ, ошибочно трактуют как пресекательные, что препятствует им, включая суды кассационной и надзорной инстанций, разрешать по существу дела о защите избирательных прав по истечении этих сроков. Тем самым лица, обратившиеся в суд с заявлением о защите избирательных прав в ходе избирательной кампании, дела которых по тем или иным причинам не были рассмотрены в предусмотренные законом сокращенные сроки, лишаются возможности защиты и восстановления нарушенных прав.

В ст. 260 ГПК РФ особо выделяются дела, связанные с отменой регистрации кандидата (списка кандидатов). Как указывалось ранее, заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования (ч. 3 ст. 260 ГПК РФ).

Решение по такому делу судом принимается не позднее чем за пять дней до дня голосования (ч. 9 ст. 260 ГПК РФ). Следовательно, менее чем за пять дней до голосования решение об отмене регистрации не может быть принято. Производство по такому делу, при наличии оснований для отмены регистрации кандидата (списка кандидатов), подлежит прекращению по основаниям, предусмотренным ст. 220 ГПК РФ.

Сокращенные сроки рассмотрения дел установлены и в суде кассационной инстанции. Кассационная жалоба, представление по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме, поступившие на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом в течение пяти дней со дня их поступления (ч. 3 ст. 348 ГПК РФ).

Что же касается кассационной жалобы, представления по делу об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), поступившие в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании до дня голосования, то они должны быть рассмотрены не позднее дня голосования (ч. 3.1 ст. 348 ГПК РФ).

Немедленному рассмотрению подлежат заявления, поступившие в день, предшествующий дню голосования, в день голосования или в день, следующий за днем голосования.

Специальный срок установлен для разрешения дел о расформировании избирательной комиссии, а также по заявлениям относительно решения избирательной комиссии об итогах голосования, о результатах выборов.

В соответствии с общими правилами, пропущенный по уважительным причинам трехмесячный срок на обращение в суд, а также годичный срок на обращение с заявлением об отмене результатов выборов может быть восстановлен судом (ст. 112 ГПК РФ).

Что касается сроков, установленных в отношении подачи заявлений о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), то в силу прямого указания в законе данный процессуальный срок восстановлению не подлежит (ч. 2 ст. 260 ГПК РФ).

Федеральным законом от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ в Закон об основных гарантиях избирательных прав введена новая ст. 11.1, которая устанавливает правила исчисления сроков, предусмотренных законодательством РФ о выборах и референдумах.

8. Рассмотрение дела.

Дела по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ ст. 245 ГПК РФ отнесены к делам, возникающим из публичных правоотношений. Поэтому на эту категорию дел распространяется общий порядок рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений.

В то же время при рассмотрении дел о защите избирательных прав имеются и некоторые особенности.

Частью 1 ст. 260.1 ГПК определено, что заявление рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующих органов государственной власти, органа местного самоуправления, политической партии, иного общественного объединения, избирательной комиссии, должностного лица, прокурора. Неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела.

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц следует привлекать лишь тех участников избирательных кампаний, чьи права непосредственно затрагиваются оспариваемыми решениями, действиями (бездействием) избирательных комиссий, других лиц.

Например, в случае обращения в суд кандидата, занявшего по результатам первого тура выборов пятое место, с заявлением об отмене результатов этих выборов, помимо избирательной комиссии, организующей выборы, к участию в деле суд обязан привлекать кандидатов, вышедших во второй тур, поскольку принятым судом решением их права будут затронуты непосредственно.

Вопрос о назначении выборов в судебном порядке может быть инициирован прокурором, а все дела этой категории подлежат рассмотрению с его обязательным участием (п. 9 ст. 10 Закона об основных гарантиях избирательных прав граждан, ч. 1 ст. 260.1 ГПК). Вместе с тем неявка в суд прокурора, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела.

При рассмотрении и разрешении дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме в период избирательной кампании, кампании референдума закон ограничил принятие мер по обеспечению иска.

В соответствии с ч. 3 ст. 260.1 ГПК РФ мерами по обеспечению иска не могут быть: наложение ареста на избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, списки избирателей, участников референдума, иные избирательные документы, документы референдума или их изъятие; запрещение избирательным комиссиям, комиссиям референдума осуществлять установленные законом действия по подготовке и проведению выборов, референдума.

Разрешая дело по существу, суд первой инстанции принимает решение (ч. 1 ст. 194 ГПК РФ). Полномочия суда, принимающего решение по делу о защите избирательных прав, содержатся в ч. 1 ст. 261 ГПК РФ. Суд, признав оспариваемое решение или действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица незаконным, удовлетворяет заявление и возлагает обязанность на указанные органы и лица восстановить в полном объеме нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме.

В то же время суд отказывает в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие (бездействие) является

законным. Эти полномочия суда конкретизированы в избирательном законодательстве.

§ 6.4. Особенности деятельности помощника судьи
при рассмотрении дел, связанных с оспариванием действий
(бездействия) органов государственной власти, органов
местного самоуправления и должностных лиц

Правовое регулирование судебного оспаривания решений, действий (бездействия), принимаемых по отношению к гражданам в области управления, имеет в Российской Федерации свою историю.

Тенденция развития законодательства по вопросу оспаривания решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц такова, что каждым последующим законом, принимаемым по данным правоотношениям, снимались определенные барьеры, препятствующие обращению в суд, и расширялась компетенция судов общей юрисдикции.

С 1 января 1988 года по 1 июля 1990 года действовал Закон СССР от 30 июня 1987 года "О порядке обжалования в суд неправомερных действий должностных лиц, ущемляющих права граждан", а с 1 июля 1990 года - Закон СССР от 2 ноября 1989 года "О порядке обжалования в суд неправомερных действий органов государственного управления и должностных лиц, ущемляющих права граждан". Закон от 30 июня 1987 г. не позволял гражданам обжаловать в суд действия коллегиальных органов, чаще всего нарушавших права граждан. Более поздний Закон СССР от 2 ноября 1989 г. предоставил право гражданам обжаловать действия не только должностных лиц, но и коллегиальных органов, но только в сфере управления.

Важным юридическим актом в области защиты прав человека явилось принятие 5 сентября 1991 года Съездом народных депутатов СССР Декларации прав и свобод человека. Она стала применяться как закон прямого действия с 17 сентября 1991 года. В ст. 22 Декларации было закреплено право каждого на судебное обжалование незаконных действий должностных лиц, государственных органов и общественных организаций.

Закон РФ от 27 апреля 1993 года "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" закрепил право обжалования действий и решений единоличных и коллегиальных органов, в результате которых нарушаются гарантированные Конституцией РФ права и свободы граждан.

В п. 2 ст. 46 Конституции РФ предоставлена возможность гражданам обжаловать и бездействие указанных органов и должностных лиц.

Однако, как отметил в интервью "Российской газете" Председатель Верховного Суда РФ В.М. Лебедев, на сегодняшний день положения Гражданско-процессуального кодекса не отвечают процедуре рассмотрения дел в споре гражданина с органами власти. Верховный Суд внес в

Государственную Думу проект Кодекса об административном судопроизводстве, целью которого является повышение уровня правовой защиты граждан в их спорах с представителями власти и местного самоуправления, укрепление режима законности в деятельности властных органов¹.

В России, в отличие от многих европейских государств, отсутствует обособленная от общей системы судов общей юрисдикции система административных судов. Административные дела разрешаются в рамках гражданского, арбитражного судопроизводства, производства по делам об административных правонарушениях, рассмотрения дел в конституционных (уставных) судах.

Необходимость создания упорядоченной системы административной юстиции обусловлена тремя основными причинами:

- острая социальная потребность в эффективном судебном контроле за законностью решений и действий органов исполнительной и законодательной власти;
- невозможность иным способом обеспечить должный уровень профессионализма судей, рассматривающих административные дела;
- крайняя перегруженность судов общей юрисдикции.

Следует отметить, что в настоящее время обсуждается необходимость разработки и принятия систематизированного акта в виде административно-процессуального кодекса. Проект Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации разработан и был представлен на Комиссии по законопроектной деятельности Правительства РФ в 2007 году. Однако, по-видимому, сейчас еще явно не хватает первичного законодательного материала для его создания. Кроме того, сложность данной задачи состоит и в том, что из-за административного единообразия может возникнуть чрезмерное ограничение прав органов государственной власти субъектов РФ в рассматриваемой сфере. Также справедливо было отмечено, что кодекс допустимо принимать лишь после вступления в силу федерального конституционного закона "О федеральных административных судах в Российской Федерации", который требует разработки. Тем не менее реформирование судебной системы в данном направлении назрело и требует своего нормативного обеспечения.

По мнению Торгово-промышленной палаты России, на данном этапе целесообразно подготовить ряд законов, регулирующих отдельные институты административного процесса. В них должны содержаться основные положения и принципы, а также правила, устанавливаемые федеральным законодательством и регламентирующие:

- порядок и гарантии реализации прав граждан и юридических лиц в сфере управления (обращения, заявления и предложения граждан и организаций, получение информации и т.д.);

¹ Российская газета. 02.12.2008.

- процедурные вопросы (регламенты) деятельности государственных органов исполнительной власти (общие административные процедуры, административные регламенты федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, должностные регламенты государственных служащих и т.д.) на основе Типового регламента внутренней организации федеральных органов исполнительной власти, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 28 июля 2005 года N 452;

- внесудебные, досудебные и судебные процедуры рассмотрения административных споров (обжалование действий и решений органов власти и должностных лиц, медиаторство, административное судопроизводство).

В соответствии с действующим ГПК РФ гражданское судопроизводство в судах общей юрисдикции происходит в нескольких видах. Нормами двух видов, в частности, регулируется производство по делам, возникающим из публичных правоотношений. Во-первых, применяются общие правила искового производства. Во-вторых, они действуют с особенностями, установленными специальными нормами, включенными в подраздел III раздела II. Особенности могут быть установлены и другими федеральными законами.

Нормы по рассмотрению дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих (глава 25) содержатся в подразделе III раздела II ГПК РФ.

Право оспаривания в порядке главы 25 ГПК предоставлено не только гражданам, но и организациям, если только возникший спор не относится к компетенции арбитражного суда или не рассматривается в ином судебном порядке.

Согласно п. 2 ст. 29 АПК РФ арбитражные суды рассматривают дела об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Под решениями, подлежащими оспариванию по правилам гл. 25 ГПК, следует понимать ненормативные правовые акты (т.е. акты, устанавливающие, изменяющие или отменяющие права и обязанности конкретных лиц), принятые органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом. Указанные акты, как правило, облечены в форму распоряжений, приказов, постановлений и т.п.

ГПК РФ не дает определения понятия должностного лица. В связи с этим по аналогии закона может быть использовано понятие должностного лица, содержащееся в примечании к ст. 285 УК РФ, в котором указано, что

должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

В ст. 2.4 КоАП РФ дано аналогичное понятие должностного лица с дополнением в отношении руководителей и работников иных организаций, а также лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Представляется, что данное дополнение к рассматриваемым правоотношениям относиться не может, так как оно устанавливает особенности привлечения к административной ответственности определенной категории субъектов административных правонарушений.

Государственным служащим признается гражданин, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или бюджета соответствующего субъекта Федерации (ст. 3 Федерального закона об основах государственной службы РФ). Поэтому при поступлении в суд заявлений об оспаривании действий государственного служащего надлежит выяснять, является ли лицо, действия (бездействие) которого оспариваются, государственным служащим, для чего необходимо истребовать из организации, с которой лицо состоит в трудовых отношениях, документы, подтверждающие исполнение лицом трудовых обязанностей по государственной должности. В случае отсутствия такого подтверждения заявителю разъясняется право на обращение в суд за защитой нарушенного права в исковом порядке.

Муниципальным служащим признается гражданин РФ, исполняющий в порядке, определенном уставом муниципального образования в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Федерации, обязанности по муниципальной должности муниципальной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств местного бюджета.

По делам об оспаривании действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих не применяются правила заочного производства. При рассмотрении и разрешении дел указанной категории суд не связан основаниями и доводами заявленных требований (ч. 3 ст. 246 ГПК). По делам из публичных правоотношений недопустимо заключение мирового соглашения.

Поскольку помощник судьи по гражданским делам оказывает организационную помощь в подготовке дел к судебному разбирательству, то

ему необходимо знать особенности производства и рассмотрения дел, возникающих из публично-правовых отношений.

Так, на стадии приема заявления помощнику судьи необходимо обратить внимание на то, что согласно ч. 2 ст. 254 ГПК заявление, по усмотрению гражданина, может быть подано в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действия (бездействие) которых оспариваются (альтернативная подсудность). Также здесь хотелось бы обратить внимание на то, что 10 февраля 2009 г. состоялся Пленум Верховного Суда РФ, который принял специальное Постановление N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих", где детально регламентировано, какие решения, действия и бездействие могут быть обжалованы, каких органов и должностных лиц.

На данной стадии помощник судьи должен удостовериться, что заявление оформлено применительно к правилам, предусмотренным ст. ст. 131, 132, ч. 1 ст. 247 ГПК, и оплачено государственной пошлиной в размере, установленном гл. 25.3 Налогового кодекса РФ.

В настоящее время согласно подп. 7 п. 1 ст. 333.19 НК при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан и организаций, государственная пошлина уплачивается в размере 100 рублей.

Необходимо отметить, что ст. 256 ГПК установлен трехмесячный срок обращения в суд об оспаривании решений, действий (бездействия) должностных лиц. Течение указанного срока начинается на следующий день после дня, когда заявителю стало известно о нарушении его прав и свобод (ст. 107 ГПК), а заканчивается в соответствующее число последнего месяца срока. В случае если окончание срока приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день (ст. 108 ГПК).

Пропущенный по уважительной причине срок обращения с заявлением в суд может быть восстановлен судом при рассмотрении дела по ходатайству заинтересованного лица.

Дела указанной категории рассматриваются и разрешаются судами по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными гл. 23 и 25 ГПК.

Одной из процессуальных особенностей этой категории дел является сокращенный срок их рассмотрения и разрешения - 10 дней со дня

поступления заявления в суд. Дела в порядке гл. 25 ГПК рассматриваются судами с участием граждан и представителей организаций, обратившихся в суд с заявлением, а также руководителей или представителей органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются. Помощник судьи обязан проследить, чтобы данные лица были надлежаще извещены о времени и месте судебного заседания.

Неявка кого-либо из указанных лиц не является препятствием к рассмотрению заявления. Однако в соответствии с ч. 4 ст. 246 ГПК суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, местного самоуправления или должностного лица и отложить разбирательство дела, в случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере 10 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

Если к моменту рассмотрения заявления орган государственной власти, орган местного самоуправления были реорганизованы, суд должен принять меры к привлечению к участию в деле их правопреемников. Если же к указанному времени должностное лицо, решение, действие (бездействие) которого оспаривается, не работает в прежней должности, суд должен решить вопрос о привлечении к участию в деле соответствующего органа или должностного лица, в чью компетенцию входит восстановление нарушенных прав или свобод гражданина или организации.

Одной из обязанностей помощника судьи по гражданским делам является подготовка проектов судебных решений. Здесь помощнику судьи необходимо знать, что если по общему правилу (ст. 56 ГПК) каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, то по делам из публичных правоотношений бремя доказывания законности своих действий возлагается на соответствующий орган, который издал, принял правовой акт, отказал в совершении юридического действия. В силу ст. 249 ГПК обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

Решение суда об удовлетворении заявления гражданина или организации может заключаться: в признании оспариваемых решений и действий (бездействия) незаконными; обязанности соответствующих органов и лиц совершить в отношении граждан или организаций определенные действия или воздержаться от совершения определенных действий; отмене

решений о незаконном привлечении гражданина или организации к ответственности и т.д.

Выводы суда о том, какими способами подлежит устранению в полном объеме нарушение прав и свобод гражданина (организации), должны быть изложены в резолютивной части судебного решения.

Помощник судьи по гражданским делам должен проследить, чтобы в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда, которым требование заявителя удовлетворено, оно было направлено для устранения допущенного нарушения закона руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему.

Также помощнику судьи необходимо проконтролировать исполнение решения суда, поскольку указанные органы и лица обязаны сообщить суду и заявителю об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения решения.

Таким образом, помощнику судьи при рассмотрении данной категории дел необходимо иметь в виду альтернативную подсудность, особый порядок доказывания, сокращенные сроки разрешения.

Раздел 3. АДМИНИСТРАТИВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

ПРЕДИСЛОВИЕ к третьему разделу «Административное судопроизводство»¹

Руководство, которое читатель держит в своих руках, во многом уникально. Причин тому как минимум две. Во-первых, речь идет о книге, в которой собраны рекомендации системного и при том межотраслевого характера. Если взглянуть на название и содержание первого раздела - "Организация работы и уголовное судопроизводство", а затем второго - "Организация работы и гражданское судопроизводство", то становится ясно, что третий выпуск, посвященный судопроизводству административному, есть некий итог системного, глубокого монографического исследования. В своей совокупности три раздела Руководства - это достаточно полное и не имеющее аналогов издание, составляющее комплексное научно-прикладное обеспечение деятельности помощников судей судов общей юрисдикции.

Во-вторых, как и предыдущие разделы, третий представляет собой совокупность рекомендаций, носящих исключительно прикладной характер, полезных и востребованных не только для помощников судей, но и для иных работников судебных и правоохранительных органов, научных учреждений и вузов.

В третьем разделе анализируются нормативные и практические аспекты организации и осуществления подготовительных действий помощником судьи по делам, рассматриваемым в порядке административного судопроизводства.

В главу 7 выделены рекомендации по участию помощника судьи в разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений. Приведенный здесь примерный алгоритм изучения и анализа материалов дел данной категории, проблемы обжалования действий органов местного самоуправления и другие вопросы практики работы судов, безусловно, заинтересуют читателей актуальностью и новизной рассматриваемых положений.

Глава 8 посвящена организации работы помощника судьи при производстве по делам об административных правонарушениях. Тщательно проанализированные здесь проблемы организации работы указанной категории судебных работников, их роль при рассмотрении дел об административных правонарушениях различных видов, примерный алгоритм

¹ Данный текст был опубликован ранее как Предисловие к следующему изданию: Настольная книга помощника судьи: практическое пособие. Вып. 3: «Организация работы и административное судопроизводство» / Коллектив авторов под общ. ред. Ю. П. Гармаева и А. О. Хориновой. – Улан-Удэ: Изд-во «Республиканская типография», 2009. – 129 с. Подробнее об этом смотрите Введение к настоящему Руководству.

изучения этих дел, анализ типичных из допускаемых ошибок - все это, наверняка, заинтересует каждого, причем не только начинающего помощника судьи, но и более опытного, поскольку соответствующие рекомендации в формате практического издания ранее не публиковались.

В главе 9 рассмотрены отдельные вопросы, касающиеся полномочий помощника судьи при производстве по делам об обжаловании действий (бездействия) должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование. Материалы этой главы отличаются проблемным характером рассмотренных вопросов. Авторы справедливо отмечают недостаточность законодательного регулирования судебного порядка рассмотрения жалоб (ст. 125 УПК РФ). Однако практическое издание не может ограничиться критикой законодателя, поэтому далее предлагаются рекомендации, основанные прежде всего на разъяснениях, содержащихся в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 февраля 2009 г. N 1 "О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации".

Следует положительно оценить и то обстоятельство, что содержательно работа включает в себя не только вопросы применения норм права, но в ней также раскрываются немаловажные аспекты организации и этики общения помощника и судьи. Язык издания лаконичен и доступен широкой аудитории читателей-юристов.

Опубликование в настоящее время такой работы весьма полезно и своевременно, а ее использование в практической деятельности работников судебной системы Российской Федерации, а также в научной и образовательной деятельности отечественных юридических вузов, безусловно, необходимо.

В заключение хотелось бы поблагодарить представителей судейского сообщества Республики Бурятия, их помощников, ответственных редакторов издания за большую и кропотливую работу! Выражаю надежду на то, что этот труд станет подлинным обретением для всех будущих и практикующих коллег - студентов, преподавателей, работников аппаратов судов, всех юристов, заинтересованных в новых прикладных знаниях и навыках, повышении собственной профессиональной квалификации.

Профессор кафедры административного
права Российской академии правосудия,
член Совета при Президенте РФ
по вопросам совершенствования правосудия

кандидат юридических наук, профессор
Н.Г. Салищева

Глава 7. УЧАСТИЕ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ (ПРОДОЛЖЕНИЕ)¹

§ 7.1. АДМИНИСТРАТИВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО - САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ВИД ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ: ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И ОСОБЕННОСТИ

За последние годы опубликованы монографии, статьи ученых, в которых рассматриваются вопросы административного судопроизводства². Эти работы привлекли внимание широкого круга читателей, поскольку проблема правосудия по административным делам актуальна и в опубликованных работах известные ученые пытаются раскрыть содержание закрепленного в ст. 118 Конституции Российской Федерации понятия административного судопроизводства. У практиков-юристов вызывает сомнение наличие двух процессуальных кодексов - ГПК РФ, АПК РФ по осуществлению административного судопроизводства.

Существуют разночтения и в толковании значения терминов "административная юстиция" и "административное правосудие": с одной стороны, под термином "административная юстиция" понимают правосудие по административным делам, споры по делам управления; с другой - это словосочетание обозначает административно-судебное учреждение или специальный административный суд. Иногда под административной юстицией понимают особый процессуальный порядок рассмотрения споров человека с органами управления, т.е. порядок административного судопроизводства. Слово "administratio" в переводе с латинского означает

¹ Данная глава является продолжением одноименной главы (главы 6) предыдущего раздела. Эти части книги не объединены, поскольку по своему содержанию больше соответствуют тематике разных разделов (2 и 3 Руководства). К тому же впервые эти главы были опубликованы в двух самостоятельных выпусках Настольной книги помощника судьи (Вып. 2 «Гражданское судопроизводство» и Вып. 3 «Административное судопроизводство» / Коллектив авторов; Под общ. ред. Ю.П. Гармаева и А.О. Хориновой. Улан-Удэ: Изд-во "ОАО "Республиканская типография", 2009. Подробнее об этом см. во Введении к Руководству.

² См., например: Старилов Ю.Н. От административной юстиции к административному судопроизводству. Воронеж, 2003; Он же. Административные суды в России. Новые аргументы "за" и "против". М., 2004; Бахрах Д.Н., Россинский Б.В., Старилов Ю.Н. Административное право. Учебник для вузов. М., 2004; Бахрах Д.Н. Административное судопроизводство, административная юстиция и административный процесс // Государство и право. 2005. N 2. С. 19 - 25; Проект ФЗ "Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации", доработанный рабочей группой по распоряжению руководителя Администрации Президента РФ от 08.03.2003 N 869; Слепченко Е.В. Административное судопроизводство: понятие, единство и дифференциация // Российская юстиция. 2009. N 3. С. 51 - 56.

"управление", "заведование", "руководство", а слово "justitia" - "справедливость", "правосудие", "судебное ведомство".

Многовариантность перевода этих слов порождает разночтение в их толковании.

При раскрытии сущности института "административная юстиция" используют три критерия: 1) материальный - исходит из природы спора; 2) организационный - наличие специального органа по рассмотрению споров; 3) формальный - наличие особого процессуального порядка рассмотрения спора.

Материальный критерий позволяет выявить особый публично-правовой спор в сфере государственного управления и позволяет отличить его от частноправовых отношений, регулируемых нормами гражданского права.

Критерий наличия управленческого спора был признан основополагающим при определении сущности административной юстиции такими учеными, как М.Д. Загряцков, И.Т. Тарасов, А.И. Елистратов¹, и учеными нашей эпохи - Н.Г. Салищевой, Л.А. Николаевой, Д.М. Чеготом, Д.Н. Бахрахом, А.Т. Боннером².

С материально-правовой точки зрения административную юстицию характеризуют как деятельность государства по рассмотрению споров с органами государственного управления по поводу незаконности действия, бездействия или решения органа государственного управления. В этом споре истцом может быть человек, организация, орган государства или местного самоуправления, а на другой стороне - обязательно орган государственного управления.

В науке под организационным критерием понимается наличие в составе государственного аппарата системы органов, созданных для разрешения публично-правовых споров. Формальный подход предусматривает существование специального процессуального порядка рассмотрения этих споров. Так, Н.М. Коркунов признавал органами административной юстиции административные суды как "независимые суды публичного права", которые необходимы "для полноты судебного надзора за законностью управления"³. В.В. Бойцова и В.Я. Бойцов понятие административной юстиции связывают

¹ Загряцков М.Д. Административная юстиция и право жалобы. М., 1924. С. 3; Тарасов И.Т. Краткий очерк науки административного права. С. 359; Елистратов А.И. Основные начала административного права. М., 1914. С. 8 - 9.

² Салищева Н.Г. Административный процесс в СССР. М., 1964. С. 137; Николаева Л.А. Судебный надзор за законностью в социалистическом государственном управлении. Л., 1973. С. 10, 18; Чегот Д.М. Административная юстиция. Л., 1973. С. 13; Бахрах Д.Н., Боннер А.Т. Административная юстиция: Развитие и проблемы совершенствования // Советское государство и право. 1975. N 8. С. 13.

³ Коркунов Н.М. Русское государственное право. Т. 2. Особенная часть. СПб., 1897. С. 204, 501.

исключительно с существованием в системе органов государственной власти "специальных административных судов"¹.

Организационные основы административной юстиции в разных государствах не едины ни в теории административного права, ни в административном законодательстве, хотя наука административного права знает три типа построения административной юстиции: немецкий, англо-американский, французский.

В систему административной юстиции Германии входят административные суды земель, апелляционный административный суд земли, федеральный административный суд и образуют одну из ветвей судебной системы Германии.

Англо-американская система административной юстиции характерна для стран, где существует прецедентная система права (Великобритания, США) и споры разрешаются в "судах общего права". В то же время в этих странах стали создаваться специализированные административные суды по вопросам финансов, социального обеспечения, транспорта, сельского хозяйства и т.д.

Во Франции, Италии, Бельгии и в других странах административные споры разрешают: в округах - административные трибуналы, 5 апелляционных административных судов, Высший административный суд - Госсовет Франции.

В Российской Федерации административные споры разрешают суды общей юрисдикции и арбитражные суды. Нормы административно-процессуального права содержатся в трех кодексах - ГПК РФ, АПК РФ, КоАП РФ. В науке административного права и в судебной практике неоднократно указывалось на противоречия административно-процессуальных норм в этих кодексах и возникающие при их применении сложности, что не всегда обеспечивает верховенство права при защите прав и свобод граждан и организаций. Учитывая изложенное и конституционный принцип разделения властей, Верховный Суд Российской Федерации подготовил проект Федерального закона "Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации".

В Российском обществе активно обсуждается также вопрос о необходимости создания административных судов. На наш взгляд, следует согласиться с мнением Е.В. Слепченко о том, что "все дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, должны рассматриваться судами общей юрисдикции. Арбитражные суды также должны быть объединены с судами общей юрисдикции в единую судебную

¹ Бойцова В.В., Бойцов В.Я. Административная юстиция: к продолжению дискуссии о содержании и значении // Государство и право. 1994. N 5. С. 42 - 43.

систему. Все это позволит снять достаточно острую проблему определения подведомственности дел, которые в настоящее время рассматриваются как судами общей юрисдикции, так и Арбитражными судами"¹. Можно добавить, что это приведет к реализации принципа правовой определенности, единству судебной практики и подымет уровень защиты прав граждан и организаций.

В проекте Кодекса административного судопроизводства РФ административное судопроизводство было определено как "порядок защиты в административных судах общей юрисдикции прав, свобод и охраняемых законом интересов человека и гражданина, прав и охраняемых законом интересов юридических лиц и их объединений от неправомерных решений и действий (бездействия) федеральных органов исполнительной власти, иных федеральных государственных органов, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, а также порядок рассмотрения иных административных споров, вытекающих из публично-правовых отношений"².

Вместе с тем дискуссии о понятии административного процесса, о предмете административного судопроизводства, его особенностях по сравнению с другими видами судопроизводства и т.п. продолжают. Эти точки зрения можно отнести к двум научным концепциям: управленческая концепция, где административный процесс понимается в широком смысле, и административный процесс в узком смысле слова как процессуальная деятельность суда по разрешению административных споров.

Д.Н. Бахрах, В.Д. Сорокин полагают, что административное судопроизводство "не может быть административным процессом", поскольку осуществляется не органом исполнительной власти, а судом. Это уже "процесс судебный, а не административный"³, хотя другие ученые считают, что "административный процесс - это юридическая форма реализации исполнительной власти"⁴. Н.Г. Салищева полагает, что в содержание административного процесса входят административные процедуры, административная юрисдикция и административная юстиция⁵.

¹ Слепченко Е.В. Административное судопроизводство: понятие, единство и дифференциация // Российская юстиция. 2009. N 3. С. 55.

² См.: проект ФЗ "Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации". Ст. 1.

³ Бахрах Д.Н. Административное судопроизводство, административная юстиция и административный процесс // Государство и право. 2005. N 2. С. 19 - 25; Сорокин В.Д. Проблемы административного процесса. М., 1968. С. 54 - 56.

⁴ Манохин В.М. Основы советского государственного управления. Саратов, 1962. С. 44 - 45; Петров Г.И. О кодификации советского административного права // Советское государство и право. 1962. N 5. С. 30; Шатов С.А. Концепция административного процесса: диалектика научных взглядов // Правоведение. 2005. N 6. С. 95.

⁵ Административное право Российской Федерации / Под ред. Н.Ю. Хаманевой. М., 2004. С. 312 - 313 (автор - Н.Г. Салищева).

На наш взгляд, мнения тех ученых, которые рассматривают административный процесс как административное судопроизводство, являются более обоснованными и убедительными, поскольку суды в определенной процессуальной форме разрешают административные споры между органами публичной власти и гражданами о законности и обоснованности нормативных и индивидуальных актов государственного управления и других управленческих решений. Другими словами, административное судопроизводство следует рассматривать как порядок осуществления судебного контроля за исполнительно-распорядительной деятельностью органов исполнительной власти, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих¹.

По мнению С.Н. Махиной, административный процесс - это форма правосудия по административным делам². Сторонником этого подхода является Ю.Н. Старилов. По его мнению, административный процесс и административное судопроизводство тождественны³.

Точка зрения Верховного Суда РФ о предмете административного судопроизводства изложена в статье 1 проекта Федерального закона "Кодекс административного судопроизводства РФ". В научной литературе одни авторы в качестве предмета административного судопроизводства рассматривают административное правонарушение⁴, другие - административно-правовой спор⁵.

По нашему мнению, предметом административного судопроизводства являются административно-правовые споры и административные правонарушения. Суды, рассматривая дела, возникающие из административно-правовых отношений, разрешают споры о праве, но не гражданском, а административном. Гражданин, обжалуя действия (бездействие) административного органа, полагает, что нарушено его существенное право или созданы помехи в реализации его права. Задача суда определить, чья позиция по делу - гражданина или административного органа - соответствует закону, т.е. происходит судебная проверка законности и обоснованности решений административных органов и должностных лиц.

В проекте Федерального конституционного закона "О федеральных административных судах в Российской Федерации", внесенного в

¹ Слепченко В.Е. Административное судопроизводство: понятие, единство и дифференциация // Российская юстиция. 2009. N 3. С. 51 - 52.

² Махина С.Н. Управленческий и административный процессы: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1998. С. 4 - 7, 18.

³ Старилов Ю.Н. Административный процесс в системе современных научных представлений об административной юстиции // Государство и право. 2004. N 6. С. 5 - 13.

⁴ Якимов А.Ю. Статус субъекта административной юрисдикции и проблемы его реализации. М., 1999. С. 114 - 115.

⁵ Лупарев Е.Б. Понятие и признаки административно-правового спора // Журнал российского права. 2002. N 2. С. 44 - 51.

Государственную Думу 19 сентября 2000 г., в качестве административных споров называются дела по жалобам на действия должностных лиц и коллегиальных органов власти, на нарушения избирательных прав, на нарушения налогового законодательства, дела о признании незаконными нормативно-правовых актов и другие ¹.

В соответствии со ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Административное судопроизводство характеризуется рядом общих родовых признаков с конституционным, гражданским, уголовным судопроизводствами. К ним относятся: независимость суда, гласность судебного разбирательства, наличие сторон и спора между ними, наличие процедуры разрешения спора и установление объективной истины, осуществление правосудия на основе состязательности и равноправия сторон, обязательность судебных решений, обеспечение лицам, участвующим в деле, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, а также глухим и немым права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, показания и заключения, выступать и заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика, права обжалования судебного решения и т.д.

Однако в административном судопроизводстве имеются особенности в процессуальном разбирательстве административных дел.

В настоящее время особенности административного судопроизводства отражены в ГПК РФ, АПК РФ, КоАП РФ. Так, ГПК РФ установил, что дела, возникающие из публично-правовых отношений, разрешаются судами по общим правилам искового судопроизводства, т.е. гражданского судопроизводства, предусмотренным главами 23 - 26 ГПК РФ и другими федеральными законами (видимо, речь идет об АПК РФ, КоАП РФ). Как видим, законодатель распространил общие правила гражданского судопроизводства на административные дела, рассматриваемые судами.

Особенности административного судопроизводства отражены в статьях 246 - 250 ГПК РФ:

¹ См.: Пояснительная записка к проекту ФКЗ "О федеральных административных судах в РФ" // Российская юстиция. 2000. N 11. С. 19 - 20.

- при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований;

- при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, в случае их неявки в судебное заседание могут подвергнуть их административному штрафу;

- обязанности по доказыванию по делам, возникающим из публичных правоотношений, возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия или бездействие;

- при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может по своей инициативе истребовать доказательства в целях правильного, объективного разрешения спора.

Все эти нормы направлены на обеспечение дополнительных гарантий защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина от произвола власти. Так, некоторые ученые отмечают, что особенности предмета административного судопроизводства - спора о праве связаны с явным фактическим неравенством человека и гражданина и государственных органов¹. Поэтому существует разумная потребность в соответствующем административно-процессуальном режиме, который должен обеспечить правовое равенство сторон и состязательность в суде при рассмотрении административного спора.

Законодатель выделил в рамках административного судопроизводства специальные административные производства как в судах общей юрисдикции, так и в арбитражных судах. Так, в АПК РФ предусмотрено, что возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением гражданами и организациями предпринимательской и иной экономической деятельности, затрагивающие права и интересы заявителя, рассматриваются арбитражными судами (пункты 1 - 2 ст. 29 АПК РФ).

Также в АПК РФ предусмотрено, что производство об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в

¹ Зайцев И.М., Рассихатская Н.А. Гражданская процессуальная форма: понятие, содержание, значение // Государство и право. 1995. N 2. С. 50.

сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, ведется арбитражными судами в порядке глав 23, 24 АПК РФ.

Суды же общей юрисдикции дела об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части рассматривают в порядке, предусмотренном главой 24 ГПК РФ, а споры об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих - по правилам главы 25 ГПК РФ.

Глава 26 ГПК РФ предусмотрела специальное производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации.

Законодатель предусмотрел отдельное производство по иным делам, возникающим из публичных правоотношений и отнесенным федеральным законом к компетенции суда общей юрисдикции или к компетенции арбитражного суда (ст. 245 ГПК РФ, гл. 22 - 23 АПК РФ).

КоАП РФ предусмотрел производство по делам об административных правоотношениях как в судах общей юрисдикции (ч. 1, 2 ст. 23.1 КоАП РФ), так и в арбитражных судах, когда административные правонарушения совершены юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями при осуществлении предпринимательской или иной экономической деятельности (абзац 3 ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ, п. 3 ст. 29, глава 25 АПК РФ).

Судами общей юрисдикции и арбитражными судами рассматриваются дела о взыскании с граждан и организаций обязательных платежей и санкций, предусмотренных ст. ст. 46, 48 и др. Налогового кодекса, п. 4 ст. 29, главой 26 АПК РФ, а также другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

В настоящее время в обществе активно обсуждаются вопросы о формализации административного судопроизводства, о создании данного вида судопроизводства как самостоятельного вида судопроизводства, о создании административных судов. На наш взгляд, разрешение этих проблем в положительную сторону способствовало бы единой судебной практике, верховенству права и гарантировало бы соблюдение принципа правовой определенности, что очень важно для человека и гражданина, а также для защиты его прав и свобод.

§ 7.2. ПРИМЕРНЫЙ АЛГОРИТМ ИЗУЧЕНИЯ И АНАЛИЗА МАТЕРИАЛОВ ДЕЛ, ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

В теории права общепризнанным является деление права на частное и публичное. Частный характер имеют отношения, когда государство выступает в качестве равного субъекта с другими лицами в имущественных отношениях, эти правоотношения регулируются нормами гражданского права, и споры, возникающие из них, подлежат рассмотрению в исковом судопроизводстве. Публичный характер носят отношения власти и подчинения, когда государство в лице своих органов, должностных лиц выступает в общественных отношениях с другими лицами в качестве представителя механизма государственного управления, эти отношения не основаны на равенстве субъектов и регулируются нормами различных отраслей публичного права (избирательного, налогового, таможенного и др.).

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, является самостоятельным видом гражданского судопроизводства и имеет свои специфические черты. Эти черты нашли свое отражение в специальном подразделе III "Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений" Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

В нем содержатся общие положения, относящиеся к данной категории дел (глава 23), а также определяются особенности производства по делам:

- о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части (глава 24);
- об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (глава 25);
- о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (глава 26).

Данная категория дел имеет свой алгоритм изучения и анализа материалов дела, при этом каждая из разновидностей этой категории дел имеет некоторые свои особенности в алгоритме изучения и анализа материалов дела.

Необходимо отметить, что алгоритм изучения и анализа материалов дела имеет свою специфику также и в зависимости от судебной инстанции, на

рассмотрении которой находится дело: первая это инстанция или кассационная.

Помощник судьи в силу своих должностных обязанностей участвует в изучении материалов дела, доводит до сведения судьи результаты такого изучения, излагает свое собственное мнение по целому ряду важных вопросов, с учетом приведенных данных судья первой инстанции, изучив материалы дела, принимает необходимое решение:

- отказать в принятии заявления;
- возвратить заявление;
- оставить заявление без движения;
- принять заявление к производству и произвести подготовку дела к слушанию;
- назначить судебное заседание к слушанию;
- удовлетворить заявление или отказать в его удовлетворении;

а судья кассационной инстанции:

- оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;
- изменить или отменить решение суда первой 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 первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Поэтому помощник судьи в процессе изучения и анализа материалов дела обязан знать не только нормы подраздела III Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, но и необходимые законодательные акты, регулирующие вопросы деятельности соответствующих органов государственной власти, органов местного

самоуправления, государственных и муниципальных служащих; а также нормы отраслей публичного права в зависимости от заявленных требований.

Необходимо знать и уметь применять на практике разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенные, в частности, в таких Постановлениях, как:

- от 29.11.2007 N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части"¹;

- от 24.06.2008 N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству"²;

- от 24.06.2008 N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции"³;

- от 26.06.2008 N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции"⁴;

- от 10.02.2009 N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих"⁵.

Все это поможет помощнику судьи правильно выстроить необходимый алгоритм изучения и анализа материалов дела указанной категории.

Как отмечено выше, дела из публичных правоотношений имеют свои процессуальные особенности, отличающие их от дел искового производства. Прежде всего, по этим делам нет ни истца, ни ответчика, есть заявитель и заинтересованные лица. По делам, вытекающим из публичных правоотношений, недопустимо заключение мирового соглашения, по ним не применяются правила договорной подсудности. Ввиду отсутствия иска нельзя предъявлять встречный иск, а также совершать такие процессуальные действия, как признание иска, отказ от иска. По этим делам не применяются правила заочного производства.

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 1. С. 5 - 13.

² Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 9. С. 2 - 8.

³ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 9. С. 8 - 12.

⁴ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 10. С. 1 - 5.

⁵ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 7 - 16.

Согласно положениям статьи 249 ГПК РФ бремя доказывания законности своих действий возлагается по делам данной категории на соответствующий орган, который издал, принял правовой акт, совершил или отказал в совершении юридического действия, бездействовал.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может по своей инициативе истребовать доказательства в целях правильного разрешения дела.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований (часть 3 статья 246 ГПК РФ).

1. Алгоритм изучения и анализа материалов дела

в суде первой инстанции

Изучение материалов дела в суде первой инстанции начинается с изучения поданного заявления.

Дела, возникающие из публичных правоотношений, возбуждаются по заявлениям заинтересованных лиц. Данные заявления должны отвечать общим требованиям статей 131 и 132 ГПК РФ.

По общему правилу, установленному частью 1 статьи 247 Гражданского процессуального кодекса РФ, в заявлении должно быть указано, какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы лица нарушены этими решениями, действиями (бездействием).

В заявлении о признании нормативного правового акта противоречащим закону в целом или в части должны быть указаны полностью исходящие данные этого акта: полное наименование, орган, принявший его, дата принятия, дата и источник опубликования (часть 5 статьи 251 ГПК РФ).

Заявление оплачивается государственной пошлиной в соответствии с положениями подпунктов 6 и 7 статьи 333.19 Налогового кодекса РФ:

- при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц физическими лицами уплачивается госпошлина в размере 200 руб., организациями - в размере 3000 руб.;

- при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, - 200руб.

Несоблюдение указанных требований в силу положений статьи 136 ГПК РФ является основанием для оставления заявления без движения с предоставлением заявителю разумного срока для устранения недостатков.

Не все дела, возникающие из публичных правоотношений, относятся к подведомственности судов общей юрисдикции. Согласно части 3 статьи 22 ГПК РФ часть из них федеральными конституционными и федеральными законами могут быть отнесены к ведению арбитражных судов. Соответственно, при изучении поступившего заявления необходимо сразу же разрешить вопрос о соблюдении подведомственности поданного заявления по указанной категории дел.

В случае, если заявление не подведомственно суду общей юрисдикции, оно подлежит отказу в принятии к производству согласно пункту 1 части 1 статьи 134 ГПК РФ.

Подлежит рассмотрению и вопрос о соблюдении подсудности при подаче заявления.

В зависимости от уровня органа, принявшего оспариваемый нормативный правовой акт, установлена подсудность суда первой инстанции: районные суды, верховные суды республик, краевые, областные, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономного округа, Верховный Суд РФ (статьи 24, 26, 27 ГПК РФ).

По заявлениям граждан об оспаривании решения, действий (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего специальной нормой установлена альтернативная территориальная подсудность: по усмотрению гражданина заявление может быть подано в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего (часть 2 статьи 254 ГПК РФ).

Мировые судьи дела данной категории не рассматривают.

Подсудность заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме зависит от того, решение (уклонение от принятия решения) какой избирательной комиссии обжалуется.

В случае нарушения правил подсудности данного дела заявление возвращается (пункт 2 части 1 статьи 135 ГПК РФ).

Изучая поступившее заявление по указанной категории дел, необходимо проверять полномочие заявителя. При этом следует обратить внимание на то, что право на обращение в суд с заявлениями о судебной защите по делам этой категории предоставлено непосредственно гражданам и организациям Российской Федерации, чьи права нарушены, а также их представителям в объеме полномочий, выраженных в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления и должностные лица в силу положений части 1 статьи 46 ГПК РФ могут обращаться с такими заявлениями в интересах неопределенного круга лиц в случаях, прямо предусмотренных законом.

В защиту избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации с заявлениями могут обращаться кандидаты и их доверенные лица, избирательные объединения и их доверенные лица, политические партии и их региональные объединения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и их полномочные представители, иные группы участников референдума и их уполномоченные представители, наблюдатели.

Наличие права на обращение в суд с заявлением о возбуждении дела, возникающего из публичных правоотношений, должно проверяться и обсуждаться по каждому заявлению.

В случае, если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований статей 131 и 132 ГПК РФ. Если при этом нарушены правила подсудности дела, судья возвращает заявление на основании пункта 2 части 1 статьи 135, части 3 статьи 247 ГПК РФ.

Необходимо помнить, что согласно статье 250 ГПК РФ после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в деле, а также иные лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям.

Наличие такого обстоятельства дает основание для отказа в принятии заявления или прекращения производства по делу, возникшему из публичных правоотношений.

Разрешая вопрос о принятии заявления к производству суда, также необходимо иметь в виду, что по смыслу статей 251, 253 ГПК РФ предметом судебного обжалования могут выступать лишь такие правовые акты (как нормативные, так и ненормативные), которые на время рассмотрения заявленных требований по существу являются действующими и влекущими нарушения гражданских прав и свобод, требующие судебной защиты. Правовые акты, действие которых прекращено, сами по себе основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей уже не являются и, следовательно, каких-либо нарушений охраняемых законом прав и свобод физических и юридических лиц повлечь не могут, и такие акты не могут выступать предметом судебного обжалования.

В порядке гражданского судопроизводства не рассматриваются жалобы на постановления, вынесенные по делам об административных правонарушениях, поскольку порядок рассмотрения таких жалоб установлен Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях¹.

Также суды в порядке главы 25 ГПК РФ не вправе рассматривать дела об оспаривании действий (бездействия), связанных с применением норм уголовного и уголовно-процессуального права при осуществлении производства по конкретному уголовному делу².

Вместе с тем дела по жалобам содержащихся под стражей подозреваемых и обвиняемых, а также лиц, осужденных к лишению свободы, на действия администрации следственных изоляторов или исправительных учреждений, связанные с ненадлежащими условиями содержания (например, необеспечение осужденных надлежащей медицинской помощью), а также на решения о применении администрацией следственных изоляторов или исправительных учреждений мер дисциплинарного взыскания рассматриваются по правилам главы 25 ГПК РФ³.

Кроме того, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации не допускает возможности оспаривания в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, решений и действий (бездействия) предприятий, организаций, их объединений и общественных объединений. С 1 февраля 2003 г. дела об оспаривании решений и действий (бездействия) предприятий, организаций, их объединений и общественных объединений подлежат рассмотрению по правилам искового производства, в

¹ Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20.01.2003 N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. N 3. С. 3.

² Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 9.

³ Там же. С. 9.

том числе с соблюдением общих правил подсудности, как дела по спорам о защите субъективного права.

Законодатель устанавливает определенные процессуальные сроки для подачи заявлений по делам, возникающим из публичных правоотношений. Так, для оспаривания решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих такой срок равен трем месяцам со дня, когда заявителю стало известно о нарушении его прав и свобод (статья 256 ГПК РФ). По делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации срок подачи заявления зависит от того, о нарушении каких прав идет в заявлении речь (статья 260 ГПК РФ, статья 78 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации"¹).

Заявления об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части подаются независимо от срока, прошедшего со дня издания этих актов.

Пропуск срока не является основанием для отказа в принятии заявления к производству. Пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен при наличии уважительности причин такого пропуска. Вместе с тем пропуск срока может послужить основанием для отказа в удовлетворении заявления, если суд признает причины пропуска неуважительными. Вместе с тем в отдельных случаях законом может быть предусмотрено, что данный срок восстановлению не подлежит, т.е. он является пресекательным (например, часть 2 статьи 260 ГПК РФ, часть 2 статьи 78 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации").

Учитывая, что по делам, возникающим из публичных правоотношений, доказательствами, как правило, являются те или иные документы, следует проверять, имеются ли в этих документах все необходимые реквизиты. Копии представленных документов должны быть тождественны оригиналам. Документы иностранного государства должны быть легализованы в установленном порядке.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству помощник судьи обязан осуществить подбор необходимых нормативных правовых актов и материалов судебной практики по поставленному вопросу, проверить надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте проведения беседы по делу, судебного заседания.

¹ Собрание законодательства РФ. 17.06.2002. N 24. Ст. 2253; Российская газета. N 60. 08.04.2009.

Рассматривая дела, возникающие из публичных правоотношений, суд не вправе вторгаться в компетенцию органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих.

Решение суда по делам названной категории должно отвечать общим правилам, закрепленным в главе 16 ГПК РФ. В решении суда обязательно должна быть дана оценка всей совокупности представленных и исследованных доказательств; должны быть сделаны ссылки на законы или иные нормативные правовые акты, которые положены в основу решения суда.

2. Особенности алгоритма по делам об оспаривании нормативных правовых актов

Данному судопроизводству посвящена глава 24 ГПК РФ. В ней регламентируется процессуальный порядок осуществления нормоконтроля судами общей юрисдикции. Нормоконтроль в настоящее время осуществляется практически всеми судами (за исключением мировых судей), действующими в Российской Федерации, и заключается в проверке соответствия оспариваемого нормативного акта вышестоящим по иерархии нормативным актам. При рассмотрении судами дел в сфере нормоконтроля осуществляется защита неопределенного круга лиц.

Решая вопрос о принятии заявления об оспаривании нормативного правового акта к производству, прежде всего проверяется соответствие этого заявления требованиям, предусмотренным статьям 131, 132 ГПК РФ. Кроме того, необходимо выяснить, содержит ли оно дополнительно данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, о его наименовании и дате принятия; указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью. Это требование в равной степени относится и к заявлениям организаций: в них также должно быть указано, какие права организации нарушаются оспариваемым нормативным правовым актом или его частью (часть 5 статьи 251 ГПК РФ).

Должностные лица, органы государственной власти и местного самоуправления, перечисленные в части 2 статьи 251 ГПК РФ, вправе обратиться в суд с заявлением о признании нормативного правового акта

противоречащим закону полностью или в части, если они считают, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом или его частью нарушена их компетенция.

Необходимо проверить приобщены ли к заявлению об оспаривании нормативного правового акта копия оспариваемого нормативного правового акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Заявление должно быть подано с количеством копий, достаточных для вручения всем заинтересованным лицам.

В принятии заявления об оспаривании нормативного правового акта может быть отказано как по основаниям, установленным статьей 134 ГПК РФ, в том числе и в связи с тем, что обжалуемым нормативным актом не затрагиваются права, свободы или законные интересы заявителя, так и по основаниям, предусмотренным частью 8 статьи 251 ГПК РФ: если имеется вступившее в законную силу решение суда, которым проверена законность оспариваемого нормативного правового акта органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица по основаниям, указанным в заявлении.

При решении вопроса о принятии заявления об оспаривании нормативного правового акта или его части необходимо проверить, действительно ли оспариваемый акт относится к нормативным правовым актам по тем существенным признакам, которыми он характеризуется: издание акта в установленном порядке управомоченным органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, наличие в нем правовых норм (правил поведения), обязательных для неопределенного круга лиц, рассчитанных на неоднократное применение, направленных на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение существующих правоотношений. Независимо от наименования оспариваемого акта (за исключением акта, принятого в форме закона) необходимо также проверить, содержит ли он правовые нормы, определяющие правила поведения субъектов регулируемых отношений.

В случае, если оспариваемый правовой акт не является нормативным и дело его неподсудно данному суду, заявление подлежит возвращению с указанием, в какой суд следует обратиться заявителю.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству по делам об оспаривании муниципального правового акта к материалам дела необходимо приобщать текст устава данного муниципального образования, поскольку в нем определена структура органов местного самоуправления, порядок их

формирования и полномочия, а в необходимых случаях - также тексты конституций (уставов) и законов субъектов Российской Федерации, которыми определяются отдельные полномочия представительных органов муниципальных образований.

По делам об оспаривании нормативных правовых актов, принятых законодательным органом государственной власти субъекта Российской Федерации либо представительным органом муниципального образования, в качестве заинтересованных лиц привлекаются также соответственно высшее должностное лицо этого субъекта Российской Федерации либо глава муниципального образования, подписавшие и обнародовавшие оспариваемый акт.

Помощнику судьи необходимо на стадии подготовки дела к слушанию проверить наличие в материалах дела нормативного правового акта, имеющего большую юридическую силу.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, и его законности возлагается на орган или должностное лицо, принявшее оспариваемый акт. На стадии подготовки дела к слушанию суд обязывает соответствующие орган или должностное лицо представить доказательства в подтверждение обстоятельств, имеющих значение для дела.

Рассмотрение дела по заявлению об оспаривании нормативного правового акта согласно статье 252 ГПК РФ должно быть осуществлено в течение месяца со дня его подачи с участием лиц, обратившихся в суд с заявлением, представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора.

Юридически значимыми для разрешения вопроса по существу являются вопросы соблюдения порядка принятия оспариваемого нормативного правового акта. В частности, необходимо выяснять:

- полномочия органа (должностного лица) на издание нормативных правовых актов и их пределы;
- форму (вид), в которой орган (должностное лицо) вправе принимать нормативные правовые акты;
- предусмотренные правила введения нормативных правовых актов в действие, в том числе правила их опубликования.

Нарушение требований законодательства хотя бы по одному из оснований, влекущих признание акта недействующим, влечет отказ в

удовлетворении заявления без исследования других обстоятельств по делу, включая содержание оспариваемого акта.

Отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет за собой прекращение производства по делу. Признание заявленного требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда необязательно.

3. Особенности алгоритма по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих

Правила производства по делам данной разновидности установлены главой 25 ГПК РФ.

В соответствии со статьей 46 Конституции Российской Федерации и главой 25 ГПК РФ граждане и организации вправе обратиться в суд за защитой своих прав и свобод с заявлением об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, в результате которых, по мнению указанных лиц, были нарушены их права и свободы или созданы препятствия к осуществлению ими прав и свобод либо на них незаконно возложена какая-либо обязанность или они незаконно привлечены к ответственности.

Исходя из этих положений, при изучении поступившего заявления и решении вопроса о принятии его к производству необходимо выяснять, что конкретно оспаривается: решение, действие или бездействие.

Понятия решения, действия, бездействия в настоящее время раскрыты в пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10.02.2009 N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов

местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" ¹.

Если в заявлении указано на то, что оспаривается решение, то необходимо проверить:

- оспариваемый акт принят органом государственной власти, органом местного самоуправления, их должностными лицами, государственными, муниципальными служащими и приравненными к ним лицами;

- этот акт принят единолично или коллегиально;

- содержит оспариваемый акт властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций;

- в какой форме принят оспариваемый акт (письменной или устной);

- в определенной форме (например, распоряжение, решение) или произвольной (письменное сообщение об отказе).

При оспаривании действия органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных или муниципальных служащих необходимо, чтобы в заявлении было указано:

- в чем конкретно выразилось оспариваемое действие;

- является ли оно властным волеизъявлением;

- повлекло ли нарушение прав и свобод заявителя или создало препятствия к их осуществлению.

В заявлении об оспаривании бездействия органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего должно быть отражено, в чем конкретно выразилось такое бездействие, т.е. неисполнение обязанности, возложенной на указанных лиц нормативными правовыми и иными актами, определяющими их полномочия (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами).

Далее при изучении заявления необходимо выяснить, решения, действия (бездействие) каких конкретно органов, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих оспорены.

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 7.

По правилам главы 25 ГПК РФ могут быть оспорены решения, действия (бездействие):

- федеральных органов государственной власти: представительного (законодательного) органа Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, образуемых в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным законом "О Правительстве Российской Федерации", указами Президента Российской Федерации о системе и структуре федеральных органов исполнительной власти, а также территориальных органов, созданных федеральными органами исполнительной власти для осуществления своих полномочий;

- органов государственной власти субъектов Российской Федерации: законодательного (представительного) органа, высшего исполнительного органа и иных органов государственной власти, образуемых в соответствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации и на основании нормативного правового акта органа законодательной (представительной) власти субъекта Российской Федерации и (или) его высшего должностного лица;

- органов местного самоуправления: представительного органа муниципального образования, местной администрации и иных органов, предусмотренных уставом муниципального образования и обладающих собственными полномочиями по решению вопросов местного значения;

- должностных лиц - постоянно, временно, в том числе по специальному полномочию, выступающих от имени федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск и воинских формирований Российской Федерации, принявших оспариваемое решение, совершивших оспариваемое действие (бездействие), имеющие обязательный характер и затрагивающие права и свободы граждан и организаций, не находящихся в служебной зависимости от этих лиц;

- государственных служащих - граждан, осуществляющих на основании контракта профессиональную служебную деятельность на должностях федеральной государственной службы (федеральной государственной гражданской службы, военной службы, правоохранительной службы) либо на должностях государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации;

- муниципальных служащих - граждан, осуществляющих на постоянной основе на основании контракта профессиональную деятельность на должностях муниципальной службы.

Если оспариваются решение, действие (бездействие) должностного лица федерального органа государственной власти, иного федерального государственного органа, органа государственной власти субъектов Российской Федерации, органа местного самоуправления, не отнесенного по своей должности к должности государственной или муниципальной службы, то такие требования не подлежат разрешению в порядке, установленном главой 25 ГПК РФ.

На стадии приема заявления к производству также необходимо учитывать, что к компетенции судов общей юрисдикции отнесены также дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов, которые не являются органами государственной власти и органами местного самоуправления, но наделены властными полномочиями в области государственного управления или распорядительными полномочиями в сфере местного самоуправления и принимают решения, носящие обязательный характер для лиц, в отношении которых они вынесены; решения призывных комиссий ¹; дела об оспаривании решений органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, связанных с согласованием и разрешением на размещение, проектирование, строительство, реконструкцию, ввод в эксплуатацию, эксплуатацию, консервацию и ликвидацию зданий, строений, сооружений и иных объектов, по мотиву нарушения прав и свобод заявителя, создания препятствия к их осуществлению; дела об оспаривании решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, нарушающих право граждан и организаций на доступ к информации ².

В стадии подготовки дела к слушанию в необходимых случаях разрешается вопрос о привлечении к участию в деле в качестве заинтересованного лица:

- соответствующего органа государственной власти или органа местного самоуправления, если оспаривается решение, действие (бездействие) структурного подразделения этих органов, не являющегося юридическим лицом;

- соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления либо должностного лица, уполномоченных на решение вопросов в данной сфере государственного управления либо местного

¹ Федеральный закон от 28.03.1998 N 53-ФЗ (в ред. от 28.06.2011) "О воинской обязанности и военной службе" // СЗ РФ. 30.03.1998. №13. Ст. 1478 (пункт 7 статьи 28); Федеральный закон от 25.07.2002 №113-ФЗ (в ред. от 09.03.2010 №27-ФЗ) "Об альтернативной гражданской службе" // СЗ РФ. 29.07.2002. №30. Ст. 3030 (статья 15).

² Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (в ред. от 21.07.2011 №252-ФЗ) "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (пункт 6 статьи 8) // СЗ РФ. 31.07.2006. N 31 (1 ч.). Ст. 3448.

самоуправления, если принявший оспариваемое решение, совершивший действие (бездействие) орган не относится к органам государственной власти или органам местного самоуправления, но наделен властными полномочиями в области государственного управления или распорядительными полномочиями в сфере местного самоуправления.

На этой же стадии (впрочем, как и на любой другой стадии производства по делу) может быть разрешен вопрос о приостановлении действия оспариваемого решения не только по заявлению лиц, участвующих в деле, но и по собственной инициативе суда, при этом следует иметь в виду, что это обстоятельство не предрешает результат рассмотрения дела судом.

Подлежит проверке вопрос приостановления действия оспариваемого решения органом или должностным лицом после поступления к ним жалобы на это решение в случаях, когда федеральным законом предусмотрено такое приостановление выполнения соответствующего решения в случае его оспаривания.

Если будет установлено, что этого не было сделано соответствующим органом или должностным лицом, суду следует вынести определение о приостановлении действия оспариваемого решения до вступления решения суда в законную силу.

Обстоятельствами, имеющими значение для правильного разрешения дела, являются:

- соблюдение срока обращения с заявлением в суд;
- законность и обоснованность принятого решения, совершенного действия (бездействия).

В случаях пропуска установленных законодательством сроков обращения в суд необходимо выяснять причины такого пропуска и обсуждать вопрос о применении последствий несоблюдения этих сроков.

Проверка законности и обоснованности принятого решения, совершенного действия (бездействия) включает в себя выяснение таких вопросов, как:

- имеет ли орган (лицо) полномочия на принятие решения или совершение действия;
- соблюден ли порядок принятия решений, совершения действий органом или лицом;

- соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного действия (бездействия) требованиям закона и иного нормативного правового акта, регулирующего данные правоотношения.

4. Некоторые особенности алгоритма по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан России регулируется главой 26 ГПК РФ и рядом специальных федеральных законов в сфере избирательного законодательства: Федеральным законом от 12.06.2002 N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации"¹, а также рядом других федеральных законов, регулирующих процедуры выборов Президента Российской Федерации, депутатов Государственной Думы, процедуру проведения референдума.

Поскольку вопрос об обеспечении и защите избирательных прав относится к вопросам защиты прав и свобод человека и гражданина, он относится к предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (пункт "б" части 1 статьи 72 Конституции Российской Федерации), соответственно, подлежит регулированию не только федеральными законами, но и принимаемыми в соответствии с ними законами субъектов Российской Федерации, которые не могут противоречить федеральным законам (части 2 и 5 статьи 76 Конституции Российской Федерации).

Таким образом, осуществляя судебную защиту избирательных прав граждан Российской Федерации и их права на участие в референдуме, в зависимости от уровня выборов и референдума суды обязаны применять не только федеральные законы, но и соответствующие законы субъекта Российской Федерации.

В настоящее время судебной защите подлежит как активное избирательное право, так и пассивное - право быть избранным. Исходя из этого, можно выделить две группы субъектов, имеющих право на обращение за судебной защитой избирательных прав.

¹ СЗ РФ. 2002. N 24. Ст. 2253.

Изучение поступившего в суд заявления должно быть начато с выяснения вопроса: имеет ли заявитель право на обращение за судебной защитой указанного в заявлении нарушенного избирательного права, т.е. является ли он надлежащим субъектом.

Выше уже говорилось о сроках на обращение в суд по делам данной категории. В зависимости от стадии избирательной кампании и характера предъявленных требований сроки делятся на общие и пресекательные.

Следует также обратить внимание на то, что в соответствии с частью 2 статьи 260 ГПК РФ заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано в суд в течение 10 дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума обжалуемого решения. Указанный процессуальный срок восстановлению не подлежит.

Заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за 8 дней до дня голосования.

Заявление о нарушении избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации после опубликования результатов выборов либо референдума может быть подано в суд в течение года со дня опубликования результатов соответствующих выборов (референдума).

Указанные сроки относятся к пресекательным. Если пропуск общего срока без уважительных причин является основанием для отказа в удовлетворении заявленных требований, то пропуск пресекательного срока является основанием для отказа в принятии заявления к производству.

Заявление о защите избирательных прав уплачивается государственной пошлиной в размере 200 руб., в размере, установленном подпунктом 7 пункта 1 статьи 333.19 Налогового кодекса РФ, как для заявлений об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций.

Учитывая скоротечность избирательных кампаний, законодатель установил не только сокращенные сроки обращения в суд, но и сокращенные сроки рассмотрения дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме.

В связи с этим при подготовке дела к судебному разбирательству суды для извещения всех заинтересованных лиц используют не только телефонограммы, факсы, телеграммы, но и штабы кандидатов на выборную должность.

При изучении поступившего заявления необходимо также определить соблюдение обратившимися в суд лицами установленной подсудности данной разновидности дел. По общему правилу (за отдельными исключениями) подсудность дел о защите избирательных прав зависит от уровня избирательных комиссий. Правила подсудности определены статьями 24, 26, 27 ГПК РФ, пунктом 2 статьи 75 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации".

5. Алгоритм изучения и анализа материалов дела в суде кассационной инстанции

Кассационное производство является стадией гражданского процесса, в которой осуществляется проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений суда первой инстанции.

Деятельность помощника судьи в первую очередь направлена на то, чтобы дело было рассмотрено кассационной инстанцией в соответствии с правилами судопроизводства, установленными главой 40 ГПК РФ, а также разъяснениями, изложенными в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2008 N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции".

Оформление дела на рассмотрение в кассационной инстанции осуществляется судом первой инстанции, рассмотревшим дело. Этот порядок уже был изложен в статьях, содержащихся во втором выпуске Настольной книги помощника судьи, посвященной вопросам организации работы помощника судьи в гражданском судопроизводстве¹. Поэтому в данном параграфе мы отмечаем лишь то, что оформление дел, возникших из

¹См.: Настольная книга помощника судьи: Вып. 2: Организация работы и гражданское судопроизводство / Коллектив авторов; Под общ. ред. Ю.П. Гармаева и А.О. Хориноева. Улан-Удэ: Изд-во "ОАО "Республиканская типография", 2009. С. 50 - 55.

публичных правоотношений, на кассационное рассмотрение осуществляется по общим правилам, установленным главой 40 ГПК РФ.

В каждом суде может быть выработан свой алгоритм изучения и анализа материалов дела, именно поэтому мы говорим о примерном алгоритме.

Изучение дела в суде кассационной инстанции рекомендуем начать с ознакомления с решением суда первой инстанции, а затем содержанием кассационных жалобы, представления.

Только после этого следует обратиться собственно к заявлению, послужившему основанием для возбуждения дела, и приложенных к нему документов, а также исследовать все другие доказательства, представленные в материалах дела. После чего с учетом содержащихся в кассационных жалобе, представлении доводов сопоставить имеющиеся в материалах дела доказательства с теми доказательствами, которые были исследованы судом и которым судом была дана правовая оценка. При этом необходимо обратить внимание: содержит ли описательная часть решения мотивы заявления, послужившего основанием к возбуждению дела из публичных правоотношений, в том числе дополнения, сделанные в ходе рассмотрения заявления; приведен ли в мотивировочной части решения правовой анализ фактических обстоятельств, установленных судом; произведена ли оценка всей совокупности имеющихся доказательств, указано ли, почему одни из доказательств суд принимает во внимание, а другие отклоняет; приведены ли ссылки на законы или иные нормативные правовые акты, положенные в основу решения суда; содержит ли резолютивная часть решения исчерпывающие выводы суда об удовлетворении заявления полностью или в части либо об отказе в удовлетворении заявленного требования, разрешен ли вопрос по распределению судебных расходов.

Как отмечалось выше, при кассационном рассмотрении дел, возникающих из публичных правоотношений, действуют общие правила главы 40 ГПК РФ.

Вместе с тем по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации имеются свои особенности.

В частности, срок подачи кассационных или частных жалоб по делам данной разновидности составляет не 10 дней, как установлено статьей 338 ГПК РФ. В силу части 3 статьи 261 ГПК РФ такие жалобы могут быть поданы в течение пяти дней со дня принятия судом решения или определения. При этом в указанный срок включается время на составление мотивированного решения судьи и на ознакомление заинтересованных лиц с протоколом судебного заседания.

По иному регулируются и сроки рассмотрения названных дел в суде кассационной инстанции. В случае, если такие дела с кассационными жалобой, представлением поступили на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, они рассматриваются в течение пяти дней со дня их поступления (часть 3 статьи 348 ГПК РФ).

Дела с кассационными жалобой, представлением на решение по делу о регистрации кандидата (списка кандидатов), об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), исключении кандидата из заверенного списка кандидатов, отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) при поступлении на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании до дня голосования подлежат рассмотрению не позднее дня, предшествующего дню голосования, а регистрация кандидата (списка кандидатов) может быть отменена судом кассационной инстанции не позднее чем за два дня до дня голосования (часть 3.1 статьи 348 ГПК РФ).

§ 7.3. РАССМОТРЕНИЕ СУДАМИ СПОРОВ ОБ ОБЖАЛОВАНИИ ДЕЙСТВИЙ ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

В преддверии принятия Конституции РФ был принят Закон РФ от 27 апреля 1993 г. "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан"¹. Уже в самом названии Закона прослеживается неограниченный перечень органов и лиц, действия которых могут быть обжалованы в суд. Фактически был создан единый механизм судебной защиты прав всех граждан России.

В предлагаемой статье освещается порядок обжалования в суд действий и решений органов местного самоуправления и их должностных лиц, муниципальных служащих, роль и задачи помощника судьи при рассмотрении этой категории дел.

В связи с принятием Федерального закона от 6 октября 2003 г. "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" существенно возросла роль местного самоуправления². В соответствии с этим Законом органы местного самоуправления самостоятельно регулируют вопросы, которые ранее определялись федеральным и региональным законодательством. Федеральный закон от 6 октября 2003 г. закрепил определение муниципального правового акта, выстроил систему муниципальных правовых актов. В настоящее время органам местного самоуправления и их должностным лицам приходится оперативно решать вопросы местного значения в условиях постоянно изменяющегося на федеральном уровне бюджетного, налогового, земельного, градостроительного, жилищного законодательства и принимать соответствующие муниципальные правовые акты.

Муниципальные правовые акты органов местного самоуправления не должны нарушать права, законные интересы граждан. Однако в результате нормотворческой деятельности органов местного самоуправления и разрешения местных вопросов увеличилось число правовых актов, принятых с нарушением законодательства.

Каков же порядок их обжалования?

Для того, чтобы помощник судьи лучше понял природу этих споров и, соответственно, оказал действенную помощь судье в подготовке этой

¹ Российская газета. №89. 12.05.1993

² СЗ РФ. 06.10.2003. №40. Ст. 3822

категории дел необходимо дать понятие и раскрыть систему муниципальных правовых актов.

Муниципальный правовой акт - это решение по вопросам местного значения или по вопросам осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ, принятое населением муниципального образования непосредственно, органом местного самоуправления, документально оформленное, обязательное для исполнения на территории муниципального образования, устанавливающее либо изменяющее общеобязательные правила или имеющие индивидуальный характер.

Согласно ст. 43 ФЗ от 6 октября 2003 г. "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" в систему муниципальных правовых актов входят:

1) устав муниципального образования;

2) правовые акты, принятые на местном референдуме (сходе граждан), нормативные и иные правовые акты (решения) представительного органа муниципального образования по вопросам, отнесенным к его компетенции федеральными законами, законами субъекта РФ, уставом муниципального образования, с установлением правил, обязательных для исполнения на территории муниципального образования;

3) правовые акты:

- главы муниципального образования (постановления и распоряжения) в пределах полномочий, установленных уставом муниципального образования и решениями представительного органа муниципального образования;

- постановления главы местной администрации по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ, иных органов местного самоуправления;

- распоряжения и приказы должностных лиц местного самоуправления, предусмотренных уставом муниципального образования.

Исходя из этого, можно сделать следующий вывод.

В том случае когда речь идет об обжаловании двух первых видов муниципальных правовых актов, которые являются нормативными правовыми актами представительного органа муниципального образования, касаются прав неопределенного круга лиц, проживающих на его территории,

предназначены для неоднократного применения, то оно производится по нормам главы 24 ГПК РФ - производства по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части.

Когда же обжалуются иные муниципальные правовые акты, касающиеся прав конкретных граждан и организаций, то эти дела рассматриваются в порядке главы 25 ГПК РФ.

Таким образом, порядок оспаривания гражданами и организациями решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих производится в порядке, предусмотренном ГПК РФ (гл. 23 и 25, ст. ст. 245 - 250, 254 - 258), с соблюдением общих правил подсудности (ст. 28).

В целях обеспечения правильного и единообразного применения норм ГПК РФ Пленум Верховного Суда Российской Федерации принял Постановление от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих"¹. (Далее - Постановление.)

Поскольку во втором выпуске настольной книги помощника судьи "Организация работы и гражданское судопроизводство" значение и содержание данного Постановления раскрыто не в полном объеме, хотелось бы восполнить этот пробел в настоящей статье с учетом специфики раскрываемой темы.

Необходимость подготовки и издания указанного Постановления Пленума вызвана тем обстоятельством, что нормы, которые регулируют деятельность органов власти, местного самоуправления, характер их взаимоотношений с гражданами и организациями, практически не кодифицированы. Кроме того, есть огромное количество нормативно-правовых актов, в которых лишь несколько норм применяется к конкретным ситуациям. Сложно разобраться во всем этом массиве законодательства, и сделана попытка, объединив все в одном Постановлении, помочь судьям, их помощникам с рассмотрением этих дел.

В Постановлении приведены виды решений и действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих, принятых единолично или коллегиально, как в письменной, так и в устной форме, которые могут быть обжалованы в судебном порядке. При этом обжалуемое письменное решение может быть принято как в установленной, так и в произвольной форме (например, письменное

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 7 - 16.

сообщение об отказе должностного лица в удовлетворении обращения гражданина).

Разъясняется, что следует понимать для целей обжалования под действием или бездействием. Так, к действию по смыслу ст. 255 ГПК РФ относится властное волеизъявление соответствующих органов местного самоуправления и их должностных лиц, которое не облечено в форму решения, но повлекло нарушение прав и свобод граждан и организаций или создало препятствия для их осуществления. К бездействию относится неисполнение органом местного самоуправления, его должностным лицом, муниципальным служащим обязанности, возложенной на них нормативными правовыми и иными актами, определяющими полномочия этих лиц (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, относится нерассмотрение обращения заявителя уполномоченным лицом (п. 1 Постановления).

Определены категории должностных лиц органов государственной власти и муниципальных органов, решения или действия (бездействие) которых подлежат обжалованию в указанном порядке по правилам ст. 255 ГПК РФ (п. 2 Постановления)¹.

Пленум Верховного Суда РФ дал подробное толкование должностных лиц, постоянно, временно, в том числе по специальному полномочию выступающих от имени органов государственной власти и органов местного самоуправления, решения, действия (бездействие) которых могут быть оспорены по правилам гл. 25 ГПК РФ.

Согласно положениям ст. ст. 1, 2, 6, 7, 10 Федерального закона "О муниципальной службе в Российской Федерации" муниципальными служащими являются граждане, осуществляющие на постоянной основе на основании контракта профессиональную деятельность на должностях муниципальной службы, которые установлены муниципальными правовыми актами в соответствии с реестром должностей муниципальной службы в субъекте Российской Федерации, утверждаемым законом субъекта Российской Федерации, и получающие денежное содержание за счет средств местного бюджета.

Необходимо иметь в виду, что в органах местного самоуправления могут быть предусмотрены должности, не являющиеся должностями муниципальной службы (ч. 2 ст. 10 Федерального закона "О муниципальной службе в Российской Федерации"). Решения, действия (бездействие) лиц, занимающих такие должности, не подлежат оспариванию по правилам гл. 25 ГПК РФ (п. 4 Постановления).

¹ Там же. С. 7.

В порядке, предусмотренном гл. 25 ГПК РФ, рассматриваются и разрешаются также иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральными законами к компетенции судов общей юрисдикции, в частности об оспаривании решений, действий (бездействия) органов, которые не являются органами государственной власти и органами местного самоуправления, но наделены властными полномочиями в области государственного управления или распорядительными полномочиями в сфере местного самоуправления и принимают решения, носящие обязательный характер для лиц, в отношении которых они вынесены (например, дела об оспаривании решений квалификационных коллегий судей (ст. 26 Федерального закона "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации"), решений призывных комиссий (п. 7 ст. 28 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", ст. 15 Федерального закона "Об альтернативной гражданской службе") (п. 5 Постановления); дела об оспаривании решений органов местного самоуправления, их должностных лиц, связанных с согласованием и разрешением на размещение, проектирование, строительство, реконструкцию, ввод в эксплуатацию, эксплуатацию, консервацию и ликвидацию зданий, строений, сооружений и иных объектов, по мотиву нарушения прав и свобод заявителя, создания препятствия к их осуществлению; дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, нарушающих право граждан и организаций на доступ к информации (п. 6 ст. 8 ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации"))).

В соответствии с ч. 3 ст. 22 ГПК РФ судам общей юрисдикции подведомственны дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти и органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, за исключением дел, отнесенных федеральным конституционным законом или федеральным законом к ведению арбитражных судов.

В судах общей юрисдикции независимо от состава участников правоотношений, из которых возникло требование, не могут рассматриваться дела об оспаривании отказа в государственной регистрации, уклонения от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей (п. 3 ч. 1 и ч. 2 ст. 33 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, далее - АПК РФ).

Согласно положениям ч. 2 ст. 27, п. 2 ст. 29 и ч. 1 ст. 197 АПК РФ суды общей юрисдикции не вправе рассматривать и разрешать дела об оспаривании ненормативных правовых актов органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической

деятельности. При применении указанных положений необходимо учитывать, что действующее законодательство не относит к индивидуальным предпринимателям нотариусов, занимающихся частной практикой, адвокатов (ст. ст. 3 и 4 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, ст. ст. 10, 12, 15 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации") (п. 6 Постановления).

При подготовке к рассмотрению этой категории дел помощнику судьи необходимо знать, что не подлежат рассмотрению по нормам главы 25 ГПК РФ дела:

- об оспаривании лицами, указанными в ч. 1 ст. 259 ГПК РФ, решений, действий (бездействия) органа местного самоуправления, их должностных лиц, нарушающих избирательные права и право на участие в референдуме граждан РФ (порядок производства по таким делам определен главой 26 ГПК РФ);

- о внесении исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния, если органы местного самоуправления, наделенные в установленном порядке с учетом положений п. 2 ст. 4 ФЗ "Об актах гражданского состояния" полномочиями на государственную регистрацию актов гражданского состояния, при отсутствии спора о праве отказались внести исправления и изменения в произведенные записи (порядок производства по таким делам определен главой 36 ГПК РФ);

- об оспаривании нотариальных действий, в том числе совершенных главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, уполномоченными должностными лицами, или об отказе в совершении этих действий названными лицами (порядок производства по таким делам определен главой 37 ГПК РФ).

Помощнику судьи следует иметь в виду, что правильное определение им вида судопроизводства (исковое или по делам, возникающим из публичных правоотношений), в котором подлежат защите права и свободы гражданина или организации, несогласных с решением, действием (бездействием) органа местного самоуправления, его должностного лица, муниципального служащего, зависит от характера правоотношений, из которых вытекает требование лица, обратившегося за судебной защитой, а не от избранной им формы обращения в суд (например, подача заявления в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ или подача искового заявления).

Применительно к рассматриваемой теме родовая подсудность дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного

самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих, определяется в соответствии со ст. ст. 24 - 27, ч. ч. 2 и 3 ст. 254 ГПК РФ.

Районными судами рассматриваются все дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих.

Мировые судьи не вправе рассматривать дела данной категории как не отнесенные законом к их подсудности (ст. 23 ГПК РФ).

Установленная ч. 2 ст. 254 ГПК РФ родовая подсудность не может быть изменена по соглашению заявителя и органа (лица), принявшего оспариваемое решение, совершившего оспариваемое действие (бездействие) (п. 11 Постановления).

Судам необходимо иметь в виду, что в качестве заявителей по данной категории дел могут выступать граждане и должностные лица, а в качестве заявителей-организаций - не только коммерческие и некоммерческие организации, но и органы государственной власти, органы местного самоуправления.

В соответствии с ч. 1 ст. 46 ГПК РФ граждане или организации вправе обращаться в суд в защиту прав и свобод других лиц по их просьбе либо в защиту прав и свобод неопределенного круга лиц в случаях, прямо предусмотренных законом. Согласно правилам, закрепленным в ст. 398 ГПК РФ, заявителями по этим делам могут также выступать иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные организации (п. 12 Постановления).

На основании ч. 1 ст. 45 ГПК РФ прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в порядке, предусмотренном гл. 25 ГПК РФ, за защитой прав и свобод конкретного гражданина об оспаривании решений, действий (бездействия), в результате которых для него наступили последствия, названные в ст. 255 ГПК РФ, при условии, что гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд, а также в защиту прав и свобод неопределенного круга лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, если такими решениями, действиями (бездействием) нарушены права и свободы этих лиц, созданы препятствия к осуществлению ими прав и свобод или на них незаконно возложена какая-либо обязанность (п. 13 Постановления).

Заявления по делам данной категории, подсудные районным судам, подаются в суд по месту нахождения (по месту фактического расположения) органа местного самоуправления, его должностного лица, муниципального

служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются. При этом необходимо иметь в виду, что ч. 2 ст. 254 ГПК РФ предусмотрена альтернативная подсудность для заявителей-граждан. Эти лица вправе по своему усмотрению подать заявление об оспаривании решений, действий (бездействия), в результате которых наступили указанные в ст. 255 ГПК РФ последствия, в суд по месту своего жительства.

Если место нахождения органа или лица не совпадает с территорией, на которую распространяется их компетенция (например, местная администрация расположена вне границ данного муниципального образования), то заявление подается в суд, в районе деятельности которого исполняют свои обязанности указанные орган или лицо (п. 14 Постановления).

Поскольку в настоящее время помощники судей через общественные приемные граждан осуществляют прием заявлений, то им необходимо знать, что заявление об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих должно отвечать требованиям, предусмотренным абзацем вторым ч. 1 ст. 247 и ст. 131 ГПК РФ, в части, не противоречащей особенностям производства по делам данной категории, установленным главами 23 и 25 ГПК РФ. В нем, в частности, должно быть указано, какие решения, действия (бездействие), по мнению заявителя, являются незаконными, какие права и свободы нарушены (осуществлению каких прав и свобод созданы препятствия).

К заявлению об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих необходимо приобщить копию заявления, документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя заявителя, сведения, подтверждающие факт принятия оспариваемых решений, совершение оспариваемых действий (бездействия).

Установив, что заявление не отвечает указанным требованиям, судья в соответствии с ч. 1 ст. 136 ГПК РФ выносит определение об оставлении заявления без движения и назначает разумный срок для исправления его недостатков. В случае невыполнения или ненадлежащего выполнения требований, содержащихся в определении, судья совершает действия, указанные в части второй названной статьи (возвращает заявление заявителю со всеми приложенными к нему документами).

Согласно ч. 1 ст. 254 ГПК РФ гражданин, организация вправе обратиться непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган местного самоуправления, к должностному лицу, муниципальному служащему (п. 16 Постановления). Таким образом, заявителю принадлежит

право выбора порядка (административного, судебного) защиты своих прав и свобод.

Судья отказывает в принятии заявления на основании ст. 248 или п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ (п. 17 Постановления) в случаях, когда:

- заявление подлежит рассмотрению и разрешению в ином судебном порядке, то есть рассмотрение заявления неподведомственно суду общей юрисдикции либо заявление подлежит рассмотрению в порядке уголовного судопроизводства, производства по делам об административных правонарушениях, а также в порядке апелляционного, кассационного или надзорного производства. В определении следует указать нормы закона, согласно которым рассмотрение дела об оспаривании данного решения, действия (бездействия) органа местного самоуправления, его должностного лица, муниципального служащего должно осуществляться в ином судебном порядке.

Однако судья не вправе отказать в принятии заявления, если установит, что данное заявление подлежит рассмотрению и разрешению в ином виде гражданского судопроизводства. В этом случае судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления заявления с соблюдением требований ГПК РФ, предъявляемых в отношении соответствующего вида гражданского судопроизводства, при условии, что этим не нарушаются правила подсудности рассмотрения дела. Если рассмотрение и разрешение заявленных требований неподсудно данному суду, заявление возвращается заявителю;

- в заявлении гражданина или организации оспаривается решение, действия (бездействие) органа местного самоуправления, его должностного лица, муниципального служащего, очевидно не затрагивающее их права и свободы, тогда как это обстоятельство является необходимым условием проверки решения, действия (бездействия) в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ. В случае, когда из заявления не усматривается, что оспариваемое решение, действие, (бездействие) явно не затрагивает права и свободы заявителя, судья не вправе отказать в принятии такого заявления;

- заявление подано в защиту прав и свобод другого лица органом или лицом, которым федеральными законами не предоставлено такое право;

- имеется вступившее в законную силу решение суда, принятое по заявлению о том же предмете, если правомерность решений, действий (бездействия) органов и лиц, названных в ч. 1 ст. 254 ГПК РФ, уже проверялась судом.

По делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих обязанность по доказыванию законности оспариваемых решений, действий (бездействия) согласно ч. 1 ст. 249 ГПК РФ возлагается на орган или лицо, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

В целях правильного рассмотрения и разрешения дела суд вправе истребовать доказательства по своей инициативе. За неисполнение требований суда о предоставлении доказательств должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере, установленном ч. 2 ст. 249 ГПК РФ.

При оспаривании решений, действий (бездействия) должностных лиц органов местного самоуправления, муниципальных служащих помощник судьи должен принять меры по приобщению к материалам дела текстов должностных инструкций, регламентов, положений, приказов, определяющих полномочия указанных лиц (п. 21 Постановления).

При подготовке дела к судебному разбирательству надлежит учитывать, что к обстоятельствам, имеющим значение для правильного разрешения данной категории дел, в частности, относятся:

- соблюдение срока обращения с заявлением в суд;
- законность и обоснованность принятого решения, совершенного действия (бездействия).

В целях соблюдения установленного ч. 1 ст. 257 ГПК РФ срока рассмотрения дел данной категории помощнику судьи следует принимать меры к надлежащему и наиболее быстрому извещению лиц, обратившихся в суд с заявлением об оспаривании решений, действий (бездействия), а также заинтересованных лиц (их представителей) о времени и месте судебного разбирательства.

В отсутствие лиц, указанных в ч. 1 ст. 257 ГПК РФ, дело может быть рассмотрено в случае, если имеются данные об их надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения дела.

При установлении факта пропуска без уважительных причин указанного срока суд, исходя из положений ч. 6 ст. 152, ч. 4 ст. 198 и ч. 2 ст. 256 ГПК РФ, отказывает в удовлетворении заявления в предварительном судебном заседании или в судебном заседании, указав в мотивировочной части решения только на установление судом данного обстоятельства (п. 24 Постановления).

При рассмотрении дела по существу суду надлежит выяснять:

- имеет ли орган местного самоуправления (лицо) полномочия на принятие решения или совершение действия. В случае, когда принятие или непринятие решения, совершение или несовершение действия в силу закона или иного нормативного правового акта отнесено к усмотрению органа или лица, решение, действие (бездействие) которого оспаривается, суд не вправе оценивать целесообразность такого решения, действия (бездействия), например при оспаривании бездействия, выразившегося в непринятии акта о награждении конкретного лица;

- соблюден ли порядок принятия решений, совершения действий органом или лицом в том случае, если такие требования установлены нормативными правовыми актами (форма, сроки, основания, процедура и т.п.). При этом следует иметь в виду, что о незаконности оспариваемых решений, действий (бездействия) свидетельствует лишь существенное несоблюдение установленного порядка;

- соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного действия (бездействия) требованиям закона и иного нормативного правового акта, регулирующих данные правоотношения.

Основанием для удовлетворения заявления может служить нарушение требований законодательства хотя бы по одному из оснований, свидетельствующих о незаконности принятых решений, совершенных действий (бездействия) (п. 25 Постановления).

По смыслу норм, закрепленных в главах 23 и 25 ГПК РФ, возможность принятия судом отказа от принятого к производству заявления по данной категории дела не исключается. При решении вопроса о допустимости принятия отказа от заявления с учетом положений ч. 2 ст. 39, ст. 173 ГПК РФ суду следует выяснять мотивы, по которым заявитель отказывается от своих требований, является ли такой отказ свободным волеизъявлением, не противоречит ли он закону и не нарушает ли права и свободы заявителя, а также других лиц, интересы которых он представляет, понятны ли заявителю последствия принятия судом отказа от заявления.

Вместе с тем по данной категории дел суд не вправе утвердить мировое соглашение между заявителем и заинтересованным лицом, поскольку в этом случае судом проверяется законность оспариваемых решений, совершенных действий (бездействия) органа местного самоуправления, его должностного лица, муниципального служащего и на решение этого вопроса не могут повлиять те или иные договоренности между заявителем и заинтересованным лицом.

Исходя из положений ст. 258 ГПК РФ, суд удовлетворяет заявление об оспаривании решений, действий (бездействия) должностных лиц органов

местного самоуправления, муниципальных служащих, если установит, что оспариваемое решение, действие (бездействие) нарушает права и свободы заявителя, а также не соответствует закону или иному нормативному правовому акту.

Принимая решение об удовлетворении заявления, суд не вправе выходить за пределы рассмотренных требований.

При вынесении решения по делу о защите прав и свобод неопределенного круга лиц суду также необходимо определить способ размещения информации о принятом решении, обеспечивающий свободный доступ к этой информации любого лица (гражданина или организации), права и свободы которого могли быть нарушены оспоренным решением, действием (бездействием), с тем, чтобы такое лицо имело возможность своевременно осуществить защиту своих субъективных прав (п. 28 Постановления).

Поскольку главами 23 и 25 ГПК РФ не установлено каких-либо особенностей в отношении судебных расходов по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов местного самоуправления, их должностных лиц, муниципальных служащих, вопрос о судебных расходах, понесенных заявителями и заинтересованными лицами, разрешается судом в соответствии с правилами, предусмотренными гл. 7 ГПК РФ.

Исполнение решения может производиться по правилам, указанным в ч. 2 ст. 206 ГПК РФ.

Помощнику судьи необходимо осуществлять контроль за поступлением таких сведений в суд и при их отсутствии направлять в орган или лицу запрос, касающийся исполнения судебного решения (п. 30 Постановления).

§ 7.4. ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЙ, ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ)
СУДЕБНОГО ПРИСТАВА-ИСПОЛНИТЕЛЯ — НОВАЯ КАТЕГОРИЯ
ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

С 1 февраля 2008 г. вступили в силу Федеральный закон "Об исполнительном производстве" и поправки к ст. 441 ГПК РФ, регулирующие порядок рассмотрения судами общей юрисдикции жалоб на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

Отныне ст. 441 ГПК РФ вместо прежнего названия "Обжалование действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя" имеет формулировку "Подача заявления об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия)".

Изменения коснулись не только названия статьи. Главное, что законодатель констатировал факт отнесения указанных жалоб к публично-правовым спорам, в связи с чем с 1 февраля 2008 г. суды рассматривают данные жалобы по правилам гл. 23, 25 ГПК РФ, как и другие дела, возникающие из публично-правовых отношений.

До 1 февраля 2008 г. жалобы на действия (бездействие) судебных приставов-исполнителей рассматривались в порядке искового производства, правила которого применимы для разрешения частноправовых споров, где участники имеют равный правовой статус, одинаковые материальные и процессуальные права.

Для публично-правовых споров характерно наличие возможности одного из участников правоотношения принимать в отношении другого обязательные властные решения и обращать их к принудительному исполнению во внесудебном порядке.

Служба судебных приставов является составным звеном системы органов исполнительной власти Российской Федерации, судебные приставы вправе принимать решения, обязательные не только для всех участников исполнительного производства, но и для других лиц. И это свидетельствует об особом публично-правовом характере отношений, возникающих в связи с подачей заявлений на постановления, действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, и, соответственно, требует иной процедуры рассмотрения, отличной от той, которая предусмотрена для частноправовых споров.

Прежняя редакция ст. 441 ГПК РФ предусматривала возможность подачи жалобы на действия (бездействие) судебных приставов-исполнителей, но, по существу, не регулировала процедуру их рассмотрения. Данный пробел законодателем устранен и теперь рассмотрение указанных жалоб осуществляется по правилам глав 23 и 25 ГПК РФ с особенностями, которые предусмотрены ст. 441 ГПК РФ.

В новой редакции ст. 441 ГПК РФ указаны субъекты и объекты оспаривания, срок, в течение которого можно подать заявление в суд, указана подсудность. И самое главное, закреплён порядок гражданского судопроизводства, по правилам которого суд рассматривает поданное заявление.

Помощнику судьи следует иметь в виду, что при рассмотрении данной категории дел возникает целый ряд сложных вопросов по применению норм процессуального и исполнительного производства. Рассмотрение и разрешение заявлений об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия), имея много общего, тем не менее отличаются от рассмотрения других публично-правовых споров.

Жалобы на действия судебных приставов-исполнителей рассматривают как суды общей юрисдикции, так и арбитражные суды. В арбитражные суды подаются жалобы, связанные с исполнением решений арбитражных судов, в суды общей юрисдикции - соответственно, связанные с исполнением решений судов общей юрисдикции. Если жалоба подается в рамках исполнительного производства, возбужденного на основании исполнительного документа, выданного иным органом, то определяющим критерием подведомственности является должник по исполнительному производству. Если должником является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, то жалоба подлежит рассмотрению арбитражным судом, если это гражданин - то судом общей юрисдикции. В случае, если жалоба подается в рамках сводного исполнительного производства, когда исполняются решения арбитражного суда, суда общей юрисдикции, а также иного органа, жалоба должна быть рассмотрена судом общей юрисдикции.

В принятии жалоб, поданных с нарушением указанных правил подведомственности, следует отказывать на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ.

Правила определения подсудности заявления существенно отличаются от тех правил, которые закрепляют подсудность прочих, возникающих из публично-правовых споров, дел.

Согласно ст. 441 ГПК РФ заявления об оспаривании действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя подаются в суд, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель. Такие заявления не могут подаваться по месту жительства заявителя.

До октября 2006 г. жалобы, связанные с исполнением исполнительного листа, выданного мировым судьей, подавались мировому судье, в районе деятельности которого исполнял свои обязанности судебный пристав-исполнитель. Конституционный Суд РФ в Определении от 3 октября 2006 г. по делу N 443-О¹ указал, что положение ч. 1 ст. 441 ГПК РФ в системе действующего правового регулирования не предполагает рассмотрение дел по жалобам на решения, действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя при исполнении постановления мирового судьи иным судом кроме районного суда, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель.

Соответственно, указанная категория дел мировым судьям неподсудна.

В новой редакции ст. 441 ГПК РФ круг лиц, который может обжаловать действия судебного пристава-исполнителя и иных должностных лиц службы судебных приставов, расширен. Частью 1 статьи определено, что постановления судебного пристава-исполнителя и других должностных лиц службы судебных приставов, их действия (бездействие) могут быть оспорены взыскателем, должником или лицами, чьи права и интересы нарушены такими постановлениями, действиями (бездействием).

Если ранее суды, руководствуясь ст. 90 ФЗ "Об исполнительном производстве", утратившей силу с 01.02.2008, называли лиц, участвующих в деле, согласно их положению в исполнительном производстве - взыскателем и должником, то теперь, принимая во внимание, что дела рассматриваются в порядке глав 23 и 25 ГПК РФ, взыскатель, должник по исполнительному производству и другое заинтересованное лицо выступают в деле в качестве заявителя, а должностное лицо службы судебных приставов - в качестве заинтересованного лица.

В качестве объекта оспаривания в статье названы не только действия (бездействие), но и постановления как судебного пристава-исполнителя, так и главного судебного пристава РФ, главного судебного пристава субъекта РФ, старшего судебного пристава, их заместителей.

Учитывая, что предметом обжалования всегда является решение, действие (бездействие) конкретного должностного лица службы судебных

¹ СЗ РФ. 08.01.2007. №2. Ст. 406

приставов, то именно это лицо должно выступать в качестве надлежащего заинтересованного лица.

Территориальный орган Федеральной службы судебных приставов в таких случаях не может выступать в качестве заинтересованного лица, но должен привлекаться судом к участию в деле тогда, когда удовлетворение заявления связано с осуществлением денежных выплат со стороны судебного пристава-исполнителя или иного должностного лица службы судебных приставов, так как он является согласно бюджетной классификации распорядителем денежных средств.

Несколько отличается порядок подачи заявлений об оспаривании постановлений должностного лица службы судебных приставов, его действий (бездействия) от подачи заявления по прочим публично-правовым спорам.

Заявление по форме и содержанию также должно соответствовать требованиям ст. ст. 131, 132 ГПК РФ и должно содержать указание на то, какое решение, действие (бездействие) является незаконным, какие права и свободы заявителя нарушены. Однако при его подаче не должна оплачиваться государственная пошлина, так как согласно ст. 333.36 НК РФ заявитель в данном случае от нее освобожден.

Заявление (жалоба) должно быть подано в суд в течение 10 дней со дня, когда лицу стало известно об обжалуемом постановлении, действии (бездействии). Этот срок является сокращенным по сравнению со сроком, установленным ст. 256 ГПК РФ для оспаривания решений, действий (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего.

Однако названный срок не является пресекательным, и в любом случае пропуск срока не может служить основанием для отказа в принятии заявления к производству суда. Срок, пропущенный заявителем по уважительным причинам, по его ходатайству может быть восстановлен судом.

В связи с изменением редакции ст. 441 ГПК РФ несколько изменился порядок рассмотрения и разрешения заявления об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия).

В силу ч. 3 ст. 441 ГПК РФ заявление, в котором оспаривается постановление должностного лица службы судебных приставов, его действия (бездействие), рассматривается в порядке, предусмотренном в отношении

дел, возникающих из публичных правоотношений (глава 23 ГПК РФ), и дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (глава 25 ГПК РФ). Новая редакция ст. 441 ГПК РФ, безусловно, разрешает многие вопросы, которые столь длительное время возникали в судебной практике.

Заявление об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия) должно быть рассмотрено судом в 10-дневный срок.

В связи с сокращенным сроком рассмотрения дел данной категории значительна роль помощника судьи на стадии принятия заявления к производству суда и подготовки дела к судебному разбирательству.

Необходимо заблаговременно истребовать исполнительное производство у судебного пристава-исполнителя и правильно определить круг лиц, участвующих в деле; с учетом предусмотренных ст. 113 ГПК РФ способов надлежаще известить участников процесса о времени и месте рассмотрения дела.

От того, как будет исполнена обязанность суда об извещении участников процесса о времени рассмотрения дела, в значительной степени зависит соблюдение срока рассмотрения дела в целом, поскольку только при надлежащем извещении неявка участников процесса не является препятствием к рассмотрению дела.

В судебной практике возник вопрос: следует ли в случае оспаривания действий, постановлений судебного пристава-исполнителя привлекать к участию в деле обе стороны исполнительного производства и возможно ли привлечение к участию в деле в качестве заинтересованных лиц иных лиц, права которых могут затрагиваться вынесенным решением?

Верховный Суд Российской Федерации в Обзоре законодательства и судебной практики за I квартал 2009 г., утвержденном Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 03.06.2009, указал, что стороны исполнительного производства должны быть извещены надлежащим образом о месте и времени судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления. Если заявленное требование непосредственно касается кого-либо из лиц, не участвующих в деле, и решение по делу затрагивает его права и обязанности, то привлечение такого лица к участию в деле в качестве заинтересованного лица является обязательным.

Новыми обстоятельствами, подлежащими учету при рассмотрении заявлений об оспаривании постановлений должностных лиц службы

судебных приставов, их действий (бездействия), является распределение бремени доказывания, в соответствии с которым законность оспариваемого постановления, действия (бездействия) должно доказать должностное лицо службы судебных приставов, и то, что суд не связан доводами и основаниями заявления. Последнее означает, что суд может признать обжалуемые постановления, действия (бездействие) незаконными по иным основаниям, которые не были указаны в заявлении, но установлены самим судом.

По окончании рассмотрения заявления суд, реализуя функцию судебного контроля, принимает процессуальный акт в форме решения, которым признает постановление, действия (бездействие) должностного лица службы судебных приставов незаконными и обязывает его устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствие к осуществлению им своих прав и свобод либо отказывает в удовлетворении заявления.

Исходя из положения ч. 3 ст. 123 Конституции РФ и ч. 1 ст. 12 ГПК РФ, должностные лица службы судебных приставов вправе обжаловать решения суда общей юрисдикции по делам данной категории.

Копия решения должна быть направлена лицу, чье постановление, действия (бездействие) были обжалованы, либо вышестоящему должностному лицу. В течение 1 месяца со дня его получения указанные лица согласно ч. 3 ст. 258 ГПК РФ должны сообщить об исполнении решения суду и заявителю.

Таким образом, контроль за исполнением решений по заявлению об оспаривании постановлений, действий и бездействия должностных лиц службы судебных приставов возложен на сам суд. И все это, безусловно, направлено на защиту прав и интересов сторон исполнительного производства.

§ 7.5. О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ РАЗРЕШЕНИЯ В СУДАХ СПОРОВ,

СВЯЗАННЫХ С ОБЖАЛОВАНИЕМ РЕШЕНИЙ, ДЕЙСТВИЙ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ

ГИБДД МВД РОССИИ

В соответствии со ст. 46 Конституции Российской Федерации и главой 25 ГПК РФ граждане и организации вправе обратиться в суд за защитой своих прав и свобод с заявлением об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, в результате которых, по мнению указанных лиц, были нарушены их права и свободы или созданы препятствия к осуществлению ими прав и свобод либо на них незаконно возложена какая-либо обязанность или они незаконно привлечены к ответственности.

К числу названных лиц, чьи решения, действия (бездействие) могут быть оспорены, относятся и должностные лица ГИБДД МВД России.

Это связано с тем, что должностные лица ГИБДД наделены административными полномочиями, их решения, требования и указания по вопросам, относящимся к их компетенции, обязательны для юридических лиц независимо от форм собственности и иных организаций, должностных лиц и граждан.

Учитывая публичный характер этих правоотношений, споры, возникающие между субъектами правоотношений, разрешаются в порядке гл. 25 ГПК РФ.

Заявления об оспаривании действий должностных лиц ГИБДД, совершенных вне рамок уголовных дел или дел об административном правонарушении, разрешаются по правилам гл. 25 ГПК РФ как публично-правовые споры. Это дела, которые, как правило, не вызывают вопросов о порядке их рассмотрения - отказ в регистрации транспортного средства, в выдаче водительского удостоверения, в приеме квалификационных экзаменов на получение права на управление транспортным средством, отказ в снятии транспортного средства с регистрационного учета и т.п.

В таком же порядке обжалуются действия (бездействие) должностного лица ГИБДД, совершенные при исполнении постановлений по делам об административном правонарушении, например, исполнявшего

административное наказание в порядке ст. 32.6 КоАП РФ и отказавшегося вернуть документы, подтверждающие специальное право.

Однако некоторую сложность представляют дела по обжалованию решений и действий должностных лиц ГИБДД, совершенных в рамках производства по делу об административном правонарушении, что необходимо учитывать помощнику судьи при принятии заявления об оспаривании решений, действий (бездействия) должностных лиц ГИБДД и подготовке дел данной категории к рассмотрению.

В п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 18 от 24 октября 2006 г. "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях"¹ указано на невозможность оспаривания в порядке гражданского судопроизводства акта медицинского освидетельствования по делу об административном правонарушении, поскольку он является доказательством по делу.

Данная практика нашла свое отражение в последующих обзорах, разъяснениях и ответах на вопросы Верховного Суда РФ.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10.02.2009 N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих"² указал, что суды не вправе рассматривать в порядке гл. 25 ГПК РФ дела об оспаривании решений, для которых гл. 30 КоАП РФ установлен порядок их обжалования, в частности постановлений по делам об административных правонарушениях (в том числе их обжалование по мотиву неразрешения в постановлении указанного в ч. 3 ст. 29.10 КоАП РФ вопроса об изъятых вещах и документах, о вещах, на которые наложен арест), а также определений об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении. Не могут рассматриваться в таком порядке и дела об оспаривании решений, действий (бездействия), в отношении которых КоАП РФ не предусматривает порядка обжалования, и которые, являясь неразрывно связанными с конкретным делом об административном правонарушении, не могут быть предметом самостоятельного обжалования (доказательства по делу, в том числе и протоколы о применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении). В этом случае доводы о недопустимости определенного доказательства или применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении могут быть изложены как в ходе рассмотрения дела, так и в

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2006. N 12. С. 2.

² Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 9.

жалобе на постановление или решение по делу об административном правонарушении.

И только в том случае, когда производство по делу об административном правонарушении прекращено, акты и действия, принятые и совершенные при осуществлении производства по этому делу, повлекшие за собой нарушение прав и свобод гражданина или организации или создание препятствий к осуществлению ими прав и свобод либо незаконное возложение какой-либо обязанности после прекращения производства по делу, могут быть оспорены по правилам главы 25 ГПК РФ. В таком же порядке могут быть оспорены действия должностных лиц ГИБДД в случае, когда производство по делу об административном правонарушении не возбуждалось.

Таким образом, возможность обращения лица с соответствующим заявлением в суд об оспаривании действий и решений по административным делам - дополнительная процессуальная гарантия защиты прав и свобод граждан от незаконных актов должностных лиц, наделенных административными полномочиями.

В случае, если при принятии заявления будет установлено, что в заявлении оспаривается акт должностного лица ГИБДД, который является доказательством по делу об административном правонарушении и который может быть оспорен только путем подачи жалобы на постановление по делу об административном правонарушении, судья должен отказать в принятии заявления на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ.

В определении следует указать нормы права, согласно которым рассмотрение дела об оспаривании акта, действия (бездействия) должностного лица ГИБДД должно осуществляться в ином судебном порядке.

Если обстоятельства, являющиеся основанием для отказа в принятии заявления, будут установлены после принятия заявления, судья на основании абзаца 2 ст. 220 ГПК РФ прекращает производство по делу.

При рассмотрении дел данной категории следует иметь в виду, что если при рассмотрении жалобы по делу об административном производстве должностные лица ГИБДД не являются участниками процесса и могут выступать только в качестве свидетелей, то по делам, рассматриваемым в порядке гл. 25 ГПК РФ, они являются заинтересованными лицами, их извещение о времени и месте слушания дела обязательно, однако неявка не препятствует рассмотрению публично-правового спора.

Порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел об оспаривании решений, действий (бездействия) должностных лиц ГИБДД не имеет каких-либо особенностей.

При рассмотрении дела по существу суду надлежит выяснять:

- имеет ли должностное лицо полномочия на принятие решения или совершение действия;

- соблюден ли порядок принятия им решений, совершения действий в том случае, если такие требования установлены нормативными правовыми актами (форма, сроки, основания, процедура и т.п.). При этом следует иметь в виду, что о незаконности оспариваемых решений, действий (бездействия) свидетельствует лишь существенное несоблюдение установленного порядка;

- соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного действия (бездействия) требованиям закона и иного нормативного правового акта, регулирующих данные правоотношения.

Основанием для удовлетворения заявления может служить нарушение требований законодательства хотя бы по одному из оснований, свидетельствующих о незаконности принятых решений, совершенных действий (бездействия).

Глава 8. ОРГАНИЗАЦИЯ РАБОТЫ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

§ 8.1. РОЛЬ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

Эта стадия производства по делам об административных правонарушениях является по своему определению основной и заключительной стадией производства, которая регулируется нормами главы 29 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Именно в рамках этой стадии уполномоченными должностными лицами устанавливается факт наличия или отсутствия состава административного правонарушения и применения административной ответственности.

Поэтому на данной стадии носят исключительно правовой характер как процессуальные, так и процедурные действия участников административно-юрисдикционного процесса.

Рассмотрение дела об административном правонарушении начинается с момента получения судьей протокола об административном правонарушении, за которым следует подготовка дела к рассмотрению, заключающаяся в выяснении ряда важных вопросов, требующих разрешения до начала рассмотрения дела по существу.

В подготовке дела к судебному разбирательству по поручению судьи может участвовать помощник судьи, который оказывает судье содействие в организации судебного процесса, его планировании, в организации проведения собеседования и предварительного судебного заседания, совершает иные действия, связанные с оказанием содействия судье в подготовке дела к судебному разбирательству, в том числе информирует судью о наличии доказательств, надлежащем извещении лиц, участвующих в деле, об их ходатайствах и заявлениях, связанных с организацией процесса и движением дела. После ознакомления с материалами помощник судьи на данной стадии процесса может подготовить документы по нормативно-правовой базе по конкретному делу, уточнить вопросы обновления законодательства и т.д.

При этом необходимо иметь в виду, что помощник судьи не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия и совершать действия,

влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле и других участников гражданского процесса.

Судья может поручить выяснение некоторых вопросов своему помощнику, в связи с чем необходимо помнить, что в порядке подготовки к рассмотрению дела выясняется:

- 1) относится ли к компетенции суда рассмотрение дела;
- 2) имеются ли обстоятельства, исключающие рассмотрение судом дела;
- 3) правильно ли составлены протокол об административном правонарушении и другие протоколы, относящиеся к делу, а также правильно ли оформлены иные материалы дела;
- 4) имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу;
- 5) достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу;
- 6) имеются ли ходатайства и отводы.

Так, в первую очередь необходимо выяснить, относится ли к компетенции суда рассмотрение данного дела. При разрешении этого вопроса следует исходить из четырех элементов подведомственности: родовой, предметной, должностной и территориальной.

Помощнику судьи следует иметь в виду, что родовую подведомственность следует определять исходя из положений ст. 22.1 КоАП РФ, которая определяет, какой именно вид власти уполномочен рассматривать дела об административных правонарушениях, т.е. определяет административную и судебную подведомственность.

Предметная подведомственность определена главой 23 КоАП РФ, в которой перечислены судьи, должностные лица, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях, а также разграничена подведомственность дел между судами (мировыми судьями, судьями районных, гарнизонных военных и арбитражных судов).

Должностная подведомственность определяет, какое именно должностное лицо соответствующего органа уполномочено рассматривать то или иное дело.

В соответствии с территориальной подсудностью определяется место рассмотрения дела. Согласно ст. 29.5 КоАП РФ место рассмотрения дела

определяется по месту совершения правонарушения, по месту жительства лица, привлекаемого к ответственности, по месту нахождения органа, производившего административное расследование.

При разрешении указанных вопросов немаловажна роль помощника, который при определении территориальной подсудности должен установить точный адрес места совершения правонарушения либо места жительства лица, привлекаемого к административной ответственности, обращаясь в необходимых случаях для уточнения адреса в регистрационную службу, адресный стол, почтовые отделения, муниципальные образования и т.д.

Если рассмотрение дела не относится к компетенции конкретного субъекта административной юрисдикции, оно направляется на рассмотрение по подведомственности, т.е. уполномоченным на то судьей, органу, должностному лицу.

Далее требуется выяснить, не имеются ли обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела конкретным судьей. Имеется в виду наличие родственных связей с некоторыми участниками производства или личной (прямой или косвенной) заинтересованности в исходе дела. Эти обстоятельства служат основаниями для заявления самоотвода. Признак родства не определен в КоАП РФ, но в соответствии с ФЗ "О государственной гражданской службе РФ" родственниками признаются родители, супруги, дети, братья и сестры. Кроме того, следует учитывать межличностные взаимоотношения указанных лиц. В случае вынесения определения об отводе судьи дело направляется на рассмотрение по подведомственности.

Помощнику судьи следует знать, что очень важно выяснить, имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу. Перечень таких обстоятельств содержится в ст. 24.5 Кодекса: отсутствие события административного правонарушения, отсутствие состава, действие лица в состоянии крайней необходимости, издание акта амнистии, отмена закона, установившего административную ответственность, истечение сроков давности привлечения к ответственности, смерть физического лица. При наличии указанных обстоятельств производство по делу подлежит прекращению и выносится соответствующее постановление.

Особого внимания требует исследование вопроса о проверке правильности составления протокола по делу об административном правонарушении.

На этой стадии может быть вынесено определение о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол.

Помощнику судьи следует запомнить, что это происходит:

- при составлении протокола и оформлении других материалов дела неправомочными лицами;
- при неправильном составлении протокола и оформлении других материалов дела;
- при неполноте представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела.

Важно обратить внимание на разъяснение, данное в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях"¹ относительно существенных и несущественных недостатков протокола об административном правонарушении.

К существенным недостаткам отнесены отсутствие данных, прямо перечисленных в ч. 2 статьи 28.2, а также отсутствие иных сведений в зависимости от их значимости для данного конкретного дела (например, данных о том, владеет ли лицо, в отношении которого возбуждено дело, языком, на котором ведется производство).

К несущественным недостаткам можно отнести те, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу, а также нарушение установленных в ст. ст. 28.5 и 28.8 Кодекса сроков составления протокола и его направления на рассмотрение, поскольку они не являются пресекательными, либо составление протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело, если ему было надлежащим образом сообщено о времени и месте составления протокола, но оно не явилось в назначенный срок и не уведомило о причинах неявки или эти причины были признаны неуважительными.

В соответствии с упомянутым Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации определение о возвращении протокола, а также других материалов дела должно быть мотивированным и содержать указание на выявленные недостатки, требующие устранения.

Итак, умение квалифицированно, тщательно и оперативно изучить протокол об административном правонарушении и прилагаемые к нему материалы, т.е. провести подготовку к рассмотрению дела, и довести до сведения судьи собственное мнение - один из основных критериев профессионализма помощника судьи.

¹ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. N 6. 2005 г. С. 3-12.

При подготовке к рассмотрению дела необходимо выяснить ряд вопросов и в определенных случаях разрешить имеющиеся вопросы, оформив принятые решения в предусмотренной Кодексом процессуальной форме.

В виде определения принимаются решения, носящие процессуальный характер и не затрагивающие существа дела. Процедура принятия определения и содержание этого процессуального документа специально регламентированы Кодексом (ст. 29.12).

Если представленные материалы по делу с достаточной полнотой отражают обстоятельства совершения правонарушения и содержат необходимые сведения о лице, его совершившем, то выносится определение о назначении времени и места рассмотрения дела.

Если результаты изучения представленных материалов по делу свидетельствуют о неполноте содержащихся в указанных материалах сведений, которая тем не менее может быть восполнена при рассмотрении дела, то принимается решение о дополнительном формировании доказательственной базы. В данном случае выносятся следующие определения:

- о вызове необходимых участников производства по делу;
- об истребовании необходимых дополнительных материалов по делу;
- о назначении экспертизы.

Изложенные выше обстоятельства могут привести к необходимости отложения рассмотрения дела. Следует также учесть, что некоторые участники производства по делу об административных правонарушениях имеют право заявить ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с чем выносится соответствующее определение.

Решения по существу дела принимаются в виде постановления. Процедура принятия постановления и содержание этого процессуального документа регламентированы ст. 29.10 Кодекса. Постановление по делу об административном правонарушении - важнейший процессуальный документ, которым завершается рассмотрение дела по существу.

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении могут быть вынесены два принципиально отличных друг от друга вида решения: решение по существу дела оформляется постановлением; решение, носящее процессуальный характер и не затрагивающее существа дела, оформляется определением.

В виде постановления выносится решение о назначении административного наказания. При назначении наказания необходимо руководствоваться положениями, содержащимися в статьях главы 4 Кодекса.

Также в виде постановления выносятся решения о прекращении производства по делу в случаях:

- наличия хотя бы одного из обстоятельств, исключающих производство по делу;

- освобождения лица от административной ответственности (при малозначительности совершенного нарушения лицом, его совершившее, может быть освобождено от ответственности с объявлением ему устного замечания);

- при передаче материалов дела прокурору, в орган предварительного следствия или в орган дознания, если в действиях (бездействии) лица, в отношении которого велось производство по делу, содержатся признаки преступления (передача таких материалов осуществляется с учетом подведомственности, определяемой в соответствии с положениями Уголовного кодекса РФ и Уголовно-процессуального кодекса РФ).

В виде определения выносится решение о передаче дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным назначать административные наказания иного вида или размера либо применять иные меры воздействия в соответствии с законодательством РФ. В соответствии с Кодексом одни и те же дела могут рассматриваться различными субъектами (судьями, органами, должностными лицами), которые уполномочены назначать различные наказания или применять различные меры воздействия. Так, дела о некоторых категориях административных правонарушений рассматриваются судьями в случаях, если орган или должностное лицо, к которым поступило дело о таком правонарушении, передают его на рассмотрение судье, поскольку к исключительной компетенции судьи относится назначение таких административных наказаний, как, например, возмездное изъятие и конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права, административный арест и др.

В виде определения также выносится решение о передаче дела на рассмотрение по подведомственности. Определение по делу об административном правонарушении является процессуальным документом, которым оформляются различные решения на всех стадиях производства по делу, носящие процессуальный характер и не затрагивающие существа дела, что во многом и определяет содержание определения.

В постановлении и определении указываются должность, фамилия, имя, отчество судьи, дата и место рассмотрения дела. Эти сведения также имеют важное значение, поскольку Кодексом установлены давность привлечения к административной ответственности, сроки рассмотрения дела и место его рассмотрения. В постановлении должны быть указаны срок и порядок его обжалования.

И постановление по делу об административном правонарушении, и любое другое определение должно быть подписано судьей, вынесшим данное постановление (определение).

Кодексом предусмотрено обязательное присутствие привлекаемого к ответственности физического лица при рассмотрении некоторых категорий дел. Кроме того, судья вправе признать обязательным присутствие при рассмотрении дела физического лица либо законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу, законного представителя несовершеннолетнего лица, привлекаемого к административной ответственности. Когда отсутствие указанных лиц, а также свидетеля препятствует всестороннему, полному, объективному и своевременному выяснению обстоятельств дела и разрешению его в соответствии с законом и это вызывает необходимость отложения рассмотрения дела в связи с неявкой без уважительной причины указанных лиц, то применяется их привод. В этом случае принимается решение о приводе указанных лиц в виде определения.

По общему правилу дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу, потерпевшего и некоторых иных лиц. В соответствии со ст. 25.1, ч. 1, КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В их отсутствие дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем их извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступили ходатайства об отложении рассмотрения дела либо такие ходатайства оставлены без удовлетворения (ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ).

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" разъяснено, что поскольку Кодекс не содержит каких-либо ограничений, связанных с

таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено путем использования любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации соответствующим лицом (имеются в виду судебная повестка, телеграмма, телефонограмма, факсимильная связь и т.п.). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным и в случае, когда с указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение о том, что оно фактически не проживает по этому адресу.

Следует также учесть, что судья вправе признать обязательным присутствие при рассмотрении дела лица, привлекаемого к ответственности, законного представителя несовершеннолетнего лица, совершившего правонарушение, и законного представителя юридического лица. Более того, согласно ч. 3 ст. 25.1 КоАП РФ при рассмотрении некоторых категорий дел присутствие привлекаемого к ответственности физического лица является обязательным.

С 1 июля 2008 г. в качестве исключения из данного правила предусмотрены случаи выявления правонарушений в области дорожного движения (гл. 12 Кодекса), зафиксированные с применением работающих в автоматическом режиме специальных технических средств или средств фото- и киносъемки, видеозаписи. При этом постановление по делу выносится без участия лица, в отношении которого возбуждено дело.

Важное значение имеет соблюдение сроков рассмотрения дел. По общему правилу дело подлежит рассмотрению в пятнадцатидневный срок со дня получения судом протокола об административном правонарушении и других материалов дела. По ходатайству участников производства либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела суд может продлить срок его рассмотрения, при этом выносится мотивированное определение.

Исключение составляют отдельные случаи и категории дел:

- дело об административном правонарушении, касающееся избирательных прав граждан, рассматривается в пятидневный срок. Продление указанного срока не допускается;

- дело об административном правонарушении, влекущем административный арест, подлежит рассмотрению в день получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в отношении лица, подвергнутого административному задержанию, - не позднее 48 часов с момента его задержания (ч. 4 ст. 29.6 КоАП РФ);

- дело об административном правонарушении, влекущем административное приостановление деятельности, запрет подлежит рассмотрению не позднее пяти суток с момента фактического прекращения деятельности (ч. 5 ст. 29.6 КоАП РФ). Указанный срок засчитывается в срок административного приостановления деятельности.

Порядок судебного рассмотрения административных дел определяется ст. 29.7 КоАП РФ.

Следует знать, что к административной ответственности привлекается только лицо, достигшее к моменту совершения административного правонарушения возраста шестнадцати лет (статья 2.3 КоАП РФ).

В случае участия прокурора в рассмотрении дела заслушивается его заключение. Помощнику судьи следует иметь в виду, что прокурор в обязательном порядке извещается о месте и времени рассмотрения дела при рассмотрении дел о правонарушении, совершенном несовершеннолетним, а также дел, возбужденных по инициативе прокурора.

При необходимости осуществляются другие процессуальные действия, предусмотренные Кодексом. Например, несовершеннолетнее лицо, привлекаемое к ответственности, может быть удалено на время рассмотрения обстоятельств дела, обсуждение которых может оказать отрицательное влияние на указанное лицо.

Порядок ведения протокола о рассмотрении дела об административном правонарушении предусмотрен ст. 29.8 КоАП РФ. Составляется он в случае рассмотрения дела коллегиальным органом, например комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Вместе с тем в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях"¹ разъяснено, что поскольку Кодекс не содержит запрета на ведение протокола при единоличном рассмотрении дела (судьей), то в необходимых случаях возможность ведения такого протокола не исключается.

Протокол в случае его ведения при рассмотрении дела об административном правонарушении должен быть надлежащим образом оформлен: он подписывается председательствующим.

Постановление по делу объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. Его копия вручается под расписку физическому лицу или

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. N 6. С. 3 - 12.

его законному представителю, или законному представителю юридического лица, а также потерпевшему по его просьбе либо высылаются указанным лицам в течение трех дней со дня вынесения постановления.

Помощник судьи на данной стадии рассмотрения дела по поручению судьи готовит проекты процессуальных актов (постановления или определения).

Следует отметить, что деятельность помощника судьи не ограничивается перечнем действий, указанных в настоящей книге. Так, помощник судьи также должен уметь проанализировать судебную практику применения законодательства, регулирующего спорные правоотношения, а также совершать по указанию судьи иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении.

§ 8.2. ПРИМЕРНЫЙ АЛГОРИТМ ИЗУЧЕНИЯ ДЕЛ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

Задачами производства по делам об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.1 КоАП РФ являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Для выполнения судом поставленных задач, учитывая, что законодательством об административных правонарушениях предусмотрен незначительный срок как для привлечения к административной ответственности (в основном указанный срок составляет 2 месяца со дня совершения правонарушения), так и рассмотрения дела об административных правонарушениях (2 месяца - на рассмотрение дела об административном правонарушении и всего 10 дней - для рассмотрения жалобы на постановление по делу об административном правонарушении), большое значение имеет тщательное и в то же время оперативное изучение поступившего на рассмотрение судье дела об административном правонарушении.

Изложенное корреспондирует со ст. 46 Конституции Российской Федерации, гарантирующей каждому право на судебную защиту, и с п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, являющейся в силу ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации составной частью правовой

системы Российской Федерации, предусматривающей каждому в случае спора о его гражданских правах и обязанностях право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. С учетом требований данной нормы, а также положений пп. "с" п. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах уголовные, гражданские дела и дела об административных правонарушениях должны рассматриваться без неоправданной волокиты, в строгом соответствии с правилами судопроизводства, важной составляющей которых являются сроки рассмотрения дел.

Поэтому в целях выполнения предусмотренных ст. 24.1 КоАП РФ задач административного судопроизводства и неукоснительного соблюдения сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях поступившее на рассмотрение дело об административном правонарушении требует тщательного изучения.

Судья, получив дело об административном правонарушении, может поручить своему помощнику изучить дело, что в условиях загруженности самого судьи представляется целесообразным. Квалифицированный же помощник в состоянии значительно облегчить работу судьи, поскольку он может подготовить дело к рассмотрению, довести до сведения судьи о допущенных при составлении протокола об административном правонарушении существенных недостатках, которые не могут быть восполнены и устранены при рассмотрении дела по существу, может предложить возвратить дело для устранения выявленных недостатков, составить проекты необходимых определений и самого постановления либо решения. Поэтому трудно переоценить работу помощника судьи при рассмотрении дела об административном правонарушении.

Безусловно, правовое решение принимается судьей самостоятельно на основе личного изучения дела об административном правонарушении, однако помощник доводит до сведения судьи результаты своего личного изучения дела и собственное мнение по поводу рассмотрения дела об административном правонарушении. Такой результат изучения дела желательно изложить в письменном виде, со ссылкой на нормы права, с конкретным указанием выявленных недостатков, предложений; проекты правовых документов также должны быть представлены судье в письменном виде.

В целях выполнения перечисленных выше задач административного производства при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении помощнику судьи предлагается примерный алгоритм действий по изучению дела об административном правонарушении.

Наиболее целесообразным и правильным представляется начать изучение дела об административном правонарушении с протокола об административном правонарушении.

Приступая к его изучению, помощник судьи в соответствии со ст. 29.1 КоАП РФ должен в первую очередь установить, относится ли к компетенции судьи рассмотрение конкретного дела об административном правонарушении. При этом помощник должен знать и учитывать, что в законодательстве об административных правонарушениях регулируется судебная подведомственность, которая определяется как подсудность. Следует также обратить внимание на то, что дела об административных правонарушениях рассматриваются как мировыми судьями, арбитражными, военными судьями, так и судьями районных судов, в связи с чем помощник судьи при определении компетенции поступившего к судье дела должен учитывать требования ст. 23.1 КоАП РФ, понимая смысл указанной процессуальной нормы, которая разрешает вопросы подведомственности (подсудности) дел об административном правонарушении. Изучив протокол и установив, что его рассмотрение не относится к подведомственности судьи, помощник судьи может составить проект определения о передаче дела по подведомственности.

Далее помощник судьи проверяет, правильно ли составлен протокол об административном правонарушении, имея в виду, что он должен соответствовать требованиям ст. 28.2 КоАП РФ, т.е. помощник судьи при изучении протокола должен обратить внимание на следующие обстоятельства:

- содержит ли протокол сведения о дате и месте его составления;
- указана ли должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол;
- имеются ли данные о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении;
- содержит ли протокол сведения о свидетелях, потерпевших (если они были и на них указывали лица, в отношении которых составлен протокол), имеются ли сведения об их месте жительства;
- описано ли в протоколе место и время совершения и событие административного правонарушения;
- имеется ли указание на конкретную статью КоАП РФ, предусматривающую ответственность за данное правонарушение;

- истребовалось ли объяснение физического лица, законного представителя юридического лица по поводу совершения административного правонарушения.

Кроме этого, приступая к изучению протокола, помощник судьи должен убедиться, подписан ли протокол лицом, уполномоченным составлять его, содержатся ли в протоколе сведения о разъяснении лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, их прав и обязанностей, предусмотренных ст. 25.1 КоАП РФ; указаны ли при составлении протокола понятия и их данные о месте проживания, в случаях, когда их присутствие в соответствии со ст. 25.7 КоАП РФ и главой 27 настоящего Кодекса обязательно; соблюдалось ли лицом, составившим протокол, право на защиту лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении; в случае составления протокола в отношении лица, не владеющего русским языком, был ли осуществлен перевод протокола и других документов, имеющихся в деле об административном правонарушении.

На этой стадии помощник может подготовить проекты процессуальных документов, например определений о назначении времени и места рассмотрения дел, о вызове лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, потерпевшего, законных представителей физического либо юридического лица, свидетелей, понятых и других лиц, указанных в ст. ст. 25.1 - 25.10 КоАП РФ, об отложении рассмотрения дела; предложить судье возвратить протокол на основании ст. 29.4, ч. 1, п. 4, КоАП РФ и составить проект данного определения. Однако при этом помощнику судьи следует учитывать, что возвращение протокола возможно только при выявлении существенных его недостатков, т.е., как следует из содержания ст. 29.4, ч. 1, п. 4, КоАП РФ, в случаях, например, составления протокола и оформления материалов дела неправомочными лицами, отсутствия в протоколе данных, прямо перечисленных в ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ, неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела, а также при отсутствии других сведений, в зависимости от значимости которых невозможно рассмотреть дело по существу; при этом если указанные недостатки не могут быть устранены при рассмотрении дела по существу.

Необходимо учитывать, что в рамках подготовки дела к рассмотрению помощник судьи в состоянии выяснить наличие обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела, и довести о них до сведения судьи. Так, обстоятельствами, исключающими рассмотрение дела данным судьей, могут быть перечисленные в ст. 29.2 КоАП РФ родственные отношения судьи с лицом, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, с потерпевшим и другими лицами, участвующими в деле об административном правонарушении,

заинтересованность судьи в разрешении дела, т.е. когда имеются основания для отвода судьи. Такие сведения помощнику может дать судья и предложить составить проект определения об отводе судьи.

Помощнику надо помнить также, что при изучении дела об административном правонарушении следует выяснять, имеются ли в данном деле обстоятельства, перечисленные в ст. 24.5 КоАП РФ, которые бы исключали возможность производства по делу, к которым относятся:

- отсутствие события административного правонарушения;

- отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста, предусмотренного КоАП РФ для привлечения к административной ответственности, или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);

- действия лица в состоянии крайней необходимости;

- издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;

- отмена закона, установившего административную ответственность;

- истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

- наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, либо постановления о возбуждении уголовного дела;

- смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

При выявлении одного или нескольких перечисленных обстоятельств помощник обязан довести до сведения судьи об этом, составив одновременно проект соответствующего постановления.

Также при изучении дела помощник судьи определяет, достаточно ли имеющихся материалов для рассмотрения дела; при необходимости помощник судьи может самостоятельно составить необходимые запросы об истребовании дополнительных документов либо выполнить указания судьи об этом, также может вызвать лиц, которые могут пояснить по существу

совершенного правонарушения. При этом в целях соблюдения установленных ст. 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дела об административных правонарушениях и принятия мер для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения необходимо использовать любые доступные средства связи, которые бы позволяли контролировать получение уведомления лицом, которому оно адресовано. Это может быть судебная повестка, телеграмма, телефонограмма, факсимильная связь.

Помощник судьи должен обратить особое внимание на наличие в материалах дела ходатайств и заявлений и в рамках подготовки дела к рассмотрению предложить судье их удовлетворить путем направления необходимых запросов, вызова лиц и т.п. либо отказать в их удовлетворении.

Итак, умение квалифицированно, тщательно и вместе с тем оперативно изучить дело и довести до сведения судьи собственное мнение по целому ряду важных вопросов - один из основных критериев профессионализма помощника, залог его успешной работы в должности.

Вышеизложенное касается изучения помощником судьи дела об административном правонарушении, поступившего к судье для рассмотрения в порядке главы 29 КоАП РФ.

В случае поступления к судье дела об административном правонарушении для рассмотрения в порядке обжалования постановления по делу об административном правонарушении, т.е. рассмотрения дела в порядке главы 30 КоАП РФ (ст. ст. 30.1 - 30.9 настоящего Кодекса), изучение дела также целесообразно начать с протокола об административном правонарушении, затем изучить принятое по делу постановление. Далее необходимо изучить жалобу на постановление по делу об административном правонарушении и оценить изложенные в ней доводы. При этом помощник обязан сформулировать свое мнение по доводам, жалобы со ссылкой на правовые нормы, о чем доложить судье в письменном виде и составить по поручению судьи проект решения по результатам разрешения жалобы на постановление об административном правонарушении.

§ 8.3. ПОМОЩНИКУ МИРОВОГО СУДЬИ ОБ ОСОБЕННОСТЯХ
ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ
ПРАВОНАРУШЕНИЯХ,
ПРЕДУСМОТРЕННЫХ Ч. 1 СТ. 12.8 КОАП РФ

Помощнику мирового судьи с целью надлежащего выполнения обязанностей по оказанию мировому судье помощи при подготовке и рассмотрении дел об административных правонарушениях названной категории необходимо знать, что производство по этим делам имеет некоторые особенности, заключающиеся в следующем.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ, являются общественные отношения в сфере безопасности дорожного движения. Особая его опасность заключается в том, что под воздействием алкоголя, наркотического или иного опьянения снижается внимание водителя транспортного средства, возрастает время реакции, ухудшается координация движений. Пунктом 2.7 Правил дорожного движения Российской Федерации предусмотрено запрещение водителю управлять транспортным средством в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или иного), под воздействием лекарственных препаратов, ухудшающих реакцию и внимание, в болезненном или утомленном состоянии, ставящем под угрозу безопасность движения.

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 N 18 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части КоАП РФ", данное правонарушение не может быть отнесено к малозначительным, а виновные в их совершении лица - освобождены от административной ответственности, поскольку управление водителем, находящимся в состоянии опьянения, транспортным средством, являющимся источником повышенной опасности, существенно нарушает охраняемые общественные правоотношения независимо от роли правонарушителя, размера вреда, наступления последствий и их тяжести.

Учитывая ограниченные сроки давности привлечения к административной ответственности, в целях правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении при его поступлении необходимо проверить, подсудно ли дело мировому судье, соблюдены ли срок составления протокола об административном правонарушении и срок направления протокола об административном правонарушении для рассмотрения дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту его жительства.

В этом случае в силу требований ч. 5 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности приостанавливается с момента удовлетворения ходатайства до момента поступления материалов дела судье, уполномоченному рассматривать дело, по месту жительства лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

~~Частью 4 ст. 29.5 КоАП РФ предусмотрено, что дело об административном правонарушении, влекущем лишение права управления транспортным средством, может быть рассмотрено по месту учета транспортного средства.—(ч. 4 ст. 29.5 КоАП РФ Утратила силу – Федеральный закон от 23.07.2010 № 175-ФЗ)~~

Наверное, в тексте нужно учесть что ФЗ от 23.07.2011 № 175-ФЗ введена ч. 5 ст 29.5 КоАП РФ:

Дело об административном правонарушении, предусмотренном главой 12 настоящего Кодекса и зафиксированном с применением работающих в автоматическом режиме специальных технических средств, имеющих функции фото- и киносъемки, видеозаписи, или средств фото- и киносъемки, видеозаписи, рассматривается по месту нахождения органа, в который поступили материалы, полученные с применением работающих в автоматическом режиме специальных технических средств, имеющих функции фото- и киносъемки, видеозаписи, или средств фото- и киносъемки, видеозаписи.

Вместе с тем удовлетворение ходатайства о рассмотрении дела об административном правонарушении по месту учета транспортного средства, по моему мнению, является нецелесообразным, поскольку в большинстве случаев место жительства и место учета транспортного средства совпадают. Кроме того, нормы, предусматривающие приостановление срока давности привлечения к административной ответственности в данном случае, КоАП РФ не содержит.

Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении предусмотрен ст. 29.7 КоАП РФ.

Особенностью рассмотрения каждого дела об административном правонарушении в отличие от гражданского дела являются субъектный

состав участвующих в деле лиц; применение соответствующих норм материального и процессуального права; отсутствие спора о праве, назначение наказания.

Следует учесть, что участниками производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 12.8, ч. 1, КоАП РФ, являются: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, защитник и (или) представитель, а также свидетели и понятые. КоАП РФ не относит должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административном правонарушении, к участникам производства по делу об административном правонарушении.

Согласно ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат:

- 1) наличие события административного правонарушения;
- 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность;
- 3) виновность лица в совершении административного правонарушения;
- 4) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением;
- 6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении;
- 7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

Обязательным признаком рассматриваемых правонарушений является то, что водитель находится в состоянии опьянения. Для наличия состава данного правонарушения важно установление факта опьянения водителя, управлявшего транспортным средством.

Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 210-ФЗ внесены значительные изменения в нормы ст. 27.12 КоАП РФ, касающиеся порядка освидетельствования лица, управляющего транспортным средством, на состояние алкогольного опьянения.

В соответствии со ст. 27.12 КоАП РФ освидетельствование на состояние алкогольного опьянения и оформление его результатов осуществляются в порядке, установленном Правительством РФ.

В силу требований ч. 1 ст. 27.12 КоАП РФ лицо, управляющее транспортным средством, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно находится в состоянии опьянения, подлежит отстранению от управления транспортным средством. В соответствии с Правилами освидетельствования лица, которое управляет транспортным средством, на состояние алкогольного опьянения и оформления его результатов, направления указанного лица на медицинское освидетельствование на состояние опьянения, медицинского освидетельствования этого лица на состояние опьянения и оформления его результатов, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 26 июня 2008 г. N 475, в качестве таких достаточных оснований устанавливаются наличие одного или нескольких признаков: запах алкоголя изо рта, неустойчивость позы, нарушение речи, резкое изменение окраски кожных покровов лица; поведение, не соответствующее обстановке.

При наличии достаточных оснований полагать, что лицо, управляющее транспортным средством, находится в состоянии опьянения, оно подлежит освидетельствованию на состояние алкогольного опьянения должностным лицом, которому предоставлено право государственного надзора и контроля за безопасностью движения и эксплуатации транспортного средства соответствующего вида, в присутствии двух понятых.

Данное освидетельствование осуществляется с использованием технических средств измерения, обеспечивающих запись результатов на бумажном носителе, разрешенных Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, поверенных в установленном порядке Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, тип которых внесен в Государственный реестр средств измерения. В п. 6 - 8 указанных Правил определены обязанности соответствующих должностных лиц по проведению такого освидетельствования, в том числе обязанность перед проведением освидетельствования информировать водителя о порядке его проведения, целостности клейма государственного поверителя, наличии свидетельства о поверке или записи о поверке в паспорте технического средства измерения.

При проведении освидетельствования на состояние алкогольного опьянения должностное лицо, которому предоставлено право государственного надзора и контроля за безопасностью движения и эксплуатации транспортного средства соответствующего вида, проводит отбор пробы выдыхаемого воздуха в соответствии с инструкцией по эксплуатации используемого технического средства измерения.

Наличие или отсутствие состояния алкогольного опьянения определяется на основании показаний используемого технического средства измерения с учетом допустимой погрешности технического средства измерения.

В случае выявления наличия абсолютного этилового спирта в выдыхаемом воздухе, выявленного в результате освидетельствования на состояние алкогольного опьянения, составляется акт освидетельствования на состояние алкогольного опьянения, форма которого утверждается Министерством внутренних дел России по согласованию с Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации. К указанному акту приобщается бумажный носитель с записью результатов исследования. Копия этого акта выдается водителю транспортного средства, в отношении которого проведено освидетельствование на состояние алкогольного опьянения.

Правилами предусмотрены основания для направления водителя на медицинское освидетельствование на состояние опьянения:

- 1) при отказе от прохождения освидетельствования на состояние алкогольного опьянения;
- 2) при несогласии с результатами проведенного освидетельствования;
- 3) при наличии достаточных оснований полагать, что водитель транспортного средства находится в состоянии опьянения, и отрицательном результате освидетельствования на состояние алкогольного опьянения.

При этом в присутствии двух понятых составляется соответствующий протокол по установленной Приказом МВД России от 4 августа 2008 г. N 676 форме, принимаются меры к установлению личности водителя (п. 11 - 12 Правил).

Медицинское освидетельствование на состояние опьянения проводится в медицинских организациях, имеющих лицензию на осуществление медицинской деятельности с указанием соответствующих работ и услуг, как непосредственно в медицинских организациях, так и в специально оборудованных для этой цели передвижных медицинских пунктах, соответствующих установленным Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации требованиям, врачом-психиатром-наркологом либо врачом другой специальности (в сельской местности при невозможности проведения освидетельствования врачом указанное освидетельствование проводится фельдшером), прошедшим подготовку по вопросам проведения медицинского освидетельствования на состояние опьянения водителей транспортных средств.

Результаты медицинского освидетельствования на состояние опьянения и лабораторных исследований отражаются в акте медицинского освидетельствования на состояние опьянения, форма которого утверждается Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, который составляется в 3 экземплярах, подписывается врачом (фельдшером), проводившим медицинское освидетельствование на состояние опьянения, и заверяется печатью с названием медицинской организации и наименованием подразделения, в котором проводилось освидетельствование.

В случае, если водитель транспортного средства находится в беспомощном состоянии (тяжелая травма, бессознательное состояние и другое) и для вынесения заключения о наличии или отсутствии состояния опьянения требуется проведение специальных лабораторных исследований биологических жидкостей, акт медицинского освидетельствования на состояние опьянения при наличии протокола о направлении на медицинское освидетельствование на состояние опьянения, составленного должностным лицом, которому предоставлено право государственного надзора и контроля за безопасностью движения и эксплуатации транспортного средства соответствующего вида, заполняется по получении результатов указанных исследований, которые отражаются в акте.

Подлинник справки о результатах лабораторных исследований, заверенный подписью специалиста, проводившего исследование, приобщается к акту медицинского освидетельствования на состояние опьянения.

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 октября 2006 г. "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части КоАП РФ", наряду с указанными актами не исключается подтверждение факта нахождения водителя в состоянии опьянения и иными доказательствами (например, показаниями свидетелей). С учетом того, что в силу статей 26.2, 26.11 КоАП РФ акт освидетельствования на состояние алкогольного опьянения и акт медицинского освидетельствования на состояние опьянения являются доказательствами по делу об административном правонарушении, они должны исследоваться и оцениваться в совокупности с другими собранными по делу доказательствами и не могут быть оспорены в порядке гражданского судопроизводства.

Порядок определения наличия наркотических средств или психотропных веществ в организме человека при проведении медицинского освидетельствования на состояние опьянения лица, которое управляет транспортным средством, определен Правилами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 26 июня 2008 г. N 475.

Определение наличия наркотических средств или психотропных веществ в организме человека проводится на основании направления на химико-токсикологические исследования, выданного медицинским работником, осуществляющим медицинское освидетельствование на состояние опьянения лица, которое управляет транспортным средством, в химико-токсикологических лабораториях медицинских организаций, имеющих лицензию на осуществление медицинской деятельности с указанием соответствующих работ (услуг).

Результаты химико-токсикологических исследований при определении наличия наркотических средств или психотропных веществ оформляются справкой о результатах химико-токсикологических исследований, форма и инструкция по заполнению которой утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, которая приобщается к акту медицинского освидетельствования на состояние опьянения лица, которое управляет транспортным средством.

Таким образом, изучая по поручению мирового судьи дело об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 12.8 КоАП, и учитывая вышеприведенные особенности производства по этим делам, помощник обязан проверить и доложить мировому судье, имеются ли в материалах дела доказательства, подтверждающие нахождение водителя при управлении транспортным средством в состоянии опьянения, соблюден ли порядок освидетельствования водителя на состояние алкогольного опьянения, порядок направления водителя на медицинское освидетельствование на состояние опьянения, порядок оформления результатов указанных исследований, а также изложить мировому судье свое мнение о виновности лица, привлекаемого к административной ответственности за управление транспортным средством в состоянии опьянения, а также о правовой оценке его действий.

§ 8.4. О ХАРАКТЕРНЫХ ОШИБКАХ, ДОПУСКАЕМЫХ СУДЬЯМИ

ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ДЕЛ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ Ч. 1 СТ. 12.8 КОАП РФ (ПО МАТЕРИАЛАМ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ)

В настоящее время важной и актуальной темой в области законодательства об административных правонарушениях стала практика привлечения к административной ответственности водителей за управление транспортными средствами в состоянии опьянения. Это вызвано тем, что в дорожно-транспортных происшествиях ежегодно гибнут десятки тысяч и получают увечья и ранения различной степени тяжести сотни тысяч человек. По общепризнанному мнению, одной из главных причин дорожно-транспортных происшествий на дорогах нашей страны является управление транспортными средствами водителями, находящимися в состоянии опьянения.

Анализ судебной практики по Железнодорожному району г. Улан-Удэ свидетельствует об увеличении количества дел об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ, рассмотренных судами.

Так, в 2006 г. мировыми судьями было рассмотрено 1189 дел, в 2007 г. - 1261 дело, в 2008 г. - 1232 дела.

Согласно материалам судебной практики наиболее характерными ошибками, допускаемыми судьями при рассмотрении дел данной категории, являются следующие.

1. Необоснованное отложение судебных заседаний по делу, что приводит к прекращению производства по делу в связи с истечением 2-месячного срока давности привлечения к административной ответственности, установленного ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ.

Так, по жалобе адвоката М. решением судьи районного суда было отменено с прекращением производства по делу постановление мирового судьи о привлечении Б. к административной ответственности за управление транспортным средством в состоянии опьянения на том основании, что административное правонарушение было совершено Б. 3 января 2009 г., а постановление вынесено 4 марта 2009 г., т.е. за пределами срока, предусмотренного ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ. При этом было установлено, что судебные заседания по делу мировой судья без достаточных оснований 7 раз откладывал на срок от 5 до 9 дней. В результате водитель Б. избежал

предусмотренной законом административной ответственности за совершение административного правонарушения, представляющего особую опасность для дорожного движения.

2. Удовлетворение ходатайства лица, привлекаемого к административной ответственности, о передаче его дела для рассмотрения по месту жительства без учета действительных его намерений и времени обращения с ходатайством.

Например, 6 марта 2006 г. в отношении Б. за управление транспортным средством в состоянии алкогольного опьянения был составлен протокол об административном правонарушении по ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ. 10 апреля 2006 г. материалы дела поступили для рассмотрения одному из мировых судей Октябрьского района г. Улан-Удэ. Ввиду неявки Б. судебное разбирательство трижды откладывалось. Последнее заседание у мирового судьи состоялось 6 мая 2006 г., в нем принял участие и Б. Мировой судья вместо рассмотрения дела по существу, для чего имелись все основания, своим определением удовлетворил ходатайство Б. о передаче дела для рассмотрения мировому судье судебного участка № 1 Железнодорожного района г. Улан-Удэ по его месту жительства. Принимая такое решение, мировой судья не принял во внимание тот факт, что именно 6 мая 2006 г. истекал двухмесячный срок со дня совершения административного правонарушения.

Мировой судья судебного участка № 1 Железнодорожного района г. Улан-Удэ, приняв 29 мая 2006 г. к своему производству дело об административном правонарушении в отношении Б., своим постановлением от 31 мая 2006 г. на законном основании прекратил по нему производство за истечением срока привлечения к административной ответственности. Допущенная ошибка мирового судьи Октябрьского района г. Улан-Удэ позволила Б. избежать предусмотренной законом административной ответственности.

Судебной практике известны также случаи, когда правонарушители с целью избежать административного наказания за управление транспортным средством в состоянии опьянения прибегают к всевозможным хитростям, злоупотребляя при этом своим правом и доверием мировых судей, в производстве которых находятся дела об административных правонарушениях.

Так, 9 июня 2008 г. инспектором ГИБДД УВД по Хабаровскому краю был составлен протокол в отношении жителя села Верхний Торей Джидинского района Республики Бурятия Т., который управлял транспортным средством в состоянии алкогольного опьянения. Административное дело было передано на рассмотрение мировому судье судебного участка № 56 района имени Лазо Хабаровского края. Судебное

разбирательство было назначено на 8 июля 2008 г. В данном судебном заседании было рассмотрено и удовлетворено ходатайство Т. о направлении дела для рассмотрения по его месту жительства. В соответствии с указанным в протоколе об административном правонарушении адресом правонарушителя Т. административное дело поступило к производству мирового судьи судебного участка № 1 Джидинского района Республики Бурятия. Судебное заседание у этого мирового судьи было назначено на 3 сентября 2008 г. В данном судебном заседании Т. заявил ходатайство о том, что он нуждается в услугах защитника. В связи с нахождением последнего в командировке судебное разбирательство было отложено на 9 сентября 2008 г. 8 сентября 2008 г. от Т. поступило ходатайство о направлении дела для рассмотрения по его месту жительства, при этом Т. указал новый адрес, уже в г. Улан-Удэ. Мировой судья удовлетворил данное ходатайство, при этом доверился немотивированному заявлению Т. 16 сентября 2008 г. дело об административном правонарушении поступило к производству одного из мировых судей Железнодорожного района г. Улан-Удэ. Судебное заседание было назначено на 24 сентября 2008 г. В данном судебном заседании Т. заявил ходатайство об отложении разбирательства в связи с отсутствием его защитника. Ходатайство было удовлетворено, судебное разбирательство было отложено на 26 сентября 2008 г. В этом судебном заседании Т. заявил очередное ходатайство о направлении дела для рассмотрения по его месту жительства, при этом Т. указал совершенно иной адрес своего места жительства - п. Иволгинск Иволгинского района Республики Бурятия. В удовлетворении данного ходатайства Т. было отказано. Мировой судья верно расценил данное ходатайство заявленным с целью уйти от ответственности за совершенное административное правонарушение. Им справедливо было обращено внимание на то, что двухмесячный срок для привлечения Т. к административной ответственности истекал 29 сентября, то есть через три дня. Своим постановлением мировой судья признал Т. виновным в совершении административного правонарушения и лишил его права управления транспортными средствами на срок 1 год 6 месяцев.

3. Недостаточная требовательность судей районного суда к выяснению обстоятельств об извещении мировыми судьями лица, привлекаемого к административной ответственности, о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

Так, решением Железнодорожного районного суда г. Улан-Удэ от 27 июля 2007 г. было отменено с прекращением производства по делу постановление мирового судьи в отношении К., лишенного права управления транспортным средством на 1 год 7 месяцев. При этом судья свое решение мотивировал тем, что мировой судья, рассмотрев дело в отсутствие К., не известил последнего о месте и времени рассмотрения дела. Кроме того, в решении указано, что К. в день рассмотрения дела мировым судьей

находился на лечении в г. Москве (с 5 апреля по 5 июня 2007 г.), и этот факт подтверждается справкой от 5 июня 2007 г.

Между тем, как видно из материалов дела, К. был надлежаще извещен о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении мировым судьей, назначенном на 6 апреля 2007 г., о чем свидетельствует его подпись в расписке о получении судебного извещения, корешок которой имелся в деле.

В назначенное время К. не явился к мировому судье, поэтому судебное заседание было отложено на 10 апреля 2007 г., а судебная повестка ему была направлена заказным письмом по адресу, указанному в протоколе об административном правонарушении.

На новое судебное заседание К. не явился и не ходатайствовал об отложении дела, в связи с чем дело было рассмотрено мировым судьей в его отсутствие с соблюдением требований ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ.

Судьей районного суда не было учтено и то, что К. о своем лечении в г. Москве в период с 5 апреля по 5 июня 2007 г. впервые сообщил лишь 12 июля 2007 г. при подаче жалобы на постановление мирового судьи, то есть спустя три месяца после рассмотрения последним в отношении его административного дела.

Таким образом, оснований для отмены постановления мирового судьи не имелось. В результате же действий районного судьи К. безосновательно не был привлечен к административной ответственности.

Аналогичная ошибка допущена судьей районного суда и при пересмотре постановления мирового судьи о привлечении В. к административной ответственности за управление транспортным средством в состоянии опьянения.

Отменяя постановление мирового судьи, суд мотивировал свое решение тем, что мировой судья рассмотрел дело в отсутствие В., не известив последнего о времени и месте рассмотрения дела. Как указано в решении, В. в день рассмотрения дела находился за пределами Российской Федерации - на Украине, что подтверждается железнодорожными билетами.

Однако суд при рассмотрении жалобы В. не обратил внимания на тот факт, что последнему было известно о возбужденном в отношении его административном производстве, однако он до окончания производства выехал на длительное время за пределы Российской Федерации, не известив о новом месте своего нахождения мирового судью.

Поскольку В. не уведомил мирового судью о временном изменении своего места нахождения, то мировой судья, извещая правонарушителя В. по указанному в протоколе адресу, действовал в строгом соответствии с нормами Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, судья оставил без внимания и то обстоятельство, что В. о своей поездке с 21 января по 10 марта 2009 г. на Украину впервые сообщил лишь 19 марта 2008 г., указав об этом в своей жалобе на постановление мирового судьи.

Таким образом, приведенные ошибки, наиболее часто допускаемые мировыми судьями и судьями районного суда при рассмотрении дел исследуемой категории, приводят к освобождению водителей, управляющих транспортными средствами в состоянии опьянения, от установленной законом ответственности, негативно отражаются на формировании судебной практики при рассмотрении данных дел и не способствуют пресечению совершения таких правонарушений.

С целью недопущения проанализированных в настоящей статье ошибок помощник судьи, оказывая судье помощь в организации и проведении процесса, должен стать для судьи также важным аналитическим звеном. Его выводы и предложения по материалам изученного по поручению судьи дела об административном правонарушении должны в полной мере быть основаны на имеющихся в деле доказательствах и содержать ответы на все вопросы, имеющие значение для правильного разрешения дела. Проект судебного постановления, который составляет помощник судьи, должен отличаться не формальным, а глубоко продуманным, взвешенным и мотивированным содержанием. Участие помощников судей необходимо и в изучении судебной практики при рассмотрении дел об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 12.8 КоАП РФ, поскольку это также будет способствовать устранению приведенных ошибок, выработке у них умения заниматься аналитической работой, поможет им накопить необходимые знания и обеспечит формирование правильных подходов в реализации своих функций при разрешении судьями дел об административных правонарушениях исследуемой категории.

§ 8.5. О ПРИМЕНЕНИИ СУДАМИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ АДМИНИСТРАТИВНОГО ВЫДВОРЕНИЯ ЗА ПРЕДЕЛЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И О ПРОБЛЕМАХ ЕГО ИСПОЛНЕНИЯ

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства предусмотрен специфический вид административного наказания - административное выдворение за пределы Российской Федерации, заключающийся в принудительном и контролируемом перемещении иностранного гражданина или лица без гражданства через Государственную границу РФ за ее пределы, а в случаях, предусмотренных законодательством РФ, - в контролируемом самостоятельном их выезде из страны (ст. 3.10 КоАП РФ).

Указанная мера, применяемая как в виде основного, так и дополнительного административного наказания, в силу ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ в судебном порядке назначается только судьями районных судов.

В качестве дополнительного наказания административное выдворение назначается по составам административных правонарушений, предусмотренных ст. 18.1, ч. 2, ст. 18.4, ч. 2, ст. 18.8, ст. 18.10, ст. 18.11 КоАП РФ.

Анализ судебной практики показывает, что большую часть дел об административных правонарушениях, по которым наряду с административным штрафом применяется административное наказание в виде выдворения за пределы РФ, составляют дела по нарушениям установленного порядка режима пребывания, правил въезда иностранных граждан и лиц без гражданства в РФ (ст. 18.8 КоАП РФ), а также поступления иностранного гражданина или лица без гражданства на работу или заключения им договора на выполнение работы (услуг) при отсутствии надлежащего разрешения, выданного на его имя (ст. 18.10 КоАП РФ). Такой рост, на мой взгляд, объясняется тем, что проблема незаконной миграции стала предметом повышенного внимания и вызывает растущую обеспокоенность со стороны Правительства РФ. В настоящее время эта проблема усугубляется как на национальном, так и на международном уровне. Более того, незаконная миграция приобретает новые формы и масштабы, которые часто имеют отношение к другим видам международной преступной деятельности, что представляет угрозу безопасности государства и общества. Во исполнение поручений Президента Российской Федерации от 5 октября 2006 г. N Пр-1693 и Правительства Российской Федерации от 7 октября 2006 г. N МФ-П12-4709 МВД России принимаются меры по стабилизации обстановки в сфере рыночной торговли, по защите прав отечественных производителей, пресечению деятельности этнических

преступных группировок, незаконной миграции. Кроме того, на ситуацию в сфере рыночной торговли оказало существенное влияние Постановление Правительства Российской Федерации, принятое 15 ноября 2006 г. N 683, которым устанавливается допустимая доля иностранных работников, привлекаемых в различных отраслях экономики на территории Российской Федерации.

На этапе подготовки дела к рассмотрению помощник судьи изучает материалы поступившего дела, осуществляет их предварительную оценку относительно достаточности данных для рассмотрения дела и вынесения постановления. Необходимость оказания со стороны помощника судье содействия в производстве указанных действий объясняется тем, что на данном этапе в соответствии со ст. 29.1 КоАП РФ подготовка дела к рассмотрению имеет для судьи важное значение.

Так, по представленным материалам помощник прежде всего выясняет:

- было ли совершено нарушение режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации;

- правильно ли составлен протокол и другие материалы дела;

- извещены ли соответствующие лица о времени и месте рассмотрения дела;

- достаточно ли представленных материалов для рассмотрения дела и есть ли необходимость истребовать дополнительные материалы;

- имеются ли обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела судьей или исключающие производство по делу;

- разрешены ли заявленные ходатайства и поступили ли новые ходатайства;

- имеются ли отводы.

Особое внимание при этом должно обращать на юридическую квалификацию деяния.

Кроме вышеизложенного хотелось бы отметить, что на стадии поступления административного материала в суд помощнику судьи необходимо проверять обязательное наличие информации о получателе штрафа, поскольку ч. 1.1 ст. 29.10 КоАП РФ предусматривает, что при вынесении постановления помимо других сведений обязательно должна быть указана информация о получателе штрафа, необходимая в соответствии с

правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы административного штрафа.

На практике зачастую в нарушение ч. 1.1 ст. 29.10 КоАП РФ должностным лицом, составившим протокол, при его направлении в суд не указывается информация о получателе штрафа, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы административного штрафа.

При отсутствии информации о получателе штрафа помощник должен принять меры для извещения об этом административный орган или само должностное лицо, составившее протокол, и истребования у них необходимых реквизитов для перечисления административного штрафа.

Анализ собранных материалов, обстоятельств дела является наиболее важным этапом правоприменительного процесса, так как его главная цель заключается в установлении фактических обстоятельств совершения правонарушения, в их объективной правовой оценке, применении к виновному законной, обоснованной и справедливой меры административного наказания.

Рассмотрение дела по существу должно обеспечить всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств по делу (ст. 24.1 КоАП РФ) и на этой основе достоверное их установление путем сопоставления дополнительно приобщенных доказательств, собранных должностными лицами, обладающими правом пресечения административных правонарушений. На основе всех изученных доказательств в совокупности судья устанавливает истину по факту административного правонарушения, достоверно выясняет все существенные для дела обстоятельства и, правильно оценив их в соответствии с требованиями соответствующих законов, решает вопрос виновности или невиновности привлекаемого лица, а в случае признания его виновным - и о наказании.

Судебный порядок рассмотрения дел об административном правонарушении - о нарушении режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации, влекущий применение наказания в виде административного выдворения за пределы РФ наряду с общими положениями имеет свои особенности. Решение вопроса о возможности применения судом в качестве дополнительного наказания административного выдворения в сфере миграционной политики должно осуществляться с учетом не только норм национального законодательства, действующего в этой сфере, но и актов международного права, участником которых является Российская Федерация.

Европейский суд по правам человека неоднократно отмечал, что хотя право иностранца на въезд или проживание в какой-либо стране как таковое Конвенцией о защите прав человека и основных свобод (г. Рим, 4 ноября 1950 г., вступившей в силу для России 5 мая 1998 г.) не гарантируется, высылка лица из страны, в которой проживают близкие члены его семьи, может нарушать право на уважение семейной жизни, гарантированное п. 1 ст. 8 Конвенции. При этом нарушенными в большей степени могут оказаться права и интересы не только самого выдворенного, но также и членов его семьи, включая несовершеннолетних детей, которые в силу применения подобных мер реагирования со стороны государства фактически несут "бремя ответственности" за несовершеннонное правонарушение.

Поэтому при назначении дополнительного наказания в виде административного выдворения за пределы Российской Федерации по ч. 1 ст. 18.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях судья должен исходить из действительной необходимости применения к иностранному гражданину или лицу без гражданства такой меры ответственности, а также из ее соразмерности целям административного наказания с тем, чтобы обеспечить достижение справедливого баланса публичных и частных интересов в рамках административного судопроизводства. При этом конкретные обстоятельства, связанные с совершением административного правонарушения (длительность незаконного нахождения на территории Российской Федерации, повторное или неоднократное привлечение к административной ответственности по ст. 18.8 КоАП РФ и т.д.), подлежат оценке в соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, согласно которым при назначении административного наказания иностранному гражданину или лицу без гражданства учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие или отягчающие административную ответственность (ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ).

Указанные обстоятельства, в том числе наличие у лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, членов семьи, проживающих на территории Российской Федерации и являющихся гражданами Российской Федерации, должны быть выяснены и установлены судьей в порядке главы 26 КоАП РФ.

При принятии дела к рассмотрению и вынесении решения наряду с разрешением общих вопросов, указанных в ст. 29.1 "Подготовка к рассмотрению дела об административном правонарушении", ст. 29.4 "Определения, постановления, выносимые при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении", ст. 29.5 "Место рассмотрения дела об административном правонарушении" и ст. 29.7 "Порядок

рассмотрения дела об административном правонарушении" КоАП РФ, помощник оказывает судье помощь в выяснении следующих обстоятельств:

- данные о личности иностранного гражданина;
- цель и причина его пребывания в Российской Федерации;
- мотивы административного правонарушения;
- каков срок его пребывания (проживания) в Российской Федерации;
- наличие двойного гражданства;

- наличие членов семьи, проживающих на территории РФ и являющихся гражданами РФ;

- все ли документы приобщены к делу (визы, запросы, паспорт, выданный государством подданства иностранного гражданина, поставлены ли в известность соответствующие органы МИД РФ, посольство данной страны, МВД РФ).

Непосредственно при рассмотрении дела о нарушении режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации судья, рассматривающий его, должен назначить переводчика (ст. 25.10 КоАП РФ) в случае, если иностранный гражданин, в отношении которого рассматривается дело, не может дать полные сведения о себе или не может свободно владеть русским языком, а также языком республики субъекта Российской Федерации, на котором ведется производство по делу об административном правонарушении. Поэтому для своевременного и правильного разрешения дела судьей, учитывая сокращенные сроки рассмотрения дел по административному выдворению, вопросы о привлечении переводчика либо об отсутствии такой необходимости помощником судьи должны быть выяснены еще на стадии подготовки дела.

Хотелось бы отметить, что на стадии исполнения постановлений об административном выдворении в административном законодательстве в отношении иностранных граждан также существует много проблем.

Одна из правовых проблем, с которой сталкиваются в своей повседневной деятельности органы внутренних дел, это недостаточное законодательное обеспечение административного выдворения иностранных граждан и лиц без гражданства.

Так, в соответствии со статьей 31 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской

Федерации"¹ иностранные граждане, подлежащие депортации, по решению суда содержатся в специально отведенных помещениях органов внутренних дел либо в специальных учреждениях, создаваемых в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации, до исполнения решения о депортации. Тем самым данный Федеральный закон вменил субъектам Российской Федерации обязательства по созданию специальных учреждений для содержания иностранных граждан, подлежащих административному выдворению или депортации, не наделив их при этом в установленном законодательством Российской Федерации порядке соответствующими полномочиями.

В настоящее время в России функционируют всего 6 специальных учреждений для содержания иностранных граждан, подлежащих административному выдворению или депортации. Поэтому в остальных случаях, за отсутствием специальных учреждений для содержания иностранных граждан, лица, подлежащие депортации или административному выдворению за пределы Российской Федерации, помещаются в специальные приемники для лиц, арестованных в административном порядке.

Является проблематичным (ввиду отсутствия правового механизма) и вопрос взыскания штрафов с привлеченных к административной ответственности иностранных граждан, которые уже выехали за пределы России.

В соответствии со статьей 31.11 КоАП РФ исполнение постановления о назначении административного наказания лицу, проживающему или находящемуся за пределами Российской Федерации и не имеющему на ее территории имущества, производится в соответствии с российским законодательством и международными договорами. Однако в настоящее время у Российской Федерации не имеется действующих международных соглашений, регулирующих вопросы взыскания административных штрафов.

Кроме того, в соответствии со статьей 31.11 КоАП РФ исполнение постановления о назначении административного наказания лицу, проживающему или находящемуся за пределами Российской Федерации и не имеющему на ее территории имущества, производится в соответствии с законодательством России и международными договорами с государством, на территории которого проживает или находится это лицо, а также с государством, на территории которого находится имущество лица, привлеченного к административной ответственности. По информации МИД России, в настоящее время у Российской Федерации не имеется

¹ СЗ РФ. 29.07.2002. №30. Ст. 3032.

действующих международных соглашений, регламентирующих указанный вопрос.

Также требует решения вопрос, связанный с продолжительностью содержания иностранных граждан, подлежащих депортации или административному выдворению за пределы РФ. Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, в частности статьями 3.10, 18.8, 27.6, 32.9, 32.10 и утвержденными Приказом МВД России от 06.06.2000 N 605дсп Правилами внутреннего распорядка специальных приемников для содержания лиц, арестованных в административном порядке, не оговариваются конкретные сроки содержания иностранных граждан в спецучреждениях, а также сроки исполнения постановлений.

§ 8.6. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

КАК ВИД АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу некоторых положений законодательных актов Российской Федерации"¹, вступившим в действие 12 августа 2005 г., в КоАП РФ введено новое административное наказание - административное приостановление деятельности.

Следует отметить, что ранее должностные лица различных ведомств могли самостоятельно приостанавливать деятельность организаций, юридических лиц. В настоящее время согласно положениям ст. 23.1 КоАП РФ это может сделать только суд, кроме случаев, когда за административные правонарушения, предусмотренные ч.3 ст. 9.1 КоАП РФ административное приостановление деятельности назначается должностными лицами. Все дела об административных правонарушениях, за которые предусмотрена санкция в виде приостановления деятельности, рассматриваются районными судами.

Административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг. Административное приостановление деятельности назначается судьей только в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП РФ.

Среди таких правонарушений закон предусматривает: нарушение законодательства о труде и охране труда; нарушение санитарно-эпидемиологических правил и требований законодательства о санитарно-эпидемиологическом благополучии; нарушение экологического законодательства и законодательства о природопользовании; нарушение требований промышленной безопасности, безопасности в области энергетики и строительства; иные административные правонарушения.

Изучая по поручению судьи материалы поступившего к судье дела об административном правонарушении, санкция которого предусматривает применение наказания в виде административного приостановления

¹ СЗ РФ. 09.05.2005. №19. Ст. 1752.

деятельности, помощник судьи в соответствии со ст. 29.10 КоАП РФ должен выяснить и проинформировать судью по следующим вопросам:

- 1) относится ли к его компетенции рассмотрение данного дела;
- 2) имеются ли обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела судьей;
- 3) правильно ли составлены протокол об административном правонарушении и другие протоколы, предусмотренные настоящим Кодексом, а также правильно ли оформлены иные материалы дела;
- 4) имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу;
- 5) достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу; имеются ли ходатайства и отводы.

От того, насколько ответственно и грамотно помощник судьи отнесется к выполнению указанной обязанности, зависит своевременное и объективное рассмотрение дела об административном правонарушении судьей.

Помощнику судьи также следует помнить, что в связи с сокращенными сроками рассмотрения дел об административных правонарушениях, за которые предусмотрено административное наказание в виде приостановления деятельности, часто возникают сложности по своевременному извещению участников процесса о времени и месте судебного заседания.

Поэтому в случаях, не терпящих отлагательства, при подготовке дела к рассмотрению можно известить или вызвать лиц, участвующих в деле, и иных участников процесса телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием других современных средств связи. Необходимые для уведомления контактные телефоны лица, привлекаемого к административной ответственности, могут содержаться в протоколе об административном правонарушении и приложенных к нему материалах. При этом деятельность помощника по вызову участников судебного заседания должна быть отражена в соответствующих документах, на бумажных носителях.

Необходимо отметить, что при рассмотрении дел об административных правонарушениях в отношении юридического лица, имеющего филиалы (представительства), извещение о времени и месте судебного заседания помощнику судьи необходимо направить не только по месту нахождения самого юридического лица, но и по месту нахождения соответствующего филиала (представительства), а в случае, если таких филиалов

(представительств) несколько, то по месту нахождения каждого филиала (представительства).

Административное наказание в виде приостановления деятельности может быть назначено за совершение административных правонарушений в случае, если это правонарушение представляет угрозу жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма.

В соответствии со ст. 3.3 КоАП РФ административное приостановление деятельности может устанавливаться и применяться только в качестве основного административного наказания.

Согласно ст. 3.12 КоАП РФ наказание в виде административного приостановления деятельности может быть применено на срок, не превышающий 90 суток. При этом срок наказания за конкретное административное правонарушение в соответствии с требованиями ст. 4.1 КоАП РФ назначается в пределах, установленных ч. 2 ст. 3.12 КоАП РФ, с учетом характера совершенного им административного правонарушения, имущественного и финансового положения юридического лица, обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность. Кроме того, должны учитываться цели данного административного наказания.

В постановлении по делу судья решает вопрос о конкретных мероприятиях, необходимых для обеспечения исполнения назначенного наказания (наложение пломб, опечатывание помещений, мест хранения товаров и иных материальных ценностей, касс, другие меры). Вместе с тем при административном приостановлении деятельности не допускается применение мер, которые могут повлечь необратимые последствия для производственного процесса, а также для функционирования и сохранности объектов жизнеобеспечения. При этом наказание может быть применено только в том случае, если менее строгий вид административного наказания не сможет обеспечить достижение цели административного наказания.

Кроме того, по делам об административных правонарушениях, за которые возможно наказание в виде административного приостановления деятельности, введена и новая мера обеспечения производства - временный запрет деятельности (ст. 27.16 КоАП РФ).

Временный запрет деятельности может применяться лишь в отдельных исключительных случаях должностным лицом, уполномоченным на составление протокола о соответствующем административном правонарушении, и на **срок до рассмотрения дела судом**. Таким образом, должностные лица, выявившие правонарушения, за которые грозит приостановление деятельности, имеют право **до момента принятия судьей постановления** временно запретить деятельность филиалов, представительств, структурных подразделений юридического лица, его производственных участков; эксплуатацию агрегатов, объектов, зданий или сооружений; осуществление отдельных видов деятельности (работ); оказание услуг. Следует отметить, что при временном запрете (в отличие от приостановления деятельности) не может быть прекращена в целом деятельность организации или предпринимателя.

О временном запрете деятельности составляется протокол, в котором обязательно указываются основание применения этой меры и время фактического прекращения деятельности. Копия данного протокола вручается под расписку предпринимателю или представителю организации.

Согласно пункту 4 статьи 28.8 КоАП РФ указанный протокол передается на рассмотрение судье немедленно после его составления. Немедленно передается судье и протокол об административном правонарушении со всеми материалами.

Временный запрет деятельности, как и само административное приостановление деятельности, применяется только в исключительных случаях: если это необходимо для предотвращения непосредственной угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды и предотвращение указанных обстоятельств другими способами невозможно. Если административное приостановление деятельности назначается в качестве административного наказания за нарушение законодательства РФ о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, судьей решается вопрос о мерах, необходимых для приостановления операций по счетам (ч. 2 ст. 29.10 КоАП РФ).

Срок временного запрета деятельности - не более семи суток (с момента фактического прекращения деятельности). В течение этого срока судья должен рассмотреть соответствующее дело об административном правонарушении и вынести по нему решение. Продление срока временного запрета деятельности законом не предусмотрено. Следовательно, если дело не рассмотрено судьей в семидневный срок, временный запрет деятельности

отменяется. При этом следует отметить, что срок временного запрета деятельности засчитывается в срок административного приостановления деятельности.

Действующим законодательством установлены сокращенные сроки рассмотрения дел об административном правонарушении, по которым может быть назначено наказание в виде административного приостановления деятельности.

В соответствии с ч. 1, 5 ст. 29.6 КоАП РФ, если по делу этой категории не применялся временный запрет деятельности, оно должно быть рассмотрено в двухмесячный срок со дня получения судьей протокола об административном правонарушении и других материалов дела. Если же в ходе судебного производства по делу применялся временный запрет деятельности, дело должно быть рассмотрено судьей не позднее пяти суток с момента фактического прекращения деятельности филиалов, представительств, структурных подразделений юридического лица, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Поэтому при подготовке дела к рассмотрению и изучению дела помощнику судьи следует выяснить и доложить судье, применялась ли мера обеспечения в виде временного запрета деятельности, правильно ли составлен протокол о временном запрете деятельности и своевременно ли был направлен протокол в суд.

Что касается порядка исполнения постановления об административном приостановлении деятельности, то в соответствии с ч. 1 ст. 32.12 КоАП РФ данное постановление исполняется судебным приставом-исполнителем немедленно после вынесения такого постановления.

В рамках административного приостановления деятельности судебный пристав-исполнитель может производить наложение пломб, опечатывать помещения, места хранения товаров, иных материальных ценностей, кассы, а также применять другие меры по исполнению мероприятий, указанных в постановлении об административном приостановлении деятельности, которые необходимы для исполнения данного вида административного наказания. При этом законодатель подчеркивает, что применение мер, которые могут повлечь необратимые последствия для производственного процесса, а также для функционирования и сохранности объектов жизнеобеспечения, не допускается.

Организации или предприниматели, в отношении которых вынесено постановление об административном приостановлении деятельности, имеют

право проверить соответствие мер, принимаемых судебным приставом-исполнителем, тем мерам, которые были указаны в постановлении по делу об административном правонарушении.

Согласно части 3 статьи 32.12 КоАП РФ административное приостановление деятельности досрочно прекращается судьей, должностным лицом, назначившим данное административное наказание по ходатайству лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридического лица, если будет установлено, что обстоятельства, послужившие основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности, устранены. **При поступлении соответствующего запроса судьи в целях подготовки заключения должностное лицо, уполномоченное в соответствии со статьей 28.3 КоАП РФ составлять протокол об административном правонарушении, проверяет устранение обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности.**

При этом судьей в обязательном порядке запрашивается заключение должностного лица, уполномоченного в соответствии со статьей 28.3 КоАП РФ составлять протокол об административном правонарушении. Указанное должностное лицо представляет свое заключение в письменной форме и указывает в нем факты, свидетельствующие об устранении или о неустранении обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде приостановления деятельности. Следует отметить, что данное заключение не является обязательным для судьи и оценивается по правилам, установленным ст. 26.11 КоАП РФ "Оценка доказательств".

По смыслу части 2 статьи 29.11 КоАП РФ постановление о досрочном прекращении исполнения административного наказания в виде административного приостановления деятельности, как и постановление по делу об административном правонарушении, должно направляться должностному лицу, составившему протокол об административном правонарушении, в течение трех дней со дня вынесения указанного постановления.

Ходатайство о досрочном прекращении административного приостановления деятельности рассматривается судьей в 5-дневный срок со дня поступления данного ходатайства в суд. Субъект, ходатайствующий о досрочном прекращении исполнения административного наказания, или его представитель вправе участвовать при рассмотрении его ходатайства судом, давать объяснения и представлять документы.

В данной ситуации помощнику судьи также следует тщательно изучить поступившие материалы в суд, установить на основе имеющихся документов, действительно ли нарушения, послужившие основанием для приостановления деятельности, в настоящее время устранены и имеются ли основания для досрочного прекращения ранее вынесенного административного наказания.

Как правило, указанные ходатайства имеют под собой почву и являются обоснованными. Юридические лица, чья деятельность связана, в частности, со сферой здравоохранения и в отношении которых применено административное приостановление деятельности, стараются в кратчайшие сроки устранить выявленные ранее нарушения и досрочно прекратить исполнение административного наказания.

Например, в 2008 году в районный суд обратилось Управление Роспотребнадзора по РБ с протоколом об административном правонарушении, составленным в отношении городского роддома. Согласно протоколу в данном роддоме были выявлены нарушения санитарно-эпидемиологических норм и правил. При этом было указано, что выявленные нарушения создают угрозу возникновения и распространения инфекционных заболеваний, внутрибольничных инфекций в лечебном учреждении, угрозу для жизни беременных, новорожденных и родильниц, в связи с чем была заявлена просьба приостановить деятельность всего роддома на срок до 90 суток.

В ходе разбирательства было установлено, что на момент рассмотрения административного материала в здании роддома находилось 80 рожениц. При этом нарушения санитарно-эпидемиологических норм и правил были выявлены только в помещении одного родильного зала. Районный суд с учетом данного обстоятельства, мнения сторон, а также принимая во внимание, что медицинский персонал - носители выявленных инфекций - были отстранены от работы, счел возможным приостановить деятельность только родильного зала, а не всего здания городского роддома. До вступления вынесенного по данному делу постановления в законную силу администрация роддома обратилась в суд с ходатайством о досрочном прекращении исполнения административного наказания в связи с устранением выявленных нарушений санитарных норм и правил. Рассматривая данное ходатайство, суд установил, что угроза возникновения и распространения инфекционных заболеваний в роддоме отпала, в связи с чем посчитал, что дальнейшее исполнение наказания в виде административного приостановления деятельности является нецелесообразным, и ходатайство удовлетворил.

Таким образом, после исследования всех представленных документов судья выносит постановление либо о прекращении исполнения

административного наказания в виде административного приостановления деятельности, либо об отказе в удовлетворении ходатайства. В постановлении о досрочном прекращении исполнения административного наказания в виде административного приостановления деятельности указываются сведения, предусмотренные ст. 29.10 КоАП РФ, дата возобновления деятельности субъекта предпринимательства, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

После рассмотрения дела об административном правонарушении в случае, если было вынесено наказание в виде административного приостановления деятельности, помощник судьи, как правило, обязан проследить, чтобы указанное постановление было своевременно направлено лицам, участвовавшим при рассмотрении дела, а также в службу судебных приставов для его исполнения. Это способствует своевременному исполнению вынесенного судьей правового решения и, как следствие, предотвращает возможные допущения нарушений прав и законных интересов как юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в отношении которых применено данное административное наказание, так и граждан, которым был причинен либо мог быть причинен вред в результате деятельности данных юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

§ 8.7. ДЕЙСТВИЯ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ЖАЛОБ В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА НА ВСТУПИВШИЕ В СИЛУ ПОСТАНОВЛЕНИЕ

ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ, РЕШЕНИЯ ПО РЕЗУЛЬТАТАМ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ, ПРОТЕСТОВ

При поступлении жалобы в порядке надзора на постановление по делу об административном правонарушении судья, к компетенции которого относится разрешение жалобы, вправе поручить изучение жалобы своему помощнику. Выполняя поручение, помощник судьи должен руководствоваться нормами КоАП РФ - статьями 30.12 - 30.19 ¹и помнить следующее.

Прежде всего при поступлении жалобы помощник должен убедиться в том, что жалоба подведомственна и подсудна суду, в который она поступила.

При этом следует исходить из положений ст. 23.1 КоАП РФ и ст. 30.13 КоАП Российской Федерации.

¹ В редакции Федерального закона "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 3 декабря 2008 г. N 240-ФЗ // СЗ РФ. 08.12.2008. N 49. Ст. 5738.

Статья 23.1 КоАП РФ содержит перечень дел об административных правонарушениях, рассматриваемых судьями районных судов и мировыми судьями.

Согласно положениям ст. 30.13 КоАП РФ жалоба в порядке надзора на вынесенные судом постановление по делу об административном правонарушении, на решение по жалобе, вступившие в законную силу, подается, а протест приносится в верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов Москвы и Санкт-Петербурга, суды автономной области и автономных округов, Верховный Суд Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации рассматривает протесты и жалобы в порядке надзора на постановление по делу об административном правонарушении, на решение по жалобе, вступившие в законную силу, лишь в тех случаях, когда они были рассмотрены в порядке надзора председателями соответствующих верховных судов республик, краевых, областных судов, судов Москвы и Санкт-Петербурга, судов автономной области и автономных округов или их заместителями (п. 3 ст. 30.13 КоАП РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ дела об административных правонарушениях, указанных в ч. 1 и 2 ст. 23.1 КоАП РФ и совершенных военнослужащими и гражданами, призванными на военные сборы, рассматриваются судьями гарнизонных военных судов. Дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 6.14, 7.24, 9.4, 9.5, 14.1, 14.10 - 14.14, частями 1 и 2 ст. 14.16, частями 1, 3, 4 ст. 14.17, статьями 14.18, 14.23, 14.27, 14.31 - 14.33, 15.10, частью 2 статьи 17.14, частью 6 статьи 19.5, частями 1 и 2 ст. 19.19 КоАП РФ, совершенных юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями, рассматриваются судьями арбитражных судов.

Соответственно, жалобы в порядке надзора, протесты на постановления по делам об административных правонарушениях, решения по результатам рассмотрения жалоб, вынесенные судьями гарнизонных военных судов и судьями арбитражных судов, рассматриваются в порядке надзора окружными флотскими военными судами и Военной коллегией Верховного Суда Российской Федерации и Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации (ст. 30.13 КоАП РФ) в порядке, предусмотренном законодательством.

Согласно ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд.

При этом в арбитражный суд обжалуются постановления, вынесенные уполномоченными органами или должностными лицами, но не судами общей юрисдикции (п. 11 Постановления Пленума ВАС РФ от 27.01.2003 N 2 (в ред. от 20.11.2008) "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях").

Аналогичное положение содержится в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 5 от 24.03.2005 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях", в п. 32 которого говорится, что Конституция Российской Федерации наделяет вышестоящие суды полномочиями по надзору только за деятельностью нижестоящих судов, в связи с этим предметом их надзора могут быть лишь акты, принимаемые судами.

Из изложенного следует вывод, что постановления, вынесенные уполномоченными органами или должностными лицами в отношении граждан и должностных лиц, вступившие в законную силу, которые не были обжалованы в соответствующий суд, не могут быть предметом надзора судов общей юрисдикции и военных судов, перечисленных в п. 1, 3, 5 ст. 30.13 КоАП Российской Федерации.

При рассмотрении жалоб также следует проверять, подлежит ли обжалуемое постановление, решение по жалобе на постановление по делу об административном правонарушении пересмотру в порядке надзора, то есть вступило ли оно в законную силу.

В соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно положениям ст. 30.9 КоАП РФ жалоба на решение, принятое по жалобе на постановление об административном правонарушении, может быть подана также в течение 10 дней со дня вынесения обжалуемого решения по жалобе или получения копии решения по жалобе, которая выдается в течение трех дней после вынесения, вручается или высылается физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых было вынесено постановление, а также потерпевшему в случае подачи жалобы либо прокурору по его просьбе (ч. 2 ст. 30.8 КоАП РФ).

Учитывая указанные положения закона, вступившими в законную силу и подлежащими обжалованию и опротестованию в порядке надзора следует считать постановления и решения, со дня вынесения и вручения копий которых истекло более 10 дней. Следует иметь в виду, что КоАП РФ не

содержит сроков, в течение которых может быть подана жалоба, протест в порядке надзора на вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении, решение по жалобе.

При изучении помощником поступившей жалобы или протеста прокурора следует установить, имеет ли право обжалования и опротестования постановления, решения по жалобе лицо, подающее жалобу или протест.

При этом следует руководствоваться положениями ст. 30.12 КоАП РФ, согласно которой вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении, решение по результатам рассмотрения жалоб, протестов могут быть обжалованы в порядке надзора лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 Кодекса.

К указанным лицам относятся: лицо, в отношении которого вынесено постановление по делу об административном правонарушении, потерпевший, их законные представители, к которым относятся родители, усыновители, опекуны, попечители (ч. 2 ст. 25.3 КоАП РФ), представляющие в подтверждение своих полномочий документы, предусмотренные законом (ч. 3 ст. 25.3 КоАП РФ).

Правом подачи жалобы в порядке надзора также обладают законные представители юридического лица, привлеченного к административной ответственности или являющегося потерпевшим по делу, которыми являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия представителей юридического лица также подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение, прилагаемыми к надзорной жалобе.

Кроме указанных выше лиц жалоба может поступить от защитника лица, привлекаемого к административной ответственности, которым может быть как адвокат, полномочия которого удостоверяются ордером, так и иное лицо, которому лицо, привлекаемое к административной ответственности, выдало доверенность, удостоверяющую его право на подачу жалобы. При этом такая доверенность должна быть удостоверена нотариусом либо лицами, организациями, указанными в ч. 3, 5 ст. 185 ГК Российской Федерации.

Вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов могут быть также опротестованы в порядке надзора прокурором субъекта Российской Федерации, его заместителями, Генеральным прокурором Российской Федерации и его заместителями.

В случае, если жалоба, протест поданы неуполномоченным лицом, в соответствии с п. 3 ст. 30.15 КоАП Российской Федерации она должна быть возвращена лицу, подавшему жалобу, прокурору, принесшему протест.

Также помощник должен проверить, соответствует ли содержание жалобы, протеста требованиям, установленным ст. 30.14 КоАП РФ, и приложены ли к ней необходимые документы, перечень которых также приведен в данной норме.

Согласно ч. 2 ст. 30.14 КоАП РФ жалоба и протест на вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении, решение по результатам рассмотрения жалобы должны содержать:

- 1) наименование суда, в который подается жалоба, приносится протест;
- 2) сведения о лице, подающем жалобу, прокуроре, принесшем протест;
- 3) сведения о других участниках производства по делу об административном правонарушении;
- 4) указание на постановление, решение по жалобе, протесту, которые обжалуются;
- 5) доводы лица, подающего жалобу, прокурора, принесшего протест, с указанием оснований для пересмотра в порядке надзора постановления по делу об административном правонарушении, решения по жалобе;
- 6) перечень материалов, прилагаемых к жалобе, протесту;
- 7) подпись лица, подавшего жалобу, протест.

К жалобе должны быть приложены:

- 1) копия постановления по делу об административном правонарушении;
- 2) копии решений по результатам рассмотрения жалоб, протестов, если такие решения вынесены;
- 3) копии документов, удостоверяющих полномочия законного представителя физического или юридического лица, копия доверенности или ордер адвоката, которыми удостоверяются полномочия защитника, представителя, в случае, когда жалоба подана указанными лицами;
- 4) копии жалобы, протеста по числу лиц, являющихся участниками производства по делу об административном правонарушении, круг которых

определяется в соответствии со ст. 25.1 - 25.4, 25.11 КоАП Российской Федерации.

К участникам производства по делу об административном правонарушении относятся: лицо, в отношении которого вынесено постановление по делу об административном правонарушении, потерпевший, их законные представители, прокурор, возбудивший дело об административном правонарушении.

При этом следует иметь в виду, что должностное лицо, составившее протокол по делу об административном правонарушении, должностное лицо, коллегиальный орган, вынесшие постановление по делу об административном правонарушении, не относятся к числу участников производства по делу об административном правонарушении, поэтому копии жалоб и протестов им не направляются и не должны прилагаться к жалобе в порядке надзора.

Если поступившая жалоба подсудна и подведомственна соответствующему суду, подана уполномоченным лицом с соблюдением установленных ст. 30.14 КоАП РФ требований, помощнику необходимо выяснить, рассматривались ли ранее соответствующим судом, компетентным рассматривать жалобу в порядке надзора, жалоба или протест прокурора на данное постановление по делу об административном правонарушении и на решение по жалобе.

Если рассматривались, следует определить, не являются ли основания вновь подаваемой жалобы теми же, которые являлись предметом исследования при предыдущем рассмотрении, поскольку в соответствии с ч. 4 ст. 30.16 КоАП РФ повторные подача жалобы, принесение протестов в порядке надзора по тем же основаниям в суд, ранее рассмотревший в порядке надзора жалобу на постановление по делу об административном правонарушении и на решение по жалобе, не допускается.

В случае несоответствия жалобы, протеста указанным выше требованиям помощник в соответствии с положениями п. 3 ст. 30.15 КоАП Российской Федерации готовит письмо за подписью судьи о возвращении жалобы, протеста лицу, подавшему жалобу, прокурору, принесшему протест, с указанием оснований возврата жалобы, протеста, предусмотренных законом.

Установив, что поступившие жалоба, протест поданы уполномоченными лицами, отвечают требованиям закона, помощник вносит судье предложения по приему их к производству, готовит проект определения о принятии жалобы, протеста к рассмотрению (п. 1 ст. 30.15 КоАП РФ), направляет лицу, подавшему жалобу, а также другим участникам дела об административном

правонарушении копию указанного определения о принятии жалобы, протеста к рассмотрению, копию жалобы или протеста, уведомляет указанных лиц об их праве ознакомиться с поступившей жалобой и протестом и подать возражения на них в установленный в извещении срок.

Определение о принятии жалобы к рассмотрению в случае необходимости изучения дела об административном правонарушении должно содержать указание на истребование дела.

Вопрос об истребовании дела согласовывается с судьей. Если дело необходимо истребовать, помощник направляет соответствующий запрос и контролирует его исполнение.

При разрешении жалоб и установлении для участников дела об административном правонарушении срока для принесения возражений на жалобу, протест следует иметь в виду, что решение по жалобе, протесту выносится не позднее двух месяцев со дня поступления жалобы, протеста в суд, а в случае истребования дела об административном правонарушении - не позднее одного месяца со дня поступления в суд дела (п. 3, 4 ст. 30.16 КоАП РФ).

Если надзорная жалоба, протест приняты к рассмотрению соответствующим судьей, помощник контролирует сроки разрешения жалобы, изучает имеющийся материал по жалобе, судебную практику, докладывает судье свои предложения по разрешению жалобы, протеста.

Поскольку согласно п. 2 ст. 30.13 вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов правомочны пересматривать в порядке надзора председатели верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов Москвы и Санкт-Петербурга, судов автономной области и автономных округов, Верховного Суда Российской Федерации, решение по жалобе должно быть принято и подписано председателем или заместителем соответствующего суда.

Помощник по поручению судьи готовит проект решения по жалобе, которое выносится в форме постановления и может быть 4 видов:

1) об оставлении постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста без изменения, а жалобы, протеста, рассмотренных в порядке надзора, без удовлетворения;

2) об изменении постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста,

если допущенные нарушения настоящего Кодекса и (или) закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях могут быть устранены без возвращения дела на новое рассмотрение и при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесены указанные постановление, решение;

3) об отмене постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста, и о возвращении дела на новое рассмотрение в случаях существенного нарушения процессуальных требований, предусмотренных настоящим Кодексом, если это не позволило всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело;

4) об отмене постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста и о прекращении производства по делу при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьями 2.9, 24.5 КоАП РФ, а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых были вынесены указанные постановление, решение.

Статья 2.9 КоАП РФ предусматривает возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения.

Статьей 24.5 КоАП РФ установлены обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении: отсутствие состава, события административного правонарушения, действия лица в состоянии крайней необходимости, издание акта амнистии, отмена закона, установившего административную ответственность, истечение сроков давности привлечения к административной ответственности, наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, постановления о прекращении дела об административном правонарушении, постановления о возбуждении уголовного дела.

По общему правилу сроки давности привлечения к административной ответственности составляют 3 месяца со дня совершения административного правонарушения, однако статьей 4.5 КоАП РФ за отдельные виды правонарушений установлены более длительные сроки давности привлечения к административной ответственности, а также особенности исчисления сроков давности в отдельных случаях (при отказе в возбуждении уголовного дела, при прекращении уголовного дела, при наличии

ходатайства лица, привлекаемого к административной ответственности, о рассмотрении дела по месту жительства).

При подготовке проекта постановления, принимаемого по результатам рассмотрения жалобы, протеста в порядке надзора, следует учитывать положения ст. 30.18 КоАП РФ о содержании такого постановления, в котором должны быть указаны:

- 1) наименование суда надзорной инстанции;
- 2) номер дела, дата и место принятия постановления;
- 3) фамилия и инициалы судьи суда надзорной инстанции;
- 4) наименование лица, подавшего жалобу, прокурора, принесшего протест;
- 5) указание на обжалуемые, опротестуемые постановление по делу об административном правонарушении, решение по результатам рассмотрения жалоб, протестов;
- 6) доводы и требования, содержащиеся в жалобе, протесте;
- 7) возражения, содержащиеся в отзыве на жалобу, протест;
- 8) мотивы и основания для оставления без изменения, изменения или отмены в порядке надзора постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста со ссылкой на статьи КоАП Российской Федерации и (или) закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях;
- 9) решение по результатам рассмотрения в порядке надзора жалобы, протеста.

При подготовке предложений по разрешению жалобы, протеста следует иметь в виду, что в соответствии с ч. 1 ст. 30.16 обоснованность вынесенных постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалобы, протеста проверяется исходя из доводов, изложенных в жалобе, протесте, и возражений, содержащихся в отзыве на них.

Однако судья, принявший к рассмотрению в порядке надзора жалобу, протест, в интересах законности имеет право проверить дело об административном правонарушении в полном объеме.

Глава 9. ПОЛНОМОЧИЯ ПОМОЩНИКА СУДЬИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ

ПО ДЕЛАМ ОБ ОБЖАЛОВАНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ДОЛЖНОСТНЫХ

ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ

§ 9.1. К ПРОБЛЕМЕ ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ)

И РЕШЕНИЙ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ

УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ

В соответствии с ч. 2 ст. 118 Конституции Российской Федерации судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Кроме того, гарантируя каждому судебную защиту его прав и свобод, Основной Закон государства предусматривает, что решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. В соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г.¹ государство должно создавать такой механизм защиты прав и свобод человека, чтобы обеспечить подлинное развитие правосознания, укрепить правовую защищенность граждан и юридических лиц.

Историческое развитие института судебного контроля в уголовном судопроизводстве Российской Федерации прослеживается с принятия в 1864 году Устава уголовного судопроизводства, где была предусмотрена целая глава, посвященная порядку обжалования следственных действий, состоявшая из двух отделений. В дальнейшем идеи и традиции судебной реформы 1864 года нашли свое отражение в период судебно-правовой реформы в 1922 - 1924 годах, когда были восстановлены судебные следователи и предприняты попытки поставить под их контроль законность действий милиции и других органов дознания. Право на обжалование действий органа дознания, следователя и прокурора предусматривалось в главе 19 УПК РСФСР 1960 года, которая состояла из 5 статей.

¹ Международный пакт "О гражданских и политических правах" от 16.12.1966 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1994. N 12. С. 5 - 11.

В УПК РФ 2001 года институт обжалования действий и решений суда и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, приобрел самостоятельное значение и выделен в отдельную главу (глава 16 раздела V УПК РФ, ст. ст. 123 - 127). Предоставление указанными нормами права на обжалование процессуальных действий (бездействия) и решений, затрагивающих законные интересы лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве, или иных лиц в той части, в которой проводимые процессуальные действия (или бездействие) и принимаемые решения затрагивают их интересы, является одной из форм конституционной защиты законных прав участников уголовного судопроизводства. Кроме того, право на обжалование процессуальных действий и решений является одним из основополагающих принципов уголовного судопроизводства (ст. 19 УПК РФ).

В настоящее время вопросы о судебном контроле в уголовном судопроизводстве урегулированы только статьей 125 УПК РФ. В юридической литературе мнение о том, достаточным ли является такое законодательное урегулирование данного вопроса, неоднозначно.

Так, Н.А. Колоколов отмечает, что регламентация судебного контроля в уголовном процессе лишь статьей 125 УПК РФ является основной причиной несовершенства и фрагментарности законодательных формулировок¹. В.В. Дорошков отмечает, что, ограничившись введением данной статьи в УПК РФ, законодатель самой процедуры обжалования и рассмотрения жалоб подробно не прописал. Недостаточно отражено в уголовно-процессуальном законе правовое положение участников судебного заседания, в частности дознавателя, следователя, прокурора, заявителя... Поэтому суды, применяя ст. 125 УПК РФ, целый ряд вопросов решали по-разному, отсутствовала единая судебная практика².

В судебной практике действительно достаточно часто возникали неясные и спорные вопросы о применении приведенной нормы процессуального закона, требующие разъяснений, в связи чем Пленумом Верховного Суда Российской Федерации было принято Постановление от 10 февраля 2009 г. N 1 "О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации"³ (далее - Постановление Пленума N 1).

Следует особо отметить, что Уголовно-процессуальный кодекс РФ не содержит особых правил, регулирующих порядок и сроки подачи, приема

¹ Колоколов Н.А. Статья 125 УПК РФ: сущность судебного контроля // Уголовный процесс. 2009. N 6. С. 3.

² Дорошков В.В. Защита от следователя // ЭЖ-Юрист. 2009. N 8 // КонсультантПлюс [Электронный ресурс]: Справочная правовая система. ВерсияПроф, сетевая. Электрон. дан. (64 Кб). М.: АО "КонсультантПлюс", 2009. Режим доступа: Компьютер. сеть Верховного Суда Республики Бурятия.

³ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 2 - 6.

жалобы в порядке ст. 125 УПК и не определяет каких-либо требований к ее форме и содержанию. Часть 2 статьи 125 УПК РФ устанавливает только круг лиц, уполномоченных подать жалобу, и способ подачи жалобы. Остальные правила фактически сформировались на основе судебной практики.

Законодатель не конкретизировал критерии обращения граждан в суд с жалобой в порядке ст. 125 УПК РФ и не установил, какое обжалуемое в порядке ст. 125 УПК РФ решение, действие (бездействие) органов предварительного расследования может быть предметом контроля, осуществляемого в судебном разбирательстве. На этот счет позиция Конституционного Суда РФ высказана в Постановлении от 23 марта 1999 г. N 5-П "По делу о проверке конституционности положений статьи 133, части первой статьи 218 и статьи 220 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан В.К. Борисова, Б.А. Кехмана, В.И. Монастырецкого, Д.И. Фуфлыгина и общества с ограниченной ответственностью "Моноком"¹, согласно которому осуществление судебного контроля уже после завершения стадии предварительного расследования само по себе не может расцениваться как нарушение права на судебную защиту, так как гарантирующая его ст. 46, ч. 2, Конституции РФ, не определяя конкретные процедуры реализации этого права, не исключает возможность судебной проверки жалоб на действия и решения органов предварительного расследования и после передачи уголовного дела в суд.

В литературе высказано мнение о принципиальной невозможности ограничения предмета судебного контроля за актами предварительного расследования путем закрепления в законе перечня подлежащих обжалованию действий и решений органов расследования².

Указанный пробел законодательства нашел свое урегулирование в указанном Постановлении Пленума N 1, в пункте 2 которого разъяснено, что помимо постановлений дознавателя, следователя и руководителя следственного органа об отказе в возбуждении уголовного дела и о прекращении уголовного дела судебному обжалованию в соответствии с частью 1 статьи 125 УПК РФ подлежат иные решения и действия (бездействия) должностных лиц, принятые на досудебных стадиях уголовного судопроизводства, если они способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства или иных лиц, чьи права и законные интересы нарушены либо могут затруднить доступ граждан к правосудию, а также приведены примеры таких решений и действий.

¹ Собрание законодательства РФ. 05.04.1999. N 14. Ст. 1749.

² См.: Лазарева В.С. Судебная защита в уголовном процессе РФ: проблемы теории и практики: Автореф. дис. ... доктора юрид. наук. М., 2000. С. 9 - 10.

Правом на обжалование решения, действия или бездействия должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, обладают как физические, так и юридические лица, полагающие, что нарушаются их законные интересы в сфере применения норм уголовно-процессуального права. Это могут быть не только участники уголовного судопроизводства, но и иные лица, если производимые действия и решения затрагивают их права и законные интересы. Как отмечает В.В. Дорошков, в данном вопросе учтены правовые позиции, выраженные в двух определениях Конституционного Суда РФ. Первая заключается в том, что представителями заявителя могут быть и лица, не принимавшие участия в досудебном производстве по уголовному делу. Вторая - что лица, не признанные в установленном законом порядке участниками уголовного судопроизводства, не могут быть на одном только этом основании лишены права на судебное обжалование действий и решений, затрагивающих их конституционные права¹. Указанные доводы также нашли свое отражение в вышеуказанном Постановлении Пленума N 1 (пункт 5 Постановления).

Вместе с тем, как показывает практика, наиболее часто обжалуют действия и решения дознавателя, следователя или прокурора лица, привлеченные к уголовной ответственности, или их защитники, законные представители и представители лиц, чьи права были нарушены действиями следователя, прокурора или дознавателя.

Следует обратить внимание, что в числе других лиц жалобу в порядке ст. 125 УПК РФ может подать и потерпевший. УПК РФ специально не выделил и не подчеркнул возможность предоставления определенных прав потерпевшему при подаче жалоб другими участниками расследования. Было бы целесообразным участие потерпевшего при рассмотрении жалобы обвиняемого, подозреваемого, если она затрагивает его права и интересы (например, при рассмотрении жалоб обвиняемого об отмене или изменении меры пресечения, об отмене ареста на его имущество и др.). Полагаем, что практически любое обжалуемое обвиняемым, подозреваемым и их защитниками решение или действие органов расследования в той или иной мере затрагивает интересы потерпевшего, в связи с этим учет его мнения здесь необходим.

Закон также не содержит и требования об извещении потерпевшего о поступлении в суд и рассмотрении жалоб других участников судопроизводства в порядке судебного контроля. Тем самым потерпевший лишен возможности высказать свое мнение по поданной жалобе. На практике органы расследования и суды зачастую не извещают потерпевшего о поступлении подобных жалоб, хотя они и обязаны привлекать к участию в

¹ См.: Дорошков В.В. Защита от следователя // ЭЖ-Юрист. 2009. N 8 // КонсультантПлюс [Электронный ресурс]: Справочная правовая система. ВерсияПроф, сетевая. Электрон. дан. (64 Кб). М.: АО "КонсультантПлюс", 2009. Режим доступа: Компьютер. сеть Верховного Суда Республики Бурятия.

заседании "заинтересованных лиц". Вместе с тем Пленум Верховного Суда РФ указал, что подлежат извещению иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением. К иным лицам относится также потерпевший в случае обжалования обвиняемым постановления о возбуждении уголовного дела (пункт 10 Постановления Пленума N 1).

Более того, Пленум Верховного Суда РФ также указал, что недопустимы ограничения права на судебное обжалование решений и действий (бездействия), затрагивающих права и законные интересы граждан, лишь на том основании, что они не были признаны в установленном законом порядке участниками уголовного судопроизводства, поскольку обеспечение гарантируемых Конституцией РФ прав и свобод человека и гражданина должно вытекать из фактического положения этого лица как нуждающегося в обеспечении соответствующего права (пункт 5 Постановления Пленума). Кроме того, по смыслу ст. 125 УПК РФ должностные лица, чьи действия (бездействие) или решения обжалуются, могут быть при наличии к тому оснований вызваны в суд для выяснения обстоятельств, связанных с доводами жалобы (пункт 10 Постановления Пленума).

Уголовный процесс (уголовное судопроизводство, производство по уголовному делу) является по сути предусмотренной уголовно-процессуальным законом формой применения уголовного закона, представляет собой процессуальный порядок привлечения к уголовной ответственности и применения мер уголовно-правового характера. По своей природе нормы уголовно-процессуального закона регулируют порядок исследования и оценки доказательств по уголовному делу. Нельзя не согласиться с тем, что статья 125 УПК РФ является особой процедурой. По смыслу статьи 125 УПК РФ суд не должен предрешать вопросы, которые впоследствии могут стать предметом судебного разбирательства по существу уголовного дела, не вправе делать выводы о фактических обстоятельствах дела, об оценке доказательств и квалификации деяния. Порядок и процедура рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, уголовно-процессуальным законом регламентированы не в достаточной степени. По нашему мнению, регламентация судебного контроля в соответствии с нормами уголовно-процессуального закона не может в полной мере обеспечить надлежащее соблюдение принципа верховенства права, а также не может удовлетворять целям восстановления нарушенных прав, гарантированных Конституцией РФ. В связи с этим представляется, что диспозиция статьи 125 УПК РФ должна быть бланкетной.

Реализацию указанной идеи, на наш взгляд, целесообразно было бы осуществить в рамках процедуры административного судопроизводства, поскольку, несмотря на существующий дефицит законодательного

закрепления норм в сфере судебного контроля, в настоящее время судебный контроль за досудебными стадиями уголовного судопроизводства является важной гарантией прав участников процесса и способом восстановления нарушенного права, о чем свидетельствует значительный рост числа поступающих в суды жалоб.

Н.А. Колоколов отмечает, что судебный контроль - межотраслевой механизм выявления и исправления правовых нарушений, что рано или поздно мы неизбежно придем к унификации применяемого в данном виде судопроизводства инструментария, а затем к созданию системы административных судов¹.

Вопрос о создании административных судов в Российской Федерации обсуждается уже на протяжении нескольких лет. Верховным Судом Российской Федерации в порядке законодательной инициативы был внесен в Государственную Думу законопроект "О федеральных административных судах в Российской Федерации", который был принят в первом чтении, но дальнейшая работа над законопроектом была приостановлена. Кроме того, в 2003 году Верховным Судом Российской Федерации был подготовлен проект Кодекса административного судопроизводства, который получил одобрительную оценку в Совете Европы².

Согласно практике Европейского суда по правам человека человек, которого непосредственно затрагивают действие или бездействие властей в судебных разбирательствах в качестве одной из сторон, является "жертвой" по смыслу статьи 34 Конвенции о защите прав человека и основных свобод. Для лишения статуса "жертвы" недостаточно решения или мер, вынесенных или предпринятых в пользу заявителя: для того, чтобы это произошло, органы государственной власти должны признать нарушение и предложить заявителю соответствующую компенсацию.

Таким образом, с учетом изложенного представляется, что в настоящее время назрела необходимость внесения изменений в организацию судебной системы судов общей юрисдикции с целью оптимизации судебного контроля за действиями (бездействием) и решениями должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, а также требуется четкая регламентация института судебного контроля в указанной сфере правоотношений.

¹Колоколов Н.А. Статья 125 УПК РФ: сущность судебного контроля // Уголовный процесс. 2009. N 6. С. 4 - 5.

²Минникес И.А. О создании административных судов в Российской Федерации (в аспекте обсуждения проекта Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации) // Российский судья. 2007. N 8. С. 8.

§ 9.2. ПРИМЕРНЫЙ АЛГОРИТМ ИЗУЧЕНИЯ МАТЕРИАЛОВ ОБ ОБЖАЛОВАНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) И РЕШЕНИЙ ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

Российская Федерация, вступившая в Совет Европы, приняла на себя обязательства по соблюдению европейских стандартов и принципов в области защиты прав человека. В Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод уголовно-процессуальные гарантии составляют ее основу.

Статья 46 Конституции Российской Федерации устанавливает право граждан на обращение в суд за защитой от незаконных решений, действий (бездействия) любых органов государственной власти. В свою очередь ст. 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее - УПК РФ)²¹⁸ определяет процессуальный порядок рассмотрения судом жалоб на решения и действия либо бездействие должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование в досудебном производстве по уголовному делу.

Необходимо заметить, что новая редакция УПК РФ 2001 года (а именно глава 16) по сравнению с УПК РСФСР значительно обновила институт обжалования действий (бездействия) должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, предусмотрев принципиально иные подходы к защите прав граждан на досудебных стадиях уголовного преследования и, по сути, расширив контрольные полномочия суда. Несмотря на то, что процедура рассмотрения материалов досудебного производства законодателем упрощена и регламентирована в законе в самом общем виде и многие вопросы, возникающие при рассмотрении судьями ходатайств и жалоб в порядке ст. 125 УПК РФ, в законе не урегулированы, вместе с тем само по себе то, что закон гарантирует участникам уголовного судопроизводства и иным лицам возможность обжалования в суд решений и действий (бездействия) должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, несомненно, является шагом вперед в защите законных прав участников уголовного судопроизводства.

Судебная статистика свидетельствует, что число поданных жалоб с каждым годом растет.

²¹⁸ СЗ РФ. 24.12.2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

В целях единообразного применения закона, на основании обобщения судебной практики Пленум Верховного Суда Российской Федерации принял очень необходимое для правоприменителей Постановление от 10 февраля 2009 г. N 1 "О практике рассмотрения судами жалоб в порядке ст. 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации".

Разумеется, для принятия правильного решения по поступившей в суд жалобе необходимо руководствоваться не только нормами главы 16 УПК РФ, но и разъяснениями, данными в вышеуказанном Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10.02.2009, а также необходимо хорошее знание других норм уголовно-процессуального закона.

Для облегчения труда помощника судьи предлагается примерный алгоритм изучения материалов по жалобам на решения, действия (бездействие) должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, на досудебной стадии производства уголовного дела. Алгоритм составлен на основании разъяснений Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 1 от 10.02.2009 "О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" и других источников²¹⁹ и рекомендуется к применению помощниками судей судов первой, кассационной и надзорной инстанций

Алгоритм изучения и подготовки помощником судьи
к рассмотрению жалобы, поданной в порядке ст. 125 УПК РФ,
в судебном заседании

Работа судьи, помощника судьи по жалобе на решения и действия (бездействие) органов предварительного расследования, прокуроров (далее просто жалобы) начинается с момента поступления жалобы в суд.

Все жалобы должны быть зарегистрированы, а в случае приема жалобы к рассмотрению должно быть заведено отдельное производство. Порядок приема, регистрации, учета жалоб и материалов, поступающих в суды, регламентированы соответствующими Инструкциями по судебному делопроизводству²²⁰, на которых мы останавливаться не будем.

²¹⁹См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.М. Лебедева; Науч. ред. В.П. Божьев. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт-Издат, 2008. С. 399 - 410; Практика применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Практик. пособие / Под ред. В.П. Верина. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 137 - 176.

²²⁰ См.: Инструкция по судебному делопроизводству в районном суде, утв. Приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 29 апреля 2003 г. N 36 (в ред. от 03.12.2010 №270); Инструкция по судебному делопроизводству в верховных судах республик,

При изучении материалов об обжаловании действий (бездействия) и иных решений должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, и подготовке указанных жалоб к рассмотрению в судебном заседании помощнику судьи **необходимо:**

1. Убедиться в том, что жалоба содержит сведения о том, кому она адресована, данные о лице, подавшем жалобу, с указанием его процессуального положения, места жительства; на чьи действия (бездействие), решения подается; подписана ли заявителем; содержит ли жалоба необходимые сведения для ее рассмотрения, подтверждены ли полномочия защитника или представителя заявителя соответствующими документами, приложены ли обжалуемые документы, копии экземпляров жалобы для заинтересованных лиц; соответствуют ли приложенные документы перечню, указанному в приложении к заявлению и т.п.

В случае обнаружения недостатков необходимо возвратить жалобу заявителю с предложением устранить их и разъяснением права вновь обратиться в суд.

Если приложенные документы не соответствуют списку, то необходимо составить об этом акт, а жалобу принять к рассмотрению.

Заявитель вправе ходатайствовать перед должностным лицом, которому предстоит рассматривать жалобу, самому истребовать из тех или иных учреждений, организаций необходимые для разрешения жалобы материалы. В этом случае помощник должен определить объем необходимых документов и после согласования данного вопроса с судьей принять меры к истребованию их.

Здесь также необходимо иметь в виду, что право на жалобу предполагает возможность подавать ее как в письменной, так и в устной форме.

Устные жалобы заносятся в протокол, который подписывают заявитель и должностное лицо, принявшее жалобу. Изложение и оформление устной жалобы производится с соблюдением общих правил составления протокола (ст. ст. 166, 167 УПК РФ).

Жалоба, заявленная при производстве осмотра, освидетельствования, выемки, обыска или иных следственных действий, может быть занесена в протокол соответствующего следственного действия.

краевых и областных судах, судах городов федерального значения, судах автономной области и автономных округов, утв. Приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 15 декабря 2004 г. № 161 (в ред. от 03.12.2010 № 269) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс]: Справочная правовая система. ВерсияПроф, сетевая. Электрон. дан. (697 Кб). М.: АО "КонсультантПлюс", 2009. Режим доступа: Компьютер. сеть Верховного Суда Республики Бурятия.

При подаче жалобы через дознавателя, следователя, руководителя следственного органа или прокурора названные должностные лица обязаны немедленно препроводить жалобу в суд.

2. Выяснить, не завершено ли предварительное расследование по уголовному делу, и убедиться в том, что уголовное дело находится на стадии предварительного расследования.

В том случае, если предварительное расследование по уголовному делу окончено и уголовное дело уже направлено в суд для рассмотрения по существу либо по делу постановлен приговор или иное окончательное решение, помощник должен об этом доложить судье, который, в свою очередь, принимает решение об отказе в принятии жалобы к рассмотрению или о прекращении производства по жалобе, поскольку ст. 125 УПК РФ предполагает лишь досудебный порядок разрешения конфликта. Помощник судьи может подготовить проект постановления об отказе в принятии жалобы к рассмотрению либо о прекращении производства по жалобе в зависимости от того, на какой стадии находится производство по жалобе.

Вместе с тем, учитывая, что не все вопросы в силу процессуального закона могут стать предметом судебного разбирательства, необходимо иметь в виду, что, несмотря на то, что уголовное дело поступило в суд, принимаются к производству жалобы на решения и действия (бездействие) должностных лиц, затрагивающие права и законные интересы заявителей, не являющихся участниками судебного разбирательства по данному уголовному делу. При этом подлежат рассмотрению жалобы, где ставится вопрос о признании незаконными и необоснованными решений и действий (бездействия), которые в соответствии с УПК РФ не могут быть предметом проверки их законности и обоснованности на стадии судебного разбирательства при рассмотрении дела судом, в том числе в апелляционном или кассационном порядке (ст. 354 УПК РФ).

3. Проверить, не воспользовался ли заявитель своим правом, предусмотренным ст. 124 УПК РФ, и не подал ли одновременно жалобу прокурору или руководителю следственного органа, и не имеются ли решения об удовлетворении жалобы заявителя.

Если будет установлено, что жалоба с теми же доводами уже удовлетворена прокурором либо руководителем следственного органа в полном объеме, то отпадают основания для проверки законности и обоснованности действий (бездействия) или решений должностного лица, осуществляющего предварительное расследование. В этом случае помощник судьи должен доложить судье об этом обстоятельстве и подготовить проект постановления об отказе в принятии жалобы к рассмотрению.

Однако если заявитель не согласен с решением прокурора или руководителя следственного органа либо если жалоба заявителя удовлетворена частично, жалоба, поданная в суд, подлежит рассмотрению в порядке ст. 125 УПК РФ.

4. Определить предмет обжалования.

Помощнику судьи необходимо знать, какие решения, действия (бездействие) должностных лиц могут быть обжалованы в суд в порядке ст. 125 УПК РФ.

В статье 125 УПК РФ указано, что в суд могут быть обжалованы постановления дознавателя, следователя и руководителя следственного органа об отказе в возбуждении уголовного дела и о прекращении уголовного дела, а также иные решения и действия (бездействие) должностных лиц, принятые на досудебных стадиях уголовного судопроизводства, если они способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства или иных лиц, чьи права и законные интересы нарушены, либо могут затруднить доступ граждан к правосудию.

В данном случае помощнику необходимо определить, нарушены ли конституционные права заявителя либо может ли быть причинен ущерб его (заявителя) конституционным правам и свободам, затрудняется ли доступ гражданина к правосудию.

Пленум Верховного Суда РФ²²¹ отнес к иным решениям и действиям (бездействию) также постановления дознавателя, следователя и руководителя следственного органа о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица, о производстве выплат или возврате имущества реабилитированному, об отказе в назначении защитника, в допуске законного представителя, об избрании и применении к подозреваемому, обвиняемому мер процессуального принуждения, за исключением залога, домашнего ареста и заключения под стражу, которые применяются по решению суда. Затрудняющим доступ граждан к правосудию отнесены, к примеру, отказ в признании лица потерпевшим, отказ в приеме сообщения о преступлении либо бездействие при проверке этих сообщений, постановление о приостановлении предварительного следствия и другие. Могут быть предметом обжалования и отказ следователя или дознавателя в проведении конкретных следственных действий.

²²¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 1 (в ред. от 23.12.2010) "О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. N 4. С. 2 - 6.

Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 N 1 в порядке ст. 125 УПК РФ в силу ч. 3 ст. 5 ФЗ от 12.08.1995 "Об оперативно-розыскной деятельности" могут быть обжалованы также решения и действия должностных лиц, органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, по проверке поступивших заявлений и иных сообщений о совершенном или готовящемся преступлении при выполнении поручения органа дознания, следователя или руководителя следственного органа.

В другом Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2009 N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих", в свою очередь, разъясняется, какие действия должностных лиц, осуществляющих ОРМ, могут быть обжалованы в гражданско-процессуальном порядке по правилам главы 25 ГПК РФ.

Помощнику судьи необходимо иметь в виду, что обжалуемые решения должностных лиц могут быть оформлены как в письменной, так и в устной форме (устный отказ в принятии ходатайства). Письменное решение может быть как в виде официально вынесенного постановления, так и в виде написанного в произвольной форме, к примеру в виде ответа в форме письма либо резолюции на заявлении (жалобе). Бездействие должностных лиц выражается в неисполнении ими возложенных на них обязанностей в пределах их полномочий.

5. Выяснить, входит ли заявитель в круг лиц, обладающих правом обжаловать решение, действия (бездействие) должностных лиц в порядке ст. 125 УПК РФ.

Это могут быть не только участники уголовного судопроизводства, но и иные лица, если производимые действия и решения затрагивают их права и законные интересы, а также действующий в интересах заявителя защитник, законный представитель или представитель, поручитель, залогодатель; лицо, которому несовершеннолетний отдан под присмотр; заявитель, которому отказано в возбуждении уголовного дела; лицо, чье имущество изъято или повреждено в ходе обыска или выемки. Заявителем может быть как физическое лицо, так и представитель юридического лица. Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении от 10.02.2009 N 1 особо выделил, что недопустимы ограничения права граждан на судебное обжалование лишь на том основании, что они не были признаны в установленном законом порядке участниками уголовного судопроизводства.

6. Определить территориальную подсудность жалобы.

В тех случаях, когда место производства предварительного расследования не совпадает с местом совершения преступления, жалоба рассматривается тем районным судом, который территориально находится в месте производства предварительного расследования, определяемого в соответствии со ст. 152 УПК РФ.

7. Подготовить проект постановления о назначении судебного заседания, если основания для возвращения жалобы заявителю отсутствуют.

8. Обеспечить своевременное извещение о месте, дате и времени судебного заседания заявителя, его защитника, представителя (законного представителя), иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также прокурора, следователя, руководителя следственного органа (ч. 3 ст. 125 УПК РФ).

В случае, если заявитель содержится под стражей и ходатайствует об участии в судебном рассмотрении его жалобы, помощнику судьи надлежит принять меры, обеспечивающие его участие в судебном заседании, в том числе посредством видеоконференцсвязи.

К иным лицам, подлежащим извещению, относятся потерпевший в случае обжалования обвиняемым постановления о возбуждении уголовного дела; подозреваемый (обвиняемый) в случае обжалования потерпевшим постановления о прекращении уголовного дела; подозреваемый, обвиняемый в случае подачи жалобы в их интересах защитником либо законным представителем. При этом заинтересованным лицам направляются копии жалобы.

При извещении вышеназванных лиц помощник судьи должен знать, что материал по жалобе судье необходимо рассмотреть не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы в суд. Известить участников судебного процесса помощник может посредством любых видов связи: почтовой, телеграфной, телефонной, интернет-связи и т.п.

9. Обеспечить право участников процесса на ознакомление с материалами производства по жалобе.

При этом помощнику судьи следует знать, что разглашение данных, содержащихся в материалах уголовного дела, допускается только в том случае, если это не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Поэтому о поступлении ходатайства об ознакомлении с материалами производства по жалобе помощник должен

доложить судье, который решит, какие именно материалы можно представить на ознакомление.

10. Уметь составлять проект постановления о приостановлении производства обжалуемого действия и исполнения обжалуемого решения, если это найдет нужным сделать судья (ч. 7 ст. 125 УПК РФ).

Данное решение вправе принять судья на стадии принятия жалобы к производству и назначения по ней судебного заседания.

11. Проверить, имеются ли обстоятельства, предусмотренные ч. 2 ст. 241 УПК РФ.

Судебное разбирательство по жалобе в порядке ст. 125 УПК РФ ведется по правилам состязательного процесса, и согласно ч. 3 ст. 125 УПК РФ жалобы рассматриваются в открытом судебном заседании, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ. При установлении обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ, помощник по согласованию с судьей готовит проект постановления (определения) суда о проведении закрытого судебного разбирательства, в котором излагает конкретные фактические обстоятельства, на основании которых суд принял решение.

12. Уметь составлять проект постановления по результатам рассмотрения жалобы.

Постановление судьи по результатам проверки законности и обоснованности действий (бездействия) и решений дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора должно быть мотивированным. В постановлении должны быть указаны, какие именно установленные в судебном заседании факты или обстоятельства положены в основу принятого по жалобе решения, какие конкретно нарушены конституционные права заявителя, изложены доводы заявителя, возражения противной стороны и т.д.

При составлении проектов постановлений помощник должен знать особенности судебной проверки конкретных постановлений, принятых должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование (постановление о возбуждении уголовного дела и об отказе в возбуждении уголовного дела; постановление о прекращении уголовного дела; постановление о приостановлении предварительного расследования; постановление об отказе в удовлетворении ходатайств о производстве следственных действий и др.). Резолютивная часть решения должна соответствовать п. п. 1 и 2 ч. 5 ст. 125 УПК РФ.

13. Знать требования, предъявляемые к кассационным и надзорным жалобам и представлениям, на судебные решения, принятые в ходе досудебного производства по уголовному делу.

Эти требования регламентированы соответствующими главами о кассационном и надзорном производстве. Обжаловать решение суда может заявитель и прокурор.

В тех случаях, когда после вступления в законную силу решения судьи, принятого в порядке ст. 125 УПК РФ, поступит жалоба на решение прокурора, руководителя следственного органа, принятое по жалобе заявителя в порядке ст. 124 УПК РФ, об отказе в возбуждении уголовного дела, прекращении уголовного дела и по другим основаниям, по которым уже состоялось судебное решение, необходимо отказать в приеме такой жалобы, если не содержатся новые обстоятельства, которые не были исследованы в судебном заседании. Помощник судьи в этом случае составляет проект постановления об отказе в приеме жалобы.

14. Проверить по вновь поступившей жалобе после отмены решения суда, кто выносил предыдущее решение.

Судья, уже рассматривавший жалобу, после отмены его решения повторно участвовать в ее рассмотрении не может. Помощник в этом случае должен обратить внимание судьи на данное обстоятельство.