

Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

В двух частях

Часть 2

*Рекомендовано Министерством внутренних дел Республики Беларусь
в качестве учебного пособия
для обучающихся учреждений высшего образования
Министерства внутренних дел Республики Беларусь
по специальностям 1-24 01 02 «Правоведение»,
1-24 01 03 «Экономическое право», 1-93 01 02 «Судебная экспертиза»*

Минск
Академия МВД
2017

УДК 347.9
ББК 67.410
Г75

Авторы:

М.А. Пашкев (главы 22, 35),
В.В. Паращенко (глава 34),
Т.М. Фицук (главы 22–25, 29–31),
А.В. Чигилейчик (главы 26–28, 32–35)

Рецензенты:

главное управление охраны правопорядка и профилактики
милиции общественной безопасности
Министерства внутренних дел Республики Беларусь;
кафедра юридических дисциплин факультета внутренних войск
учреждения образования «Военная академия Республики Беларусь»;
декан факультета международного права и юридической психологии
частного учреждения образования «БИП – Институт правоведения»,
кандидат юридических наук *И.В. Орлова*

ISBN 978-985-576-053-6 (ч. 2) © УО «Академия Министерства внутренних дел
ISBN 978-985-576-051-2 Республики Беларусь», 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 22. ВОЗБУЖДЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ	7
22.1. Порядок предъявления иска. Исковое заявление и его содержание	7
22.2. Оставление искового заявления без движения	11
22.3. Отказ в возбуждении производства по делу	12
Глава 23. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ	16
23.1. Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, задачи и значение	16
23.2. Содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству	17
23.3. Предварительное судебное заседание	19
Глава 24. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО	21
24.1. Общая характеристика стадии судебного разбирательства	21
24.2. Порядок судебного разбирательства	26
Глава 25. СУДЕБНЫЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	32
25.1. Понятие и виды постановлений суда первой инстанции	32
25.2. Сущность и содержание решения суда	34
25.3. Законная сила судебного решения	38
25.4. Пересмотр судебного постановления суда первой инстанции вынесшим его судом	40
25.5. Определение суда первой инстанции	41
Глава 26. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ	45
26.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений	45
26.2. Особенности рассмотрения жалоб на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата, на решение органов, образовавших комиссию	48
26.3. Особенности рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния	49
26.4. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении	50
26.5. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц	53
26.6. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб ад-	

министративно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий	58
26.7. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб граждан на вынесенное в отношении их предупреждение о возможности направления в лечебно-трудовой профилакторий и жалоб граждан, находящихся в лечебно-трудовом профилактории, на постановление о применении к ним мер взыскания	60
26.8. Особенности рассмотрения жалоб на решения Апелляционного совета при патентном органе	62
26.9. Особенности рассмотрения жалоб на решения о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь, отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь	63
26.10. Особенности рассмотрения жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения	66
Глава 27. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО	72
27.1. Общая характеристика особого производства	72
27.2. Особенности рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение	76
27.3. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим	86
27.4. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности	89
27.5. Особенности рассмотрения дел об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)	92
27.6. Особенности рассмотрения дел о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь	93
27.7. Особенности рассмотрения дел о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозяйным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы	95
27.8. Особенности рассмотрения дел о признании наследства выморочным	98
27.9. Особенности рассмотрения дел о восстановлении прав по документам на предъявителя	99
27.10. Особенности рассмотрения дел о принудительной госпитализации и лечении граждан, продлении срока принудительной госпитализации и лечения граждан	101
27.11. Особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) ребенка	104

27.12. Особенности рассмотрения дел о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения, о переводе несовершеннолетних из специальных учебно-воспитательных учреждений в специальные лечебно-воспитательные учреждения, о прекращении пребывания несовершеннолетних в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, о продлении этого срока, а также о помещении несовершеннолетних в приемники-распределители для несовершеннолетних, о продлении срока нахождения несовершеннолетних в приемниках-распределителях для несовершеннолетних, об освобождении несовершеннолетних из приемников-распределителей для несовершеннолетних	109
27.13. Особенности рассмотрения дел о направлении гражданина в лечебно-трудовые профилактории, продлении, сокращении срока нахождения гражданина в лечебно-трудовом профилактории	113
Глава 28. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	116
28.1. Общая характеристика приказного производства	116
28.2. Требования, рассматриваемые в приказном производстве	118
28.3. Порядок вынесения определения о судебном приказе, его исполнение, отмена	122
Глава 29. ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ	128
29.1. Сущность и значение кассационного производства	128
29.2. Возбуждение кассационного производства. Подготовка дела к кассационному рассмотрению	135
29.3. Порядок рассмотрения дел в суде кассационной инстанции	138
29.4. Кассационное определение	143
29.5. Полномочия суда кассационной инстанции	144
29.6. Основания к отмене судебных решений	146
Глава 30. ПЕРЕСМОТР В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	148
30.1. Сущность и значение надзорного производства	148
30.2. Поводы и основания к истребованию дел и принесению протестов в порядке надзора	153
30.3. Надзорная жалоба	156
30.4. Должностные лица, имеющие право принесения надзорного протеста	160
30.5. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора	163
30.6. Порядок рассмотрения дел в суде надзорной инстанции	164
Глава 31. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ	168
31.1. Сущность и значение производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	168

31.2. Основания для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	172
31.3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	175
Глава 32. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	178
32.1. Общие положения исполнительного производства	178
32.2. Порядок производства исполнительных действий	196
32.3. Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника	202
32.4. Обращение взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы	204
32.5. Распределение взысканных денежных средств между взыскателями	209
Глава 33. ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА	212
33.1. Понятие международного гражданского процесса	212
33.2. Международная подсудность: понятие, критерии, виды	214
33.3. Признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей в Республике Беларусь, исполнение поручений иностранных судов	218
Глава 34. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ (РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ)	225
34.1. Третейский суд и его виды	225
34.2. Третейское разбирательство гражданско-правовых споров граждан и юридических лиц	228
34.3. Проверка правильности решения третейского суда	230
34.4. Международный арбитражный (третейский) суд	232
Глава 35. НОТАРИАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ЗАЩИТЫ И ОХРАНЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ	236
35.1. Понятие, задачи и система нотариата	236
35.2. Виды нотариальных действий	243
35.3. Основные правила совершения нотариальных действий	246

ВОЗБУЖДЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

22.1. Порядок предъявления иска.

Исковое заявление и его содержание

Судебный процесс по рассмотрению и разрешению гражданского дела развивается в строго определенной гражданским процессуальным законом последовательности, проходя стадии, сменяющие одна другую. Как известно, *под стадией в теории гражданского процесса* понимается совокупность процессуальных действий суда и иных участников процесса, направленных на достижение определенной процессуальной цели.

Производство по делу в суде первой инстанции начинается с его возбуждения. На данной стадии, являющейся обязательной по всем гражданским делам, суд решает вопрос о возможности начала судопроизводства по конкретному спору, проверяет наличие у лица, обратившегося в суд, права на обращение за судебной защитой и соблюдение порядка реализации данного права.

Под возбуждением производства по гражданскому делу понимается стадия гражданского процесса, на которой судом решается вопрос о принятии искового заявления (заявления, жалобы) к производству суда.

С предъявлением иска и возбуждением гражданского дела в суде закон связывает определенные последствия процессуального и материально-правового характера.

Важнейшими процессуальными последствиями возбуждения гражданского дела в суде являются:

возникновение процесса по конкретному делу, в силу чего между судом и участниками гражданского судопроизводства возникают гражданские процессуальные правоотношения. На суд возлагается обязанность правильно и своевременно рассмотреть и разрешить юридический конфликт сторон. Истец и ответчик в связи с возбуждением производства по делу приобретают определенные процессуальные права и обязанности и имеют основания совершать предусмотренные законом процессуальные действия;

исчерпание права сторон на установление своим соглашением договорной территориальной подсудности;

утрата истцом права выбора суда для подачи искового заявления при наличии альтернативной подсудности (оно было им реализовано при предъявлении иска);

утрата истцом права отказаться от поданного искового заявления (после возбуждения производства по делу истец может лишь отказаться от иска);

появление возможности вступления в начавшийся процесс участников, претендующих на процессуальное положение третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора и не заявляющих таковых.

Материально-правовые последствия возбуждения гражданского дела в суде проявляются в том, что:

в гражданских правоотношениях прерывается течение срока исковой давности;

на добросовестного владельца чужого имущества возлагается обязанность возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь от использования этого имущества с момента предъявления к нему иска;

периодические платежи присуждаются на будущее время со дня обращения заинтересованного лица в суд с иском;

алименты могут быть взысканы на будущее время и за время, предшествовавшее обращению в суд, если будет установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были взысканы вследствие уклонения обязанного лица от их уплаты.

В соответствии с процессуальным законодательством гражданские дела возбуждаются по заявлениям юридически заинтересованных в исходе дела лиц. При этом дела искового производства в суде возбуждаются **исковым заявлением**; дела, возникающие из административно-правовых отношений, – **жалобой**; дела особого производства и дела приказного производства – **заявлением**. Исковое заявление может быть подано лично заинтересованным лицом или его представителем, прокурором (ст. 81 ГПК) и иными лицами, указанными в законе (ст. 85, 87 ГПК).

Подача заявления автоматически не влечет возбуждения гражданского дела в суде. Необходимо, чтобы судья принял его к собственному производству. Это возможно, если заявитель обладает правом на предъявление **иска** и им соблюден установленный законом порядок обращения в суд.

Условиями предъявления иска являются:

подсудность дела данному суду. Если иск предъявлен не в тот суд, которому подсудно данное дело, судья отказывает в возбуждении дела и разъясняет заявителю, в какой суд ему следует обратиться;

процессуальная дееспособность заявителя. При недееспособности заявителя от его имени в суд может обратиться представитель. Недееспособность ответчика не препятствует возбуждению гражданского дела, поскольку иск может быть предъявлен к недееспособному лицу;

наличие у представителя полномочий для ведения дела. Если исковое заявление подается представителем, к нему следует приложить доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя;

соответствие искового заявления по форме и содержанию требованиям закона. Нарушение этого условия влечет за собой оставление заявления без движения;

уплата государственной пошлины в предусмотренных законом случаях.

Исковое заявление – документ, в котором излагаются требования истца и иные сведения, имеющие значение для гражданского дела. В нем выражается воля заинтересованного лица, обращающегося в суд за разрешением спора о субъективном праве.

В соответствии со ст. 242 ГПК исковое заявление о возбуждении дела подается в суд в письменной форме. Содержание искового заявления должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к процессуальным документам (ст. 109 ГПК). Кроме того, в этом заявлении должны быть также указаны и другие сведения (реквизиты), характеризующие суть заявленного требования (ст. 243 ГПК).

В соответствии со ст. 109 ГПК каждый процессуальный документ должен содержать:

наименование суда, в который он подается;

наименование и место жительства (место нахождения) подателя документа, а также его представителя, если процессуальный документ подается представителем их контактные телефоны;

наименование и место жительства (место нахождения) имеющих непосредственный интерес в исходе дела лиц;

наименование документа (исковое заявление, жалоба, возражение против иска и т. д.);

сущность заявленного требования или ходатайства, а также их обоснование;

перечень приложений;

подпись подателя документа или его представителя и дату подачи.

ГПК в ряде случаев устанавливает и другие дополнительные требования к содержанию процессуальных документов и приложений к ним. Так, в исковом заявлении истец дополнительно должен указать точное обозначение своих требований, цену иска при заявлении имущественных

требований, доказательства в подтверждение своих требований, данные о соблюдении досудебного порядка разрешения дела (ст. 243 ГПК).

Реквизиты искового заявления условно можно разделить на четыре группы: вводная часть, мотивировочная часть, заключительная часть, перечень приложений.

Вводная часть искового заявления должна содержать следующие данные:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование истца с указанием его места жительства (для юридического лица – места нахождения);
- аналогичные сведения в отношении ответчика;
- цена иска (если требование носит имущественный характер);
- предмет иска (например, о восстановлении на работе, выселении).

Мотивировочная часть искового заявления должна включать факты, которыми истец обосновывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти факты.

Заключительная часть искового заявления включает требования истца к ответчику (например, расторгнуть брак, взыскать алименты, разделить совместно нажитое имущество). В этой части искового заявления излагаются и иные просьбы истца (в частности, освободить от уплаты судебных расходов, назначить по делу экспертизу, вызвать в судебное заседание в качестве свидетелей тех или иных лиц).

Необходимым реквизитом искового заявления является перечень прилагаемых к заявлению документов. Процессуальный документ согласно общему правилу подается в суд с копиями по числу имеющих непосредственный интерес в исходе дела лиц (ст. 110 ГПК). Судья может в зависимости от сложности и характера дела потребовать от подателя процессуального документа также представления копий прилагаемых к нему документов для передачи другим имеющим непосредственный интерес в исходе дела лицам.

Исковое заявление должно быть подписано его подателем либо представителем (в данном случае к заявлению прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя).

Согласно ст. 244 ГПК разрешить вопрос о возбуждении гражданского дела судья обязан в течение трех дней после поступления искового заявления в суд. Судья в указанный срок, если иное не предусмотрено законом, выносит определение о возбуждении дела и о подготовке его к судебному разбирательству либо об отказе в этом.

22.2. Оставление искового заявления без движения

Если исковое заявление, поданное в суд, по своему содержанию не соответствует требованиям, установленным законом, или заявление не оплачено государственной пошлиной, судья не может отказать в его принятии. Но и принять такое заявление судья не вправе, поскольку в нем содержатся недостатки, устранить которые может только само заинтересованное лицо. В указанных случаях судья в порядке ст. 248 ГПК имеет право оставить исковое заявление без движения.

Оставление искового заявления без движения представляет собой процессуальное действие, с помощью которого истец на стадии возбуждения гражданского дела имеет возможность устранить недостатки своего заявления после его подачи в суд.

В соответствии со ст. 248, 111 ГПК исковое заявление оставляется судом без движения в следующих случаях:

1) если оно не соответствует по содержанию требованиям, изложенным в п. 1–3, 5, 7 ч. 1 ст. 109 ГПК, ч. 2, 3 ст. 243 ГПК, т. е. в нем отсутствуют:

- наименование суда, в который оно подается;
- наименование, место жительства или место нахождения кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, привлекаемых к участию в деле по инициативе истца;
- конкретное требование истца (предмет иска);
- цена иска (если иск является имущественным);
- ссылка на факты, которыми истец обосновывает свои требования (факты обоснования иска);
- ссылка на доказательства, которыми подтверждается каждый из фактов основания иска;
- указание на иные данные, необходимые в силу ГПК и иных законодательных актов для решения вопроса о возбуждении дела (например, соблюдение обязательного внесудебного порядка разрешения спора);
- подпись лица, обращающегося в суд, или его представителя;
- дата подачи;

2) если к исковому заявлению не приложены его копии по числу ответчиков и иных юридически заинтересованных в исходе дела лиц, привлекаемых к участию в деле по инициативе истца;

3) если исковое заявление не оплачено государственной пошлиной.

Следует отметить, что Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 5 постановления от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции» разъяснил, что указанный в законе перечень основа-

ний, по которым исковое заявление может быть оставлено без движения, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Суть данной процедуры заключается в следующем. Судья, обнаружив недостатки поданного в суд искового заявления, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает истца и предоставляет ему срок для исправления недостатков. В определении должны быть указаны конкретные недостатки, послужившие основанием для оставления заявления без движения. Продолжительность срока, предназначенного для исправления недостатков искового заявления, определяется судьей в каждом конкретном случае с учетом характера недостатков и реальной возможности их исправления к установленному сроку. Если в указанный судьей срок заинтересованное лицо исправит недостатки, заявление считается поданным (принятым) в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается истцу (ч. 2 ст. 248 ГПК).

На определение судьи об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба или принесен частный протест (ч. 3 ст. 248 ГПК).

Оставление искового заявления без движения возможно лишь до возбуждения гражданского дела в суде. Если недостатки заявления обнаружены после возбуждения дела, они подлежат устранению в процессе подготовки дела к судебному разбирательству или в ходе судебного разбирательства. Например, уточнение исковых требований возможно при подготовке дела к судебному слушанию либо в самом судебном заседании; при этом вопросы, связанные с неоплатой или недоплатой государственной пошлины, должны быть разрешены при вынесении судом решения по делу (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции»).

22.3. Отказ в возбуждении производства по делу

Отказ в возбуждении производства по делу – процессуальное действие, совершаемое судьей по результатам изучения заявления (жалобы) и фиксирующее невозможность возникновения процесса по конкретному делу.

Отказ в возбуждении производства по делу возможен только по основаниям, указанным в законе. Как отмечено в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рас-

смотрении дел в суде первой инстанции», не допускается отказ в возбуждении гражданского дела по основаниям, не предусмотренным ГПК, а также другими законодательными актами, в том числе по мотивам пропуска срока исковой давности и непредставления доказательств при подаче заявления в суд.

Указания на недопустимость отказа в возбуждении дела по основаниям, не предусмотренным ГПК, содержатся и в иных постановлениях Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Так, в п. 2 постановления от 22 июня 2000 г. № 5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» указано, что недопустимость расторжения брака по основаниям ст. 35 КоБС (наличие у супругов ребенка до трех лет при отсутствии согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка) не препятствует обращению мужа в суд с иском о расторжении брака. Судья не вправе отказывать в возбуждении дела по исковому заявлению об освобождении имущества от ареста, если дело, в связи с которым наложен арест на имущество, не разрешено (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 10 декабря 1993 г. № 12 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)»).

Не может служить основанием отказа в возбуждении дела отсутствие нормы права, регулирующей спорные отношения. В данном случае суд, руководствуясь ст. 21 ГПК, применяет аналогию закона или аналогию права.

ГПК предусматривает две группы оснований отказа в возбуждении гражданского дела: в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд (ст. 245 ГПК) и в связи с наличием к этому препятствий (ст. 246 ГПК).

В соответствии со ст. 245 ГПК судья отказывает в возбуждении дела **в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд**, если:

исковое заявление не подлежит рассмотрению в судах ввиду его неподведомственности;

после смерти гражданина, а также в связи с ликвидацией юридического лица, являвшихся одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства;

имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение

суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

исковое заявление о возбуждении дела подано заинтересованным лицом, заключившим с ответчиком договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;

имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, когда имеется вступившее в законную силу определение суда об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Согласно ст. 246 ГПК судья отказывает в возбуждении дела **в связи с наличием к этому препятствий**, если:

дело неподсудно данному суду;

истцом не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения дела;

дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям находится на рассмотрении в том же или другом суде;

исковое заявление подано недееспособным лицом;

исковое заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление;

исковое заявление в интересах дееспособного гражданина или юридического лица негосударственной формы собственности подано государственными органами, иными юридическими лицами или гражданами без согласия этого гражданина или юридического лица;

заявление о возбуждении дел, возникающих из административно-правовых отношений, и дел особого производства связано со спором о праве, подведомственном суду.

В случае отказа в возбуждении дела в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд (ст. 245 ГПК) повторное обращение в суд с заявлением по тому же делу не допускается.

Отказ в возбуждении дела по основаниям, предусмотренным ст. 246 ГПК, не препятствует повторному обращению в суд с заявлением по тому же делу, если заинтересованным лицом в установленном порядке будет устранено допущенное нарушение (например, представителю будет выдана доверенность на предъявление иска в суд от имени заинтересованного лица). Судья, отказывая в возбуждении дела, выносит об этом мотивированное определение. В нем судья должен указать, в какой орган следует обратиться заявителю, если дело неподведомственно суду или неподсудно данному суду, либо как устранить

обстоятельства, препятствующие возбуждению дела (ч. 1 ст. 247 ГПК). Определение судьи об отказе в возбуждении дела вручается заявителю одновременно с возвращением ему поданных документов. Данное определение судьи может быть обжаловано (опротестовано) в кассационном порядке (ч. 3 ст. 247 ГПК).

По уже возбужденному делу выносить определение об отказе в принятии заявления недопустимо. Судья, если процесс возник неправомерно, должен решить вопрос о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения.

Таким образом, различия в процессуальной природе оснований отказа в возбуждении производства по делу обуславливают различные процессуальные последствия отказа в возбуждении дела по ст. 245 и ст. 246 ГПК. Наличие оснований к отказу в возбуждении дела, перечисленных в ст. 245 ГПК, свидетельствует об отсутствии у истца права на обращение в суд и является непреодолимым препятствием для возбуждения дела. Установление оснований к отказу в возбуждении дела, содержащихся в ст. 246 ГПК, означает, что истцом допущено нарушение порядка обращения в суд, являющееся устранимым.

ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

23.1. Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, задачи и значение

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной и обязательной стадией производства по гражданскому делу в суде первой инстанции и представляет собой совокупность действий судьи и юридически заинтересованных в исходе дела лиц с целью обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна проводиться по каждому гражданскому делу независимо от его сложности с учетом особенностей той или иной категории гражданских дел и по своей полноте и всесторонности обеспечивать разрешение дела в установленные законом сроки. Исключение составляют дела приказного производства, по которым судебное разбирательство не проводится и, как следствие, отсутствует стадия подготовки дела к слушанию.

В соответствии со ст. 261 ГПК к задачам по подготовке дела к судебному разбирательству относятся:

- уточнение предмета доказывания;
- определение норм права, подлежащих применению при разрешении дела;
- определение состава юридически заинтересованных в исходе дела лиц и уточнение их позиций;
- определение состава юридически не заинтересованных в исходе дела лиц;
- обеспечение получения необходимых доказательств;
- принятие мер к примирению сторон.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 2 постановления от 25 июня 2009 г. № 4 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» разъяснил, что после отмены ранее вынесенного судебного постановления и направления дела на новое рассмотрение судья также проводит подготовку его к судебному разбирательству с учетом указаний суда кассационной или надзорной инстанции, о чем выносятся определения о подготовке дела к судебному разбирательству.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству должно содержать указание на конкретные действия судьи, которые следует совершить с учетом содержания поступившего заявления (жалобы). Если возникает необходимость по совершению отдельных действий

юридически заинтересованными в исходе дела лицами, судья в определении указывает сроки, в течение которых должны быть произведены эти действия.

23.2. Содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству

Характер и содержание действий судьи при подготовке дела к судебному разбирательству определяется характером спорного правоотношения, сложностью дела, особенностями предмета доказывания, доводов и возражений сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Однако во всех случаях произведенных действий должно быть достаточно для полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела в судебном заседании и вынесения законного и обоснованного решения.

Действия юридически заинтересованных в исходе дела лиц на данной стадии процесса регламентированы ст. 260¹ ГПК. Так, согласно ч. 1 истец, третье лицо на его стороне или их представители представляют доказательства в подтверждение своих требований, передают ответчику копии письменных доказательств, обосновывающих фактическое основание иска, заявляют ходатайства об истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно. В соответствии с ч. 2 ст. 260¹ ГПК ответчик, третье лицо на его стороне или их представители при подготовке дела к слушанию уточняют иски, требования и их фактические основания, представляют письменные возражения против иска и доказательства, их обосновывающие, передают истцу, третьему лицу на его стороне или их представителям копии данных возражений и доказательств, заявляют ходатайства об истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно.

В ст. 262 ГПК содержится перечень подготовительных действий, которые могут быть совершены в том или ином объеме в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Так, при подготовке дела к судебному разбирательству в целях обеспечения своевременного и правильного разрешения дела судья производит следующие действия:

- опрашивает истца или его представителя о содержании исковых требований, предмете доказывания, доказательствах, которые истец может представить, а также выясняет у них возможные возражения ответчика;
- опрашивает ответчика или его представителя по обстоятельствам дела, выясняет имеющиеся у них возражения против иска и доказательства, которыми они могут быть подтверждены;
- разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности, в том числе право на добровольное урегулирование спора путем заключения мирового соглашения либо применения медиации, которую стороны

вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства, или на обращение за разрешением спора в третейский суд, а также последствия таких действий;

привлекает к делу или разрешает вступить в него соистцам, соответчикам, третьим лицам, опрашивает их, если это необходимо;

принимает меры к замене ненадлежащей или выбывшей из дела стороны;

обеспечивает участие в деле юридически заинтересованных в исходе дела лиц;

в случае необходимости предлагает истцу и ответчику представить дополнительные доказательства и разъясняет им, что непредставление доказательств в установленный судьей срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся доказательствам;

по сложным делам предлагает ответчику представить письменные объяснения по делу;

разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание или постановляет допросить их в месте пребывания. При разрешении вопроса о вызове в судебное заседание несовершеннолетнего свидетеля также решает вопрос о вызове в судебное заседание педагогического работника с высшим образованием, родителей или иных законных представителей этого несовершеннолетнего;

разрешает вопрос о применении систем видеоконференцсвязи;

по ходатайству юридически заинтересованных в исходе дела лиц содействует в истребовании от граждан и юридических лиц доказательств, когда представление таких доказательств для юридически заинтересованных в исходе дела лиц невозможно;

в случаях, предусмотренных ГПК, истребует письменные и вещественные доказательства;

разрешает вопрос о производстве экспертизы, а также о вызове специалиста, переводчика;

направляет граждан на освидетельствование в организации здравоохранения;

в случае необходимости проводит осмотр доказательств на месте;

направляет другим судам судебные поручения;

в необходимых случаях разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте путем вынесения определения;

направляет или вручает ответчику копию искового заявления, в необходимых случаях – и копии прилагаемых к исковому заявлению документов, а также предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений;

совершает иные необходимые процессуальные действия.

23.3. Предварительное судебное заседание

С целью процессуального закрепления распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определения достаточности доказательств по делу, исследования фактов пропуска срока обращения в суд или срока исковой давности судья может разрешить вопрос о проведении **предварительного судебного заседания**.

Предварительное судебное заседание проводится по правилам судебного разбирательства, за изъятиями, установленными ст. 264 ГПК. Стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания и имеют все права, предусмотренные ст. 56 ГПК.

При наличии обстоятельств, обязывающих суд приостановить производство по делу (ст. 160 ГПК), или если имеются основания для прекращения производства (ст. 164 ГПК) или для оставления заявления без рассмотрения (ч. 1 ст. 165 ГПК) производство по делу в предварительном судебном заседании приостанавливается или прекращается либо заявление остается без рассмотрения. *Судья может по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц или по своей инициативе приостановить производство по делу в предварительном судебном заседании также в случаях (ст. 161 ГПК):*

пребывания стороны в составе Вооруженных Сил, других войск или воинских формирований Республики Беларусь на срочной службе или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

нахождения стороны в длительной командировке;

нахождения стороны на излечении в организации здравоохранения, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, а также тяжелого заболевания стороны, подтвержденного документом организации здравоохранения (п. 3 ст. 161);

розыска ответчика в случаях, если неизвестно место пребывания ответчика по искам о взыскании алиментов, взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, и по требованиям, предъявленным в интересах государства;

назначения судом экспертизы;

взаимного соглашения сторон;

направления судом судебного поручения в соответствии со ст. 238 ГПК;

обращения заинтересованного лица с возражением или жалобой в Апелляционный совет при патентном органе (далее – Апелляционный совет), либо заявлением в антимонопольный орган.

О приостановлении или прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения выносится определение суда. На определение суда может быть подана частная жалоба или принесен частный протест.

В предварительном судебном заседании могут также рассматриваться заявления сторон о применении срока обращения в суд или срока исковой давности в отношении требований истца о защите нарушенного права (ч. 6 ст. 264 ГПК). При установлении факта пропуска без уважительных причин срока обращения в суд или срока исковой давности судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Такое решение суда может быть обжаловано и опротестовано в кассационном порядке.

Если судья считает, что дело подготовлено к судебному разбирательству, то с согласия сторон судья выносит определение о судебном разбирательстве дела и рассматривает дело по существу. В этом случае подготовительная часть судебного разбирательства не проводится.

О проведенном предварительном судебном заседании составляется протокол в соответствии с положениями, содержащимися в ст. 174 и 175 ГПК.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к судебному разбирательству, извещает стороны и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц о времени и месте рассмотрения дела (ст. 265 ГПК).

Таким образом, предварительное судебное заседание способствует дальнейшему развитию принципов состязательности и диспозитивности, поскольку в ходе его проведения стороны могут закрепить собственные распорядительные действия, уточнить предмет доказывания, определить достаточность доказательств, а суд – установить подготовленность дела к судебному разбирательству.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда Республики Беларусь дело может быть назначено к судебному разбирательству после того, как будут произведены все необходимые действия по его подготовке, а само дело признано судьей подготовленным к судебному разбирательству.

О назначении дела к судебному разбирательству выносится определение с извещением юридически заинтересованных в исходе дела лиц о времени и месте судебного разбирательства, которое обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25 июня 2009 г. № 4 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»).

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

24.1. Общая характеристика стадии судебного разбирательства

Положения Конституции, как и общепризнанные нормы международного права, обязывают государство обеспечить гражданам не только доступность правосудия, равенство граждан перед законом, но и полное осуществление права на судебную защиту, которая должна быть справедливой, компетентной и эффективной.

Судебное разбирательство является центральной стадией гражданского процесса и имеет определяющее значение для всей судебной деятельности, поскольку в ее рамках осуществляется правосудие по гражданским делам.

В данной стадии процесса наиболее полно реализуются принципы гражданского судопроизводства: законности, гласности, состязательности, независимости судей, равенства граждан перед законом и судом и др.

Устанавливая принцип гласности, ГПК закрепляет в качестве общего правила проведение разбирательства гражданского дела в открытом судебном заседании. Однако в целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну (тайну усыновления, а также иные сведения, разглашение которых запрещено законом), слушание дела может проводиться в закрытом судебном заседании.

Процессуальные действия суда по рассмотрению и разрешению гражданского дела облекаются в форму особых властных судебных актов, которые именуются судебными постановлениями. Согласно положениям ГПК постановления суда могут выступать в виде решений и определений, которые существенно различаются по содержанию, процессуальному порядку вынесения, вступлению в законную силу, возможности кассационного обжалования (опротестования).

Судебное разбирательство – основная стадия гражданского процесса, на которой действуют в полную силу все демократические принципы правосудия. В судебном разбирательстве происходят завершающие этапы судебного доказывания – проверка (исследование) и оценка доказательств. На основе всестороннего и объективного исследования доказательств устанавливаются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; определяются права и юридические обязанности сторон в рамках конкретного правоотношения и от имени государства суд выносит решение по существу спора.

Практически именно на этой стадии совершается правосудие, на других – или ведется подготовка к его осуществлению, или контролируется законность рассмотрения дела, или исполняется вынесенное решение. На этой же стадии в основном обеспечивается воздействие суда на сознание граждан с целью воспитания их в духе неуклонного исполнения законов, уважения норм нравственности и общежития.

Целью судебного разбирательства является обеспечение вынесения законного и обоснованного решения или иного судебного постановления (ч. 1 ст. 266 ГПК).

Согласно ч. 2 ст. 266 ГПК для достижения этой цели суду необходимо окончательно:

- определить состав и позиции юридически заинтересованных в исходе дела лиц;

- установить предмет доказывания, а также получить, исследовать и правильно оценить все необходимые доказательства;

- правильно выбрать и применить соответствующую норму права.

Разбирательство гражданских дел по общему правилу происходит в открытом судебном заседании (ч. 1 ст. 17 и ч. 1 ст. 267 ГПК). Так реализуется принцип гласности, закрепленный в ст. 114 Конституции, который означает, что граждане имеют право присутствовать при рассмотрении судами дел от начала и до конца во всех стадиях процесса. Согласно ч. 4 ст. 271 ГПК участники гражданского судопроизводства, присутствующие на открытом судебном заседании, имеют право фиксировать письменно или с использованием магнитофонной записи ход судебного разбирательства дела с занимаемых ими в зале судебного заседания мест. Кино- и фотосъемка, видеозапись, прямая радио- и теле трансляция допускаются с разрешения суда и с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Эти действия могут быть ограничены во времени.

В целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, содержащихся в материалах дела, суд предупреждает лиц, участвующих в закрытом судебном заседании, об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка (ч. 5 ст. 267 ГПК).

Для предотвращения разглашения информации, которая касается интимных сторон жизни граждан или порочит их честь, достоинство или деловую репутацию, а также в случае, если это необходимо для охраны интересов несовершеннолетнего, суд может слушать дело в целом или совершать отдельные процессуальные действия в закрытом судебном заседании. При этом в закрытом судебном заседании присутствуют

только юридически заинтересованных в исходе дела лица, а в необходимых случаях – свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

По просьбе сторон или одной из них при отсутствии возражений юридически заинтересованных в исходе дела лиц суд может рассмотреть в закрытом судебном заседании любое дело.

О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании суд выносит определение. Резолютивная часть решения суда в любом случае оглашается публично.

В ходе судебного разбирательства суд проверяет наличие у истца, заявителей права на обращение в суд и отсутствие препятствий в его осуществлении, а также утверждает распорядительные действия сторон (отказ от иска, мировое соглашение).

Именно в стадии судебного разбирательства наиболее полно реализуются конституционные и отраслевые принципы правосудия. Согласно ст. 269 ГПК каждое гражданское дело должно быть рассмотрено беспристрастным судом в одном и том же составе при строгом соблюдении принципов непосредственности, устности и непрерывности судебного разбирательства.

Принцип непосредственности обеспечивает непосредственное восприятие судом исследуемых по делу доказательств, т. е. личное восприятие судьей собранных по делу доказательств, и разрешение дела лишь на основании исследованных и проверенных в судебном заседании доказательств. Суд непосредственно заслушивает объяснения сторон, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц, показания свидетелей, пояснения специалистов, заключения экспертов, осматривает вещественные доказательства, оглашает письменные доказательства и протоколы и исследует другие доказательства. При этом необходимо обеспечить равную возможность непосредственного участия в исследовании доказательств для всех заинтересованных в исходе дела лиц.

Принцип устности определяет собой устную форму общения суда с участниками процесса в ходе судебного разбирательства. Устная форма ведения процесса составляет необходимое условие реализации принципа гласности. В любом судебном заседании все участники процесса дают объяснения и показания суду в устной форме, все иные доказательства также подвергаются устному обсуждению. В устной форме участники процесса обращаются к суду (заявления, ходатайства, реплики). В отношении процессуальных материалов, изложенных в письменной форме, действует требование о том, чтобы они в судебном заседании были оглашены и предъявлены юридически заинтересованным в исходе дела лицам, а при необходимости – свидетелям, экспертам, специалистам.

Судебное заседание по делу происходит непрерывно, кроме перерывов, предусмотренных законом. До окончания начатого рассмотрения дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие дела. Принцип непрерывности не распространяется на тайну совещательной комнаты, поскольку по окончании рабочего времени, а также в течение рабочего времени делается перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты.

Время и место судебного заседания назначает судья в пределах срока рассмотрения дела, о чем извещаются стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица. Однако в ряде случаев дело рассматривается без вызова ответчика в суд (расторжение брака с лицом, признанным в установленном порядке безвестно отсутствующим, недееспособным). Кроме того, лица, имеющие непосредственный интерес в исходе дела, вправе ходатайствовать о рассмотрении дела в их отсутствие (ч. 3 ст. 267 ГПК).

Согласно общим правилам дела рассматриваются в помещении суда. Проведение судебного заседания или его части вне здания соответствующего суда допускается в случаях, когда это необходимо для повышения воспитательного воздействия судебного разбирательства, существенно снижения судебных издержек, достижения иной процессуальной экономии, а также если осуществление процессуального действия связано с определенным местом (ч. 2 ст. 268 ГПК).

Успешное разрешение дела во многом зависит от председательствующего, наделенного правом управления ходом судебного разбирательства. Судья, рассматривающий дело единолично, сам выполняет обязанности председательствующего. Председательствующий руководит судебным заседанием, обеспечивая полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса и устраняя из судебного разбирательства все, что не имеет прямого отношения к рассматриваемому делу. Участвующие и просто присутствующие в судебном заседании обязаны беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего.

В п. 18 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции» разъяснено, что в целях выполнения требований ст. 280 ГПК председательствующий в судебном заседании обязан разъяснить юридически заинтересованным в исходе дела лицам их процессуальные права и обязанности, изложенные в ст. 56, 60, 61 ГПК, в том числе право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать

в их исследовании, задавать вопросы другим участникам судопроизводства, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов других лиц; право знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать свои замечания на протокол судебного заседания в порядке, предусмотренном ст. 175 ГПК; право сторон на возмещение расходов по оплате помощи представителя и на возмещение судебных расходов в случаях и порядке, определенных в ст. 124, 135 ГПК; право требовать составления мотивировочной части решения (ст. 305 ГПК); право обжаловать решение в кассационном порядке (ст. 399 ГПК), а также обязанность юридически заинтересованных лиц добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами.

В ГПК установлены обязательные правила судебного заседания, которые должны соблюдаться всеми участниками процесса. При входе суда в зал судебного заседания все присутствующие встают. Участники гражданского судопроизводства обращаются к суду со словами «Высокий суд», дают объяснения, показания и делают заявления стоя. Председательствующий может разрешить давать объяснения, показания, делать заявления сидя, если участнику процесса затруднительно делать это стоя (в силу болезни или преклонного возраста). Участники гражданского судопроизводства, а также все находящиеся в зале судебного заседания граждане обязаны соблюдать в судебном заседании установленный порядок и беспрекословно подчиняться соответствующим распоряжениям председательствующего. Граждане в возрасте до 16 лет в зал судебного заседания не допускаются, за исключением случаев, когда они вызваны судом или если их присутствие суд признает необходимым.

Предусмотрев строгие правила поведения в судебном заседании, законодатель установил ответственность за нарушение указанных правил. Так, в соответствии со ст. 272 ГПК лицу, нарушающему порядок во время судебного заседания, председательствующий от имени суда делает предупреждение. При повторном нарушении порядка в судебном заседании участники гражданского судопроизводства (кроме прокурора) могут быть удалены из зала судебного заседания по определению суда, а граждане, присутствующие при разбирательстве дела, – по распоряжению председательствующего. При нарушении порядка в судебном заседании юридически заинтересованными в исходе дела лицами суд может также отложить разбирательство дела.

В случае удаления из зала заседания юридически заинтересованных в исходе дела лиц не на все время судебного разбирательства председа-

тельствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал судебного заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие.

При нарушении порядка в судебном заседании прокурором или адвокатом суд также вправе отложить дело и сообщить об этом соответственно вышестоящему прокурору, дисциплинарной комиссии территориальной коллегии адвокатов.

Кроме того, проявление неуважения к суду участниками гражданского судопроизводства (кроме прокурора и адвоката) и гражданами, присутствующими в судебном заседании, выразившееся в неподчинении распоряжению председательствующего, нарушении ими порядка во время судебного заседания, а равно совершение кем бы то ни было действий, свидетельствующих о явном пренебрежении к суду или установленным в суде правилам, влекут применение мер, предусмотренных Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях (гл. 24).

В соответствии с законом суд рассматривает дело в пределах заявленного искового требования. Проводить по собственной инициативе судебное разбирательство в отношении незаявленного требования суд может лишь в случаях, прямо предусмотренных ГПК и другими актами законодательства (например, при установлении факта ничтожности сделки (п. 2 ст. 167 ГК), при рассмотрении дела о недействительности сделки, совершение которой запрещено законодательством (ч. 2 и 3 ст. 170 ГК), а также в случаях, предусмотренных ч. 2 п. 1 ст. 1072 ГК, ч. 4 и 5 ст. 36 КоБС, ч. 2 ст. 77 КоБС, ч. 3 ст. 79 КоБС, ч. 4 ст. 80 и ч. 5 ст. 142 КоБС).

24.2. Порядок судебного разбирательства

Судебное заседание, в котором происходит разбирательство гражданского дела, включает четыре части: подготовительную часть, рассмотрение дела по существу, заключительную часть (судебные прения, судебные реплики), постановление и оглашение решения. Каждая из структурных частей имеет свои задачи и предназначена для разрешения только определенного круга вопросов.

В подготовительной части судебного разбирательства суду необходимо решить вопросы, касающиеся возможности разбирательства дела данным составом суда при явившихся участниках процесса и имеющемся наборе доказательств. В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению в суде. После этого секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает суду, кто из вызванных лиц по данному делу явился, вручены ли извещения и повестки неявившимся и какие имеются сведения о причинах их неявки. Далее председательствующий

устанавливает личность явившихся, место работы и жительства, проверяет полномочия руководителей юридических лиц и их представителей. Данные о личности явившихся в суд должны быть подтверждены паспортом либо другим документом, удостоверяющим личность.

Председательствующий может выяснять и иные значимые сведения. Например, в отношении стороны, являющейся гражданином, – имущественное положение, а также заработок, если рассматривается иск о возмещении ущерба; в отношении должностного лица или представителя – объем его полномочий; в отношении эксперта – сведения о его образовании, занимаемой должности и стаже работы по специальности; у свидетелей выясняются родственные и иные отношения со сторонами.

После установления личности ответчика председательствующий выясняет, вручена ли ему и когда именно копия искового заявления, а в соответствующих случаях – и копии прилагаемых к этому заявлению документов. Если указанные материалы ответчику вручены не были, разбирательство дела откладывается. Его рассмотрение в данном заседании возможно только с согласия ответчика (ст. 276 ГПК).

Если в процессе принимает участие лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, председательствующий обязан выяснить явку переводчика. Ему разъясняется обязанность осуществлять перевод объяснений, показаний, заявлений лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участников гражданского дела, оглашаемых документов, звукозаписей, заключений экспертов, пояснений специалистов, а также распоряжений председательствующего и принимаемых судебных постановлений. Переводчик в обязательном порядке предупреждается об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод. Его подпись об этом приобщается к протоколу судебного заседания (ст. 277 ГПК).

Если в процессе принимают участие эксперт и специалист, им разъясняются их права и обязанности в процессе. Эксперт предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи или дачу заведомо ложного заключения.

Согласно ст. 278 ГПК после установления личности явившихся свидетелей они до начала допроса удаляются из зала судебного заседания в комнату для свидетелей.

Далее председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в деле в качестве прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи) и разъясняет юридически заинтересованным лицам их право заявлять отводы. Заявленные отводы разрешаются по правилам ст. 35 ГПК.

В соответствии со ст. 280 ГПК председательствующий разъясняет сторонам их право заключить мировое соглашение, применить медиацию или обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий, иные процессуальные права и обязанности и выясняет наличие ходатайств. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для разрешения каких вопросов оно заявлено. При этом ходатайства об истребовании новых доказательств, привлечении третьих лиц, отложении дела и по другим вопросам судебного разбирательства должны быть рассмотрены с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц и разрешены с вынесением определения непосредственно после их заявления.

Подготовительная часть судебного разбирательства завершается разрешением вопроса о возможности слушания дела в отсутствие неявившихся участников процесса. Последствия неявки в судебное заседание юридически заинтересованных в исходе дела лиц, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков могут быть различными в зависимости от причин их отсутствия. Так, в случае неявки в судебное заседание кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается. Если юридически заинтересованные в исходе дела лица надлежащим образом извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными. При этом суд вправе рассмотреть дело при неявке кого-либо из юридически заинтересованных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, если признает причины их неявки неуважительными. Также законом допускается рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, если сведения о причине неявки отсутствуют, либо суд признает причины его неявки неуважительными, либо признает, что ответчик умышленно затягивает производство по делу (гл. 28¹ ГПК).

Если истец, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного заседания, не явился без уважительных причин по вызову суда либо не уведомил суд о наличии уважительных причин неявки и нет его письменного заявления о разбирательстве дела в его отсутствие, а ответчик не требует разбирательства дела по существу, суд оставляет заявление без рассмотрения. По делу о расторжении брака иск оставляется без рассмотрения в случае неявки без уважительных причин истца, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, либо если он не уведомил суд о наличии уважительных причин неявки и от него не поступило просьбы о разбирательстве дела в его отсутствие.

При неявке переводчика рассмотрение дела во всех случаях откладывается. В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов или специалистов суд с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц выносит определение о продолжении судебного разбирательства или об отложении разбирательства дела.

При отложении разбирательства дела суд может допросить явившихся свидетелей, эксперта, специалиста, если в судебном заседании присутствуют обе стороны. При рассмотрении дела после его отложения тем же составом суда повторный вызов указанных лиц производится лишь в случае необходимости (ст. 283 ГПК).

Рассмотрение дела по существу начинается кратким докладом председательствующего. В докладе указываются истец и ответчик, излагается сущность заявленных требований (в том числе по встречному иску), факты, на которых основаны требования, указываются возражения, если они известны. Далее председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования и в каком объеме, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны заключить мировое соглашение. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения, заявление сторон о заключении соглашения о применении медиации заносятся в протокол судебного заседания и подписываются соответственно истцом, ответчиком или сторонами, а также их представителями, если они участвуют в судебном заседании.

Руководствуясь ч. 4 ст. 61 ГПК суд решает вопрос о принятии отказа истца от иска, признании иска ответчиком или утверждении мирового соглашения и разъясняет сторонам последствия этих распорядительных действий. Если суд не найдет возможным принять отказ истца от иска, признание иска ответчиком или утвердить мировое соглашение сторон, он выносит об этом определение и переходит к рассмотрению дела по существу.

Суд приступает к выяснению позиций сторон и третьих лиц. С этой целью заслушиваются объяснения истца, участвующего на его стороне третьего лица и их представителей, ответчика, участвующего на его стороне третьего лица и их представителей, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Прокурор, государственные органы, юридические лица и граждане, обратившиеся от собственного имени в суд с заявлением в защиту прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми.

Заслушав объяснения сторон и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц, председательствующий устанавливает порядок допроса свидетелей, экспертов и исследования других доказательств. Суд решает этот вопрос, предварительно выслушав мнение юридически

заинтересованных в исходе дела лиц. Как правило, после объяснений сторон производится допрос свидетелей, затем исследуются письменные и вещественные доказательства.

Доказательства представляются и исследуются по правилам, установленным в ГПК (разд. V). Если ходатайства об исследовании доказательств не относятся к делу, являются недопустимыми или если спорные факты уже установлены с помощью других доказательств, а стороны настаивают на их исследовании только с целью затягивания процесса по делу, председательствующий отклоняет их.

После исследования всех доказательств председательствующий разъясняет юридически заинтересованным в исходе дела лицам их право заявить ходатайства о дополнении материалов дела. При отсутствии таких ходатайств судья объявляет исследование доказательств по делу законченным и переходит к заслушиванию судебных прений (ст. 289 ГПК).

Заключительная часть судебного разбирательства начинается **судебными прениями**. В судебных прениях стороны и иные юридически заинтересованные в исходе дела лица подводят итоги исследования фактов, имеющих юридическое значение, доказательств, их подтверждающих, норм права, подлежащих применению, и дают им свою оценку. При этом они вправе ссылаться на факты и доказательства, которые были рассмотрены в судебном заседании, и указывать на неисследованность, по их мнению, отдельных фактов и доказательств.

Судебные прения состоят из речей юридически заинтересованных в исходе дела лиц и их представителей. В судебных прениях указанные лица формулируют свою позицию, подводят итоги исследования фактов и доказательств, дают им оценку. Закон устанавливает строгую последовательность выступлений юридически заинтересованных в исходе дела лиц в судебных прениях: сначала выступают истец и его представитель, затем – ответчик и его представитель; третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, и его представитель выступают после сторон по первоначальному иску; третье лицо, не заявляющее самостоятельного требования, и его представитель выступают после истца и его представителя или ответчика и его представителя, на стороне которого это третье лицо участвует в деле. Прокурор, должностные лица или представители государственных органов, юридических лиц, отдельные граждане, обратившиеся от собственного имени в суд за защитой прав других лиц, выступают в судебных прениях первыми. Представители государственных органов, привлеченные судом к участию в процессе для дачи заключения по делу, а также прокурор, вступивший в дело, выступают в судебных прениях последними.

Закон предоставляет юридически заинтересованным в исходе дела лицам право повторного выступления с репликой по поводу сказанного другими лицами. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику или его представителю (ст. 291 ГПК).

Председательствующий не может ограничить продолжительность судебных прений определенным временем, но обязан прерывать лиц, участвующих в прениях, если они говорят о фактах, не имеющих отношения к рассматриваемому делу.

Если председательствующий во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые факты, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении разбирательства дела по существу. После окончания разбирательства судебные прения и реплики проводятся заново в общем порядке.

После прений и реплик суд удаляется в совещательную комнату для *вынесения решения*, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале заседания. **Постановление и оглашение решения** является завершающей частью судебного разбирательства, в которой разрешается гражданско-правовой спор по существу. Во время принятия решения в совещательной комнате может находиться только судья (судьи), рассматривающий дело. Присутствие иных лиц не допускается.

Согласно ст. 301 ГПК суд в совещательной комнате обязан:

- 1) рассмотреть в установленной последовательности вопросы, указанные в ст. 300 ГПК, и сделать необходимые выводы;
- 2) подготовить текст решения.

Ст. 310 ГПК определено, что после разрешения вопросов, указанных в ст. 300 ГПК, суд приступает к подготовке рукописного или печатного текста решения, которое готовится на языке судебного разбирательства по делу с соблюдением правил, изложенных в ст. 301–309 ГПК. Решение подписывается судьей (судьями), вынесшим его. Исправления в тексте решения должны быть оговорены, а оговорки подписаны судьей (судьями) до выхода из совещательной комнаты для оглашения решения.

Сразу после подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания и оглашает его. Отсутствие кого-либо из участников гражданского судопроизводства в зале судебного заседания не препятствует оглашению решения. При отсутствии в решении мотивировочной части суд оглашает его резолютивную часть и излагает обоснование решения. Сообщение мотивов решения необязательно, если дело рассматривалось в закрытом судебном заседании.

Объявив решение, председательствующий разъясняет его содержание, порядок и сроки обжалования (опротестования), ознакомления с протоколом судебного заседания и объявляет судебное заседание закрытым.

СУДЕБНЫЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

25.1. Понятие и виды постановлений суда первой инстанции

Согласно Конституции правосудие осуществляется только судом и только он является носителем судебной власти, наделенным властными полномочиями и применяющим нормы материального и процессуального права.

Актами судебной власти являются постановления, выносимые судом (судьей) в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел. В них получают закрепление властные выводы суда по всем возникшим до возбуждения дела и в ходе процесса материально-правовым и процессуально-правовым вопросам.

Постановление суда первой инстанции – акт, содержащий государственно-властное, индивидуально-конкретное предписание по поводу установленных судом фактов и правоотношений.

Суды первой инстанции в ходе производства по делу принимают судебные постановления в виде решений и определений (ст. 294 ГПК).

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в виде **решения**. Суд выносит решение именем Республики Беларусь. Решение суда содержит ответ по существу заявленных материально-правовых требований. Оно направлено непосредственно на защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон и лиц, обратившихся с заявлением (жалобой) по делам неисковых производств.

Решение суда можно определить как акт органа государственной власти, который постановляется только судом, основывается на законе и направлен на исполнение закона. Содержащееся в решении предписание обязательно для всех лиц, на которых оно распространяется по закону.

Решение суда – правоприменительный акт. Правосудие по гражданским делам – правоприменительная деятельность, осуществляемая всякий раз, когда субъективное право утрачивает свою определенность вследствие оспаривания или нарушения его обязанным лицом. Решение суда обеспечивает здесь связь между конкретной ситуацией, нормой права и силой государственного принуждения. Когда поведение отдельных лиц противоречит установленным правилам и воля их вступает в конфликт с волей государства, возникает необходимость в при-

нудительной реализации нормативных предписаний. Посредством решений суда государство вопреки воле обязанных лиц диктует свою волю, направленную на приведение поведения этих лиц в соответствие с правилами, установленными законом.

Решение суда – процессуальный документ, выносимый судом в особом порядке, определенном законом. В законе предусмотрено его наименование, детально определен круг вопросов и реквизитов, составляющих содержание решения, установлен порядок изготовления решения, вынесения дополнительного решения, исправления опечаток и счетных ошибок в решении.

Решение суда по гражданскому делу решает задачи гражданского процессуального законодательства и судопроизводства, т. е. непосредственно защищает права и охраняемые законом интересы граждан и юридических лиц, способствует воспитанию граждан в духе уважения и исполнения законов, предупреждению правонарушений, укреплению системы хозяйствования и различных форм собственности (ст. 5 ГПК).

На основании ст. 7 ГПК суд осуществляет защиту прав и охраняемых законом интересов путем:

признания права;

присуждения к исполнению обязанности, восстановления нарушенного права или запрета либо пресечения действий, ведущих к нарушению права;

обеспечения возникновения, изменения или прекращения правоотношений;

установления факта, имеющего юридическое значение;

применения других предусмотренных законодательством способов.

Соответственно по способу судебной защиты различаются решения о признании, о присуждении, о преобразовании.

Определением является судебное постановление суда первой инстанции, которым разрешаются отдельные вопросы, возникающие в ходе производства по делу. Определение выносится от имени суда.

Путем вынесения определения суд (судья) разрешает по существу лишь процессуальные вопросы, устанавливает моменты процедурного порядка со стадии возбуждения гражданского дела и на протяжении всего производства по делу. В нем содержится властное предписание касательно процессуального регламента действий, совершаемых участниками конкретного гражданского дела. Каждое определение представляет собой процессуально-правовой факт, в силу которого возникают, изменяются или прекращаются процессуальные правоотношения.

Следует отметить особый характер определения о судебном приказе (ст. 394, 397 ГПК). Определение о судебном приказе выносится в 3-дневный срок со дня поступления заявления в суд, и оно является одновременно исполнительным документом, который приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

25.2. Сущность и содержание решения суда

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2001 г. № 10 «О решении суда первой инстанции» **решением суда первой инстанции** является акт правосудия, которым дело разрешается по существу на основании фактов, установленных в судебном заседании с соблюдением принципов гражданского судопроизводства.

Решение должно содержать ответы на все заявленные требования, быть законным и обоснованным.

В соответствии с п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2001 г. № 10 «О решении суда первой инстанции» решение признается **законным**, если оно вынесено в полном соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к данному правоотношению, и при точном соблюдении норм процессуального права.

Обоснованным признается решение:

при вынесении которого судом учтены все факты, входящие в предмет доказывания по делу;

если факты, положенные в основу решения, подтверждены достоверными и достаточными доказательствами;

если изложенные в решении выводы суда соответствуют установленным фактам.

Согласно ст. 297 ГПК суд основывает решение и определение лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Ни одно из доказательств не имеет для суда заранее установленной силы. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, исходя из требований закона об их относимости, допустимости, достоверности, а в совокупности все доказательства оцениваются судом с точки зрения достаточности для разрешения дела.

Под достаточностью доказательств следует понимать необходимый объем сведений и средств доказывания для получения полных и объективных данных о фактах, входящих в предмет доказывания. Вопрос о достаточности доказательств решается с учетом особенностей каждого конкретного дела.

Суд в обосновании решения обязан изложить содержание представленных доказательств, которыми подтверждаются факты, имеющие значение для дела.

В соответствии с законом решение суда излагается в письменной форме. Структура и содержание судебного решения достаточно четко регламентируются законом.

При вынесении решения суд должен рассмотреть следующие вопросы (ст. 300 ГПК):

какие факты входят в предмет доказывания каждой из сторон, третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора;

какие из этих фактов установлены с помощью достоверных доказательств и какие не установлены;

почему отвергаются те или иные доказательства;

чьи требования или возражения в итоге оказались обоснованными полностью или частично;

какие акты законодательства должны быть применены по данному делу;

как должно быть разрешено дело.

В совещательной комнате суд обязан *в приведенной последовательности* рассмотреть вопросы, сделать необходимые выводы и подготовить текст решения.

Решение суда по делу состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей (ст. 302 ГПК). При этом вводная, описательная и резолютивная части решения составляются обязательно в совещательной комнате после завершения рассмотрения дела и оглашаются сразу после подписания решения судьей (судьями). Мотивировочная часть (обоснование) решения может составляться непосредственно в совещательной комнате либо в 7-дневный срок со дня подачи заявления об этом и поступления кассационной жалобы или кассационного протеста на решение. Мотивировочную часть решения подписывает судья, вынесший решение (ст. 312 ГПК).

В соответствии с требованиями процессуального закона (ст. 303 ГПК) *во вводной части* решения должно быть указано время и место вынесения решения, наименование суда, вынесшего решение, фамилия, собственное имя, отчество судьи и секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), стороны и их представители, прокурор, другие юридически заинтересованные в исходе дела лица, предмет спора.

Описательная часть решения должна содержать указания на то, что требуют или против чего возражают стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица и по каким основаниям. В описательной части решения также отражаются позиция истца, если, напри-

мер, истец изменяет предмет, размер или основание иска, а также позиция ответчика о признании (полностью или частично) или непризнании иска (ст. 304 ГПК).

В соответствии со ст. 305 ГПК *мотивировочная часть (обоснование)* решения составляется:

по требованию юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Такое требование может быть заявлено до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения и в течение 10 дней после его оглашения;

в связи с обжалованием или опротестованием решения в кассационном порядке;

в случаях, когда ГПК установлено, что решение не подлежит кассационному обжалованию или опротестованию;

в случаях, прямо предусмотренных ГПК.

Мотивировочная часть решения должна содержать ответы на вопросы, предусмотренные п. 1–5 ст. 300 ГПК, а в случае составления ее не в совещательной комнате должна быть изложена в виде отдельного документа и содержать указание на решение, в отношении которого она составлена. Мотивировочная часть решения должна содержать фактическое и правовое обоснование выводов суда по делу. В мотивировочной части указываются обстоятельства дела, установленные судом, доказательства, на которых обоснованы его выводы, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства, а также закон, которым руководствовался суд при вынесении решения.

Фактическое основание решения составляет суждение суда о фактах, положенных в основу иска, и возражения на них.

Правовое обоснование означает, что, установив фактические обстоятельства по делу, суд дает юридическую квалификацию взаимоотношениям сторон с указанием соответствующей нормы закона, регулирующей спорное правоотношение. Суд обязан указать конкретную норму материального права (трудового, жилищного, семейного, гражданского и др.), а также норму процессуального права.

Важное значение имеет и *резюмирующая часть* решения (ст. 306 ГПК), поскольку в ней в концентрированном и окончательном виде представлены выводы суда об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, а также на срок и порядок обжалования решения. Кроме того, в необходимых случаях в резолютивной части решения указываются срок и порядок исполнения решения, а также положения о допущении немедленного исполнения или обеспечения исполнения решения, о повороте исполнения решения.

Если решение вынесено в пользу или против нескольких лиц, суд указывает, в какой части решение относится к каждому из них и являются ли ответственность или право взыскания солидарными.

Условные и альтернативные решения не допускаются.

В резолютивной части должно быть четко сформулировано, что именно суд постановил по каждому заявленному требованию в отдельности и по встречному иску (если он был заявлен), какие действия и в чью пользу надлежит совершить обязанному лицу, за какой из сторон признано оспариваемое право. При отказе в удовлетворении исковых требований указывается, кому и в отношении чего отказано судебным решением.

При присуждении имущества в натуре суд указывает в резолютивной части решения (ст. 308 ГПК) стоимость этого имущества, которая должна быть взыскана с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в наличии не окажется, а также с какого банковского счета ответчика должна быть списана в этом случае денежная сумма за невозвращение истцу присужденного имущества.

Согласно ст. 309 ГПК при вынесении решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества, в том числе денежных сумм, суд в резолютивной части решения может указать, что если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, то истец вправе произвести эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов.

Если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого решение должно быть исполнено.

При вынесении решения о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, и трудоустройстве лица, обязанного возмещать указанные расходы, суд в резолютивной части решения обязывает ответчика в течение шести рабочих дней со дня вынесения решения явиться в комитет по труду, занятости и социальной защите Минского городского исполнительного комитета, управление (отдел) по труду, занятости и социальной защите городского, районного исполнительного комитета по его месту жительства для трудоустройства.

Кроме того, в резолютивной части решения указывается, с кого и в каком размере взыскиваются судебные расходы, связанные с рассмотрением дела. По делу о расторжении брака также должны быть указаны суммы, подлежащие уплате одним или обоими супругами при регистрации расторжения брака.

25.3. Законная сила судебного решения

Решение суда первой инстанции обладает рядом свойств.

Законная сила судебного решения – особое свойство решения суда, приобретаемое им при определенных условиях и заключающееся в его общеобязательности и неизменности для суда, его постановившего.

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование и опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае подачи кассационной жалобы или принесения кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела вышестоящим судом (ст. 317 ГПК).

Решения Верховного Суда Республики Беларусь, а также решения иных судов в случаях, предусмотренных в ГПК (например, решение суда первой инстанции по жалобам на решение о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь в случае рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь в ускоренном порядке), вступают в законную силу немедленно после его провозглашения. Решения, вступившие в законную силу немедленно, не обжалуются и не опротестовываются в кассационном порядке. Пересмотр таких решений возможен в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам. В данной ситуации можно говорить о таком свойстве решения, как неопровержимость.

Законная сила решения проявляется и в ряде других правовых свойств, таких как исключительность, обязательность, преюдициальность (предрешимость) и исполнимость.

Под исключительностью понимается недопустимость возбуждения, рассмотрения и разрешения дела судом по вторичному заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен вступившим в законную силу решением. Так, в соответствии со ст. 318 ГПК по вступлении решения суда в законную силу стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица, а также их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в судопроизводстве по другому делу установленные судом факты и правоотношения.

Однако вступление в законную силу судебного решения не является препятствием для обжалования или опротестования его в порядке надзора в сроки, установленные процессуальным законодательством.

Если по вступлении в законную силу решения суда по длящимся правоотношениям сторон (например, присуждение периодических платежей) изменяются обстоятельства, на которых основано решение, каждая сторона вправе путем предъявления нового иска требовать вынесения нового решения.

Под обязательностью судебного решения следует понимать такое его качество, в силу которого все органы власти, должностные лица, граждане и юридические лица обязаны считаться в своей деятельности с судебным решением и исполнять его. Указанное свойство нашло закрепление в ст. 24 ГПК: вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех граждан, в том числе должностных лиц, а также юридических лиц и подлежат исполнению на всей территории Республики Беларусь.

В свою очередь, следует обратить внимание на то, что обязательность судебных постановлений не лишает заинтересованных лиц возможности обратиться в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов, спор о которых судом не был рассмотрен и разрешен.

Важным свойством является также **преюдициальность (предрешимость)** судебного решения, которая заключается в том, что факты и правоотношения, установленные судом и зафиксированные в решении, не могут подвергаться сомнению и вторичному исследованию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Не менее важным является и такое свойство, как **исполнимость**. Решение исполняется, как правило, после вступления его в законную силу (ч. 1 ст. 463 ГПК). Однако в исключительных случаях закон допускает и немедленное исполнение. Так, согласно ст. 313 ГПК **немедленному исполнению** подлежат решения:

- о присуждении алиментов;
- взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;
- присуждении периодических платежей в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- присуждении работнику заработной платы, но не свыше чем за один месяц;
- восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника;
- трудоустройстве лица, обязанного возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, неработающего либо работающего, но не в полном объеме

в течение шести месяцев возмещающего в добровольном порядке по его заявлению указанные расходы;

в других случаях, прямо предусмотренных ГПК.

Кроме того, суд может допустить немедленное исполнение решения полностью или в части, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать невозможным само исполнение.

При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Обеспечение интересов ответчика при немедленном исполнении решения может заключаться также в отложении передачи истцу взысканных денежных сумм или иного имущества до вступления решения в законную силу.

25.4. Пересмотр судебного постановления суда первой инстанции вынесшим его судом

После оглашения решение не может быть изменено вынесшим его судом. Если по делу при вынесении решения были допущены ошибки, то они могут быть исправлены только вышестоящим судом.

Вместе с тем законом определены случаи, когда исправление недостатков судебного решения может быть совершено тем же судом, который вынес решение по делу. К таким случаям относятся:

вынесение дополнительного решения;

разъяснение решения;

исправление описок и явных счетных ошибок в решении.

В ст. 326 ГПК предусмотрено, что **дополнительное решение** выносится по требованию, рассмотренному в судебном заседании, но не разрешенному судом или разрешенному не полностью, а также в отношении судебных расходов.

Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вступления решения в законную силу по инициативе суда, вынесшего решение, или по заявлению юридически заинтересованного в исходе дела лица.

Дополнительное решение выносится тем же судом, который вынес решение, с соблюдением требований, предусмотренных ст. 298–312 ГПК. Дополнительное решение может быть обжаловано и опротестовано в кассационном порядке.

В случае неясности решения суд, вынесший решение по делу, вправе по своей инициативе или по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц разъяснить решение, не изменяя его содержания.

Разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено (ст. 327 ГПК).

Кроме того, ст. 328 ГПК предусмотрено, что суд, вынесший решение, может по своей инициативе или по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц **исправить допущенные в решении описки и явные счетные ошибки**.

Исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств, суд, вынесший решение, вправе также отсрочить или рассрочить его исполнение.

В случае необходимости суд, вынесший решение, вправе изменить способ и порядок исполнения решения (ст. 329 ГПК).

Вопросы о вынесении дополнительного решения, разъяснении решения, об исправлении описок и явных счетных ошибок в решении, отсрочке и рассрочке исполнения решения или об изменении способа и порядка исполнения решения разрешаются в судебном заседании с извещением юридически заинтересованных в исходе дела лиц.

Неявка этих лиц, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения поставленного перед судом вопроса (ст. 330 ГПК).

25.5. Определение суда первой инстанции

Определение – постановление суда первой инстанции, которым разрешаются отдельные вопросы, возникающие в ходе производства по делу, а в предусмотренных ГПК случаях оканчивается производство по делу без вынесения решения. Определения суда выносятся от имени суда (ст. 296 ГПК).

Классификация определений суда первой инстанции возможна по различным критериям: по субъекту, форме и порядку составления, по содержанию и характеру воздействия на развитие процесса.

По субъекту вынесения определения могут быть коллегиальными и единоличными. В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГПК гражданские дела по первой инстанции рассматриваются судьями всех судов единолично, а в случаях, предусмотренных ГПК, – коллегиально (рассмотрение патентного спора судебной коллегией по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь).

По форме и порядку составления определения могут быть в виде отдельного процессуального документа или в виде устного предписания суда (судьи), занесенного дословно в протокол судебного заседания.

При разрешении несложных вопросов определения могут выноситься судом без удаления в совещательную комнату и заносятся в протокол судебного заседания (протокольное определение).

При разрешении сложных вопросов (о прекращении, приостановлении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения и без движения, подготовке дела к судебному разбирательству, назначении экспертизы и т. п.) суд выносит определение в совещательной комнате в виде отдельного документа.

По сложным вопросам, возникшим во время судебного разбирательства, определения выносятся в совещательной комнате (ст. 319 ГПК).

Определение, как и решение суда, состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. Определение суда, как и любой процессуальный документ, если оно выносится в виде отдельного документа, должно содержать:

- время и место вынесения определения;
- наименование суда, вынесшего определение, фамилию, собственное имя, отчество судьи и секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи);
- наименование юридически заинтересованных в исходе дела лиц и предмета спора;
- вопрос, по которому выносится определение;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылки на акты законодательства, которыми суд руководствовался;
- постановление суда;
- порядок и срок обжалования или опротестования определения, если оно подлежит обжалованию или опротестованию.

В протокольном определении указывается вопрос, по которому выносится определение и постановление суда (ст. 320 ГПК).

По содержанию и характеру воздействия на развитие процесса по делу определения подразделяются на подготовительные, пресекательные, заключительные, восполнительные и частные.

Подготовительные определения имеют целью обеспечить подготовку дела к судебному разбирательству, движение дела по отдельным стадиям процесса и нормальное завершение производства по делу. Такие определения выносятся по вопросам: возбуждения дела, подготовки дела к судебному разбирательству, вступления в уже начавшийся процесс заинтересованных лиц, замены ненадлежащих сторон, обеспечения иска, исполнения решения, выдачи дубликата исполнительного листа, отсрочки и рассрочки исполнения решения и т. п.

Пресекательные определения препятствуют возникновению процесса по делу или прекращают производство по делу, когда отсутствуют

законные основания для возбуждения дела и судебного разбирательства (например, определения: об отказе в принятии искового заявления, оставлении заявления без движения, оставлении заявления без рассмотрения, прекращении производства по делу и т. д.). Общим признаком пресекательных определений является то, что они выносятся только в случаях, прямо указанных в законе. Перечень оснований для их вынесения всегда исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит. Оформляются эти определения только в виде отдельного процессуального документа.

Заключительные определения заканчивают производство по делу в случаях урегулирования спора сторонами без вынесения решения суда. Это определения об утверждении мирового соглашения сторон, о принятии отказа истца от иска (ст. 164 ГПК).

Восполнительные определения выносятся с целью устранения различных процессуальных упущений со стороны суда, требующих восполнения действий по конкретному гражданскому делу. К ним относятся определения: об исправлении описок и явных счетных ошибок, разъяснении содержания решения, изменении порядка и способа исполнения решения и т. д.

В ГПК содержатся положения **о частном определении** (ст. 325), которые занимают особое место среди определений суда, поскольку постановляются по вопросам, выходящим за пределы спора по конкретному делу.

Суд, обнаружив при рассмотрении дела нарушения законности отдельными должностными лицами (гражданами) либо существенные недостатки (нарушения) в деятельности юридических лиц, выносит частное определение и направляет его соответствующим юридическим лицам или их должностным лицам, которые обязаны в месячный срок сообщить суду о принятых ими мерах.

Если при рассмотрении дела суд обнаружит признаки преступления в действиях гражданина, он сообщает об этом прокурору частным определением.

Частное определение суда может быть обжаловано (опротестовано).

Для обеспечения эффективности частных определений законодатель предусмотрел действенный контроль за их исполнением. Так, в силу ч. 4 ст. 325 ГПК за оставление без рассмотрения частного определения суда либо непринятие мер к устранению указанных в нем нарушений, а равно несвоевременный ответ на частное определение должностные лица несут ответственность, предусмотренную КоАП.

Если определение было вынесено в ходе судебного заседания, то оно оглашается немедленно после вынесения. Копии определения, которое может быть обжаловано или опротестовано отдельно от решения, суд отправляет по почте сторонам и другим юридически заинтересованным в исходе дела лицам, которые не присутствовали в судебном заседании, в 3-дневный срок с момента вынесения определения.

Определения, кроме подлежащих обжалованию или опротестованию отдельно от решений, вступают в законную силу сразу после оглашения, а если определение не оглашалось – после подписания его судьей (судьями).

По общему правилу определения, кроме тех, которые могут быть обжалованы или опротестованы, могут отменяться или изменяться вынесшим их судом как в случае ошибочности, так и в связи с изменением обстоятельств дела. Отмена или изменение определения в таких случаях производится по ходатайству сторон или другого юридически заинтересованного в исходе дела лица.

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

26.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений

Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений – один из видов производств по гражданским делам (ст. 8 ГПК). Дела, возникающие из административно-правовых отношений – разновидность гражданских дел (п. 2 ст. 1 ГПК).

Правовое регулирование производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, осуществляется гл. 29 ГПК (ст. 335–360² ГПК), иными статьями ГПК, которые подлежат применению в части, не противоречащей сущности данного производства. Отдельные нормы, регламентирующие производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений, содержатся в Избирательном кодексе Республики Беларусь, иных нормативных правовых актах.

Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений, – самостоятельный вид гражданского судопроизводства, в котором суд осуществляет контроль за законностью действий (бездействий) избирательных комиссий, органов, регистрирующих акты гражданского состояния, нотариата, Апелляционного совета, иных государственных органов и юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан и юридических лиц.

На основании ст. 335 ГПК суд рассматривает дела:

1) по жалобам на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата (далее, если не указано иное, – комиссия), а также на решение органов, образовавших соответствующую комиссию, в случаях, предусмотренных законодательством о выборах, референдуме, отзыве депутата и члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;

2) по жалобам на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния;

3) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;

4) по жалобам на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц;

5) по жалобам на решения Апелляционного совета;

6) иные дела, возникающие из административно-правовых отношений, в случаях, предусмотренных законом.

Дела, возникающие из административно-правовых отношений, рассматриваются судами по правилам искового производства с учетом положений гл. 29 ГПК и сущности данного вида производства (ст. 336 ГПК).

Общий срок рассмотрения гражданских дел, возникающих из административно-правовых отношений в суде первой инстанции, – не позднее месячного срока со дня поступления заявления в суд, если иное не установлено ГПК и другими актами законодательства (ст. 337 ГПК).

Юридически заинтересованные в исходе дела лица в делах, возникающих из административно-правовых отношений, – заявители и государственные органы, организации и должностные лица, действия (бездействие) которых обжалуются (ч. 2 ст. 54 ГПК).

Права и обязанности заявителей, а также государственных органов, организаций и должностных лиц, действия (бездействие) которых обжалуются, определены в ст. 338 ГПК. Юридически заинтересованные в исходе дела лица пользуются правами и несут обязанности, предусмотренные ст. 56 ГПК. Заявитель с учетом положений ч. 4 ст. 61 ГПК вправе отказаться от жалобы, изменить мотивы жалобы в пределах обжалуемого действия. Государственные органы, организации и должностные лица, действия (бездействие) которых обжалуются, вправе признать жалобу в случаях, когда они в пределах своей компетенции могут вносить изменения в обжалуемое действие. По делам данной категории не допускается заключение мирового соглашения.

Судам подведомственны дела, возникающие из административно-правовых отношений, перечисленные в ст. 335 ГПК (п. 3 ч. 1 ст. 37 ГПК). Данная категория дел возбуждается в суде **по жалобе** с соблюдением общих правил подсудности (ст. 46, 47, ч. 1 ст. 340 ГПК).

Предмет жалобы – несогласие заявителя или прокурора с действиями (бездействием) государственного органа, организации или должностного лица.

Мотивы (основания) жалобы – юридические факты и иные обстоятельства, свидетельствующие о незаконности или необоснованности действий государственных органов, организаций или должностных лиц.

В жалобе может также содержаться указание на определенные средства защиты прав заявителя или иных лиц посредством отмены, изменения действий государственного органа, организации или должностного лица, установления его обязанности совершить определенное действие или иным предусмотренным законом способом.

В ч. 2 ст. 340 ГПК к **средствам обеспечения жалоб** отнесены:

запрет исполнения действий государственного органа, организации или должностного лица до истечения срока на судебное обжалование (опротестование) в случаях, предусмотренных законом;

обязательное приостановление исполнения обжалованного действия в случаях, предусмотренных законом.

Суд вправе и в иных случаях по собственной инициативе или ходатайству заявителя приостановить исполнение обжалованного действия в любом положении дела. Копия определения суда о приостановлении исполнения направляется в государственный орган, организацию или должностному лицу, действия которых обжалуются, а также лицу, осуществляющему исполнение (ч. 3, 4 ст. 340 ГПК).

Жалобы о возбуждении производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, должны быть оплачены **государственной пошлиной** по ставке, установленной п. 2 прил. 14 к НК размере базовой величины.

В случаях когда судебные расходы возлагаются на организации, не обладающие правами юридического лица, эти обязанности по решению суда несет юридическое лицо, в структуру которого они входят (ч. 2 ст. 337 ГПК). По делам, связанным с обжалованием действий избирательных комиссий, издержки, связанные с рассмотрением этих дел, не взимаются (ч. 3 ст. 337 ГПК).

Определенная специфика при рассмотрении гражданских дел, возникающих из административно-правовых отношений, присуща распределению бремени доказывания. Обязанность по представлению суду материалов, послуживших основанием для соответствующих действий (бездействия), возложена на государственные органы, организации и должностных лиц, действия которых обжалуются (ч. 2 ст. 339 ГПК). Заявители, государственные органы, организации и должностные лица, а также иные заинтересованные в исходе дела лица не обязаны доказывать те факты, на которые ссылаются. Представление суду доказательств и иных материалов является правом данных участников процесса (ч. 3 ст. 339 ГПК).

26.2. Особенности рассмотрения жалоб на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата, на решение органов, образовавших комиссию

Законодательством установлен судебный порядок рассмотрения жалоб на действия избирательных комиссий (§ 2 гл. 31 ГПК, ст. 341–343 ГПК). Жалоба по данной категории дел подается в суд в случаях и порядке, предусмотренных законом.

Субъектом, обладающим правом подачи жалобы, является лицо, не согласное с решением комиссии. При несоблюдении порядка предварительного обращения с жалобой в комиссию суд не оставляет указанную жалобу без рассмотрения, а направляет ее в соответствующую комиссию (ч. 2 ст. 341 ГПК).

Срок рассмотрения судьей жалоб на действия комиссии – не позднее чем в 5-дневный срок с момента подачи жалобы, если иное не предусмотрено законом. Жалоба на решение органов, образовавших комиссию, должна быть рассмотрена в 3-дневный срок (ч. 1 ст. 342 ГПК).

Согласно ч. 3 ст. 341 ГПК субъекты, выдвинувшие своих представителей в состав комиссии, вправе подать жалобу на решение органов, образовавших комиссию, в 3-дневный срок со дня принятия решения в порядке, предусмотренном законом.

Рассмотрение жалобы судом осуществляется с вызовом заявителя, представителя соответствующей комиссии, представителя органа, образовавшего комиссию (ч. 2 ст. 342 ГПК). Неявка указанных лиц не является препятствием для разрешения дела. Дело по жалобе на действия комиссии, на решение органов, образовавших комиссию, суд рассматривает с участием прокурора (ч. 3 ст. 342 ГПК).

По результатам рассмотрения жалобы суд выносит одно из следующих *мотивированных решений*:

- 1) об оставлении обжалуемого решения без изменения, а жалобы – без удовлетворения;
- 2) об обоснованности жалобы и обязанности устранить допущенное нарушение (ч. 1 ст. 343 ГПК).

Решение суда вступает в законную силу немедленно после его провозглашения и обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит. После вынесения решения суд немедленно направляет копию этого решения всем юридически заинтересованным в исходе дела лицам (ч. 2 ст. 343 ГПК).

26.3. Особенности рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния

Процессуальный порядок рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния определен в § 4 гл. 29 ГПК (ст. 348–350 ГПК). Рассмотрение указанных жалоб в рамках производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, осуществляется исключительно при отсутствии спора о праве в исправлении или изменении записи актов гражданского состояния.

Подсудность при подаче жалоб по указанной категории дел определяется местом жительства заявителя (ст. 348 ГПК).

Жалоба на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния, должна соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 242, 243 ГПК, с учетом общих положений гл. 29 ГПК.

Содержание жалобы на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния, должно включать сведения о том:

- каким органом была произведена запись;
- в чем заключается неправильность оспариваемой записи;
- какими доказательствами это подтверждается;
- по каким причинам было отказано в исправлении или изменении записи (ч. 1 ст. 349 ГПК).

К жалобе должны быть приложены копия соответствующей записи и выданных на ее основании свидетельств, заключение органа, регистрирующего акты гражданского состояния, об отказе в изменении или исправлении записи и другие необходимые по делу документы (ч. 2 ст. 349 ГПК).

Решение суда по жалобе должно быть мотивированным (ч. 1 ст. 350 ГПК). В решении суда, которым удовлетворена жалоба на отказ в исправлении или изменении записи акта гражданского состояния, указывается, в какую запись (каким органом, регистрирующим акты гражданского состояния, и в отношении каких лиц составлена, ее номер и дата) и какие конкретно изменения или исправления необходимо внести (ч. 2 ст. 350 ГПК). Решение суда, которым установлена неправильность записи в книге регистрации актов гражданского состояния, служит основанием для исправления такой записи органами, регистрирующими акты гражданского состояния (ч. 3 ст. 350 ГПК).

При правоммерном отказе во внесении исправления в запись акта гражданского состояния имеющий юридическое значение для заявителя факт может быть установлен в порядке особого производства. В процессуальной доктрине отмечают, что «если несудебный орган отказал в установлении факта по мотиву отсутствия или достаточности тех материалов, которые он вправе принимать в подтверждение данного факта, то обращаться в суд в целях доказывания этого факта с помощью иных средств доказывания заинтересованное лицо должно не путем подачи жалобы в порядке ст.ст. 353–358 ГПК, а посредством подачи заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение, в порядке ч. 2 ст. 364 ГПК»¹.

Пример. Расолову отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство в связи с ошибкой в написании фамилии отца в свидетельстве о смерти. Расолов обратился в отдел ЗАГС с заявлением о внесении исправлений в актовую запись о его рождении, просил исправить в сведениях о ребенке и родителях фамилию «Росолов» на «Расолов». В осуществлении данной административной процедуры ему отказано из-за отсутствия достаточных оснований для внесения исправлений. Органами ЗАГС отказ во внесении исправлений в запись акта гражданского состояния мотивирован тем, что в свидетельстве о рождении отца, в свидетельстве о заключении брака родителей Расолова, в свидетельстве о его рождении, в свидетельстве о расторжении брака его родителей указано несколько вариантов написания фамилии отца. Расолов согласился с данным заключением и обратился в суд с заявлением об установлении факта родственных отношений.

26.4. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении

Порядок и особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении предусмотрен в § 5 гл. 29 ГПК (ст. 351–352 ГПК). Отдельные вопросы рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 сентября 1998 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении».

В соответствии с ч. 6 ст. 47 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З обращения граждан и юридических лиц по вопросам, не связанным с обжалованием законности совершенных нотариусами нотариальных действий или отказа в их совершении (нарушение сро-

¹ Скобелев В. Правовая природа дел по жалобам на отказ органов ЗАГС внести исправления или изменения в запись актов гражданского состояния // Суд. весн. – 2006. – № 3. – С. 63.

ков совершения таких действий, несоблюдение установленных часов приема и др.), рассматриваются территориальными нотариальными палатами.

Жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении рассматриваются в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, при отсутствии спора о праве гражданском, подведомственном судам общей юрисдикции.

Белорусский законодатель поддержал высказанное в доктрине гражданского процессуального права мнение о том, что дела по жалобам на нотариальные действия и на отказ в их совершении по своей процессуальной природе не являются бесспорными и что их сущность состоит в споре, возникающем между заинтересованным лицом, обратившимся за совершением нотариального действия и получившим отказ в его совершении либо считающим нотариальное действие совершенным неправильно, и нотариусом, другим должностным лицом, наделенным правом совершать нотариальные действия. Признание существования по указанным делам спора, возникшего из связывающего стороны административного правоотношения, привело к тому, что нормы, регулирующие порядок их рассмотрения, в ГПК 1999 г. включены в гл. 29, в отличие от ГПК 1964 г., в котором соответствующие положения находились в главе «Особое производство»¹.

При наличии спора о праве суд до возбуждения гражданского дела выносит определение об оставлении жалобы без движения, после возбуждения – оставляет жалобу без рассмотрения и разъясняет заинтересованному лицу его право обратиться в суд с иском на общих основаниях (п. 10 ст. 165 ГПК).

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в ч. 2 п. 5 постановления от 24 сентября 1998 г. № 7 уточнил, что заявления лиц, оспаривающих права и обязанности, основанные на совершенном нотариальном действии, рассматриваются судом в порядке искового производства. Не могут быть рассмотрены в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, например, жалобы: на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие или спора наследников об имуществе; на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, удостоверенному с нарушением требований закона; об оспаривании исполнительных надписей на документах о задолженности по банковским кредитам,

¹ См.: Белова Т. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении в гражданском и хозяйственном судопроизводстве Республики Беларусь // Юстиция Беларуси. – 2012. – № 9. – С. 25.

квартирной плате, коммунальным услугам при наличии спора между должником и взыскателем о размерах платежей.

Заявителями по указанной категории дел являются:

лица, обратившиеся за совершением нотариального действия и считающие неправильным совершенное нотариальное действие или неправомерным отказ в совершении нотариального действия;

лица, интересы которых ущемлены в связи с совершением нотариального действия;

прокурор в случаях, предусмотренных ст. 81 ГПК и Законом Республики Беларусь «О прокуратуре Республики Беларусь».

Жалоба подается в суд:

по месту нахождения нотариальной конторы, нотариального бюро или государственного органа, юридических лиц, иных организаций, должностные лица которых в силу закона вправе совершать нотариальные действия, – лицами, обратившимися за совершением нотариального действия и считающими неправильным совершенное нотариальное действие или неправомерным отказ в совершении нотариального действия, а также лицами, интересы которых ущемлены в связи с совершением нотариального действия (ч. 1 ст. 351 ГПК);

по месту порта приписки судна или по месту учета судна в Республике Беларусь – на неправильное удостоверение завещания или на отказ в его удостоверении капитаном морского судна или судна внутреннего плавания, плавающего под Государственным флагом Республики Беларусь (ч. 2 ст. 351 ГПК).

В ч. 3 ст. 351 ГПК установлен 10-дневный срок для подачи жалобы в суд, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении.

При наличии уважительных причин пропуска срока на обжалование суд при заявлении требования о его восстановлении восстанавливает данный срок и рассматривает жалобу по существу. В качестве уважительных причин суд может признать командировку, тяжелую болезнь, беспомощное состояние заявителя и т. п.

Рассмотрение жалобы осуществляется судьей с участием заявителя, нотариуса или другого должностного лица, совершившего обжалуемое нотариальное действие или отказавшего в совершении нотариального действия, однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

После разбирательства дела суд выносит *мотивированное решение*, которым может признать:

1) действия, совершенные нотариусом или должностным лицом, совершающим нотариальные действия, правильными и отклонить жалобу;

2) жалобу обоснованной и обязать нотариуса или другое должностное лицо, совершающее нотариальное действие, выполнить определенные действия;

3) жалобу обоснованной и обязать нотариуса или другое должностное лицо, совершающее нотариальное действие, внести исправления в совершенное нотариальное действие (устранить допущенные при совершении нотариального действия нарушения);

4) жалобу обоснованной и отменить совершенное нотариальное действие (ст. 352 ГПК).

В случае отмены нотариального действия или внесения исправления в него в резолютивной части решения следует указать, какое конкретное действие, когда и кем совершенное отменяется или исправляется; при удовлетворении жалобы на отказ в совершении нотариального действия – какое именно нотариальное действие и кем должно быть совершено (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 сентября 1998 г. № 7).

Гражданские дела по спорам, связанным с нотариальными действиями помимо жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении включают также иски о признании нотариального действия недействительным (например, иски о признании недействительными договоров отчуждения недвижимого имущества, о признании завещаний и свидетельств о праве на наследство недействительными). Данные споры рассматриваются в порядке искового производства.

26.5. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц

Гражданским процессуальным законодательством определен порядок рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц (§ 6 гл. 29 ГПК, ст. 353–358 ГПК). Некоторые вопросы рассмотрения и разрешения указанной категории жалоб разъяснены Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении от 24 декабря 2009 г. № 11 «О применении судами зако-

нодательства, регулирующего защиту прав и законных интересов граждан при рассмотрении жалоб на неправомерные действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц»).

В соответствии с правилами § 6 гл. 29 ГПК в суде рассматриваются жалобы граждан, если они считают, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены их права, за исключением случаев, когда законодательством для разрешения отдельных жалоб определен иной, не судебный, порядок обжалования.

В соответствии с п. 7 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 декабря 2009 г. № 11 юридические лица вправе подать жалобу в порядке § 6 гл. 29 ГПК, когда это прямо предусмотрено законодательством. На основании § 6 гл. 29 ГПК в суд могут быть обжалованы административные решения государственных органов, иных организаций (уполномоченных органов), к компетенции которых относится осуществление административных процедур, письменные предупреждения регистрирующих органов, вынесенные политической партией, союзу, общественному объединению, союзу, а также отказ, уклонение регистрирующего органа от государственной регистрации религиозной организации.

Судебной практике известны следующие жалобы на неправомерные действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц:

- на действия управления по гражданству и миграции, отказавшего в выдаче паспорта без идентификационного номера;

- о признании незаконным решения призывной комиссии о призыве на срочную военную службу;

- об отмене решения комиссии по назначению пенсий;

- на действия директора сельхозпредприятия об отказе в выделении угодий для сенокоса;

- на действия администрации об отказе в регистрации по месту жительства в предоставлении одноразовой безвозмездной субсидии на строительство жилого помещения;

- о признании недействительным решения общего собрания гаражно-строительного кооператива об исключении заявителя из членов кооператива;

- о признании незаконным заключения военно-врачебной комиссии об установлении факта получения заболевания при исполнении служебных обязанностей в период прохождения военной службы (суд, рассматривая

данную жалобу, решает по существу и спор о наличии или отсутствии факта получения заболевания при исполнении служебных обязанностей во время прохождения службы¹).

При наличии спора о праве, суд принимает решение в соответствии с п. 10 ст. 165 ГПК, п. 8 ст. 246 ГПК. В данном случае возбуждение дела по жалобе влечет судебную волокиту и затягивает разрешение спорных правоотношений.

Пример. К. обратился в суд с жалобой на действия местной администрации, отказавшей ему в приватизации квартиры на безвозмездной основе. Представитель администрации с жалобой не согласился, ссылаясь на то, что К. не имеет права на приватизацию квартиры на безвозмездной основе. Поскольку между администрацией и К. возник спор о праве на приватизацию квартиры, жалоба К. судом оставлена без рассмотрения, К. разъяснено, что он вправе обратиться в суд с иском о признании права на приватизацию квартиры на безвозмездной основе.

В ст. 353 ГПК уточнен субъект, имеющий право на обращение с жалобой в суд. Таким правом наделен гражданин, считающий, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены его права, кроме случаев, когда для разрешения отдельных жалоб законодательством Республики Беларусь установлен иной, не судебный, порядок обжалования.

К действиям (бездействию) государственных органов, иных юридических лиц и организаций, должностных лиц, подлежащих судебному обжалованию, относятся коллегиальное и единоличное действия (бездействие), в результате которых гражданин незаконно лишен возможности полностью или частично осуществить право, предоставленное ему нормативным правовым актом, либо на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность.

В суд с жалобой в порядке, предусмотренном § 6 гл. 29 ГПК, и в случаях, прямо предусмотренных законодательством Республики Беларусь, вправе обратиться юридические лица, считающие, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены их права (ст. 358 ГПК).

Жалоба в соответствии с § 6 гл. 29 ГПК подается в суд *после обжалования действия* государственного органа, юридического лица, а также

¹ См.: Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь от 13 марта 2003 г. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

организации, не являющейся юридическим лицом, должностного лица вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, юридическому лицу, организации, должностному лицу, который обязан рассмотреть ее и о результатах рассмотрения сообщить гражданину в месячный срок. Исключение составляют случаи, когда законодательством установлен иной порядок.

Пример. В жалобе в суд К. указала, что в 1986 г. она была командирована в составе бригады работников лабораторной службы в Хойникский район Гомельской области в распоряжение главного врача районной больницы. В 1991 г. она была признана участницей ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС. С 3 по 6 мая 1986 г. их группа делала заборы крови жителям деревень. В 2012 г. решением районной комиссии по Чернобыльской АЭС ей было отказано в обмене удостоверения, поскольку отсутствовали первичные документы, подтверждающие факт ее участия в работах по ликвидации последствий катастрофы. Решением Межведомственной комиссии по установлению статуса гражданам, пострадавшим от катастрофы на Чернобыльской АЭС, других радиационных аварий, ей также было отказано в обмене удостоверения. Суд признал жалобу К. обоснованной, установил факт ее участия в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС, решение администрации района и Межведомственной комиссии отменил, обязал администрацию произвести К. обмен удостоверения участника ликвидации катастрофы на Чернобыльской АЭС.

Альтернативная подведомственность соответствующей жалобы может быть предусмотрена в ином законодательном акте. В частности, ч. 3 ст. 6 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2007 г. № 263-З «Об органах внутренних дел Республики Беларусь» предоставляет возможность обжалования действий (бездействия) сотрудников органов внутренних дел в вышестоящий государственный орган или вышестоящему должностному лицу, прокурору или в суд. В данном случае обращение заявителя в вышестоящий орган внутренних дел не требуется до подачи жалобы в суд.

Несоблюдение установленного для данной категории дел порядка предварительного внесудебного разрешения дела влечет отказ в возбуждении дела (п. 2 ст. 246 ГПК) либо оставление жалобы без рассмотрения (п. 1 ст. 165 ГПК).

Жалоба может быть подана в суд гражданином, права которого нарушены, его представителем, а также прокурором (ст. 81 ГПК).

Подсудность подачи жалобы: жалоба подается в суд по месту нахождения государственного органа, иного юридического лица, другой организации или по месту работы должностного лица, чьи действия обжалуются, если иное не предусмотрено ГПК (ч. 3 ст. 354 ГПК).

Особое значение имеет соблюдение **срока обращения с жалобой в суд**. Сроки обращения в суд с жалобой определены в ст. 355 ГПК. Жалоба может быть подана в суд:

в месячный срок, исчисляемый со дня получения гражданином отказа вышестоящего государственного органа, юридического лица, организации либо должностного лица в удовлетворении жалобы;

со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если заявителем не был получен на нее ответ;

со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его права – при отсутствии обязательного внесудебного порядка обжалования.

Если законодательными актами Республики Беларусь установлен иной срок обращения с жалобой в суд, то применяется срок, определенный этими законодательными актами (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 декабря 2009 г. № 11).

Пропущенный по уважительным причинам срок для подачи жалобы может быть восстановлен судом, поскольку данный срок не пресекательный. Уважительность причин пропуска срока обязан доказать заявитель. Суд вправе также приостановить исполнение обжалуемого действия до разрешения жалобы.

В судебной практике отсутствует единство мнений относительно того, должен ли судья (суд) разъяснять гражданину право заявить требование о восстановлении срока для обращения в суд с жалобой. При рассмотрении судами жалоб на ущемляющие права действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц признана обоснованной позиция тех судов (судей), которые при подготовке дела или в ходе судебного разбирательства разъясняли заявителям право ходатайствовать о восстановлении срока на подачу жалобы и их обязанность доказать уважительность причин пропуска этого срока¹.

Рассмотрение жалобы осуществляется судом с участием:

гражданина, подавшего жалобу;

руководителя государственного органа, юридического лица, другой организации или должностного лица, действия которых обжалуются;

их представителей (ч. 1 ст. 356 ГПК).

Неявка в судебное заседание по неуважительной причине лиц, указанных в ч. 1 ст. 356 ГПК, не служит препятствием к рассмотрению жалобы. Суд может признать явку названных лиц обязательной, на что

¹ См.: Обзор практики рассмотрения судами жалоб на ущемляющие права действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц // Суд. вестн. – 2010. – № 1. – С. 20–29.

конституционного права указанной категории лиц на судебную защиту. Необходимость законодательного определения данного порядка рассмотрения и разрешения жалоб была признана Конституционным Судом Республики Беларусь в решении от 27 мая 2010 г. № Р-450/2010.

Рассмотрение дел данной категории представляет определенную сложность при решении вопроса достаточности и достоверности доказательств совершенных правонарушений. По данной категории дел и заявитель, и свидетели, как правило, находятся в местах лишения свободы. При ссылке заявителей на свидетельские показания и необходимость вызова свидетелей в суд слушание дела следует проводить в выездном судебном заседании. Вместе с тем выездное судебное заседание будет невозможным при переводе осужденного в другое исправительное учреждение. В такой ситуации целесообразно допрашивать свидетелей в порядке судебного поручения¹.

В ст. 358¹–358³ ГПК определена подсудность, предусмотрен порядок рассмотрения жалобы и вынесения решения по делу.

Жалоба может быть подана:

осужденными к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лицами, содержащимися под стражей, – на применение к ним мер взыскания;

административно арестованными – на применение к ним видов дисциплинарных взысканий.

Жалобы осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалобы административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий рассматривает суд по месту нахождения заявителя.

Срок для подачи жалобы: один месяц, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о нарушении его права, или после обжалования наложенного взыскания вышестоящему в порядке подчиненности должностному лицу со дня получения отказа в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы вышестоящему должностному лицу (ч. 1 ст. 358² ГПК). Подача жалобы не приостанавливает исполнения обжалуемого решения до разрешения жалобы.

К жалобам администрацией учреждений, исполняющих наказание, мест содержания под стражей, мест отбывания административного ареста прилагаются все необходимые документы, характеризующие:

личность заявителя;

¹ См.: Карпович А. Рассмотрение жалоб осужденных, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий // Юстиция Беларуси. – 2013. – № 4. – С. 13.

Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

В двух частях

Часть 2

*Рекомендовано Министерством внутренних дел Республики Беларусь
в качестве учебного пособия
для обучающихся учреждений высшего образования
Министерства внутренних дел Республики Беларусь
по специальностям 1-24 01 02 «Правоведение»,
1-24 01 03 «Экономическое право», 1-93 01 02 «Судебная экспертиза»*

Минск
Академия МВД
2017

УДК 347.9
ББК 67.410
Г75

Авторы:

М.А. Пашкев (главы 22, 35),
В.В. Паращенко (глава 34),
Т.М. Фицук (главы 22–25, 29–31),
А.В. Чигилейчик (главы 26–28, 32–35)

Рецензенты:

главное управление охраны правопорядка и профилактики
милиции общественной безопасности
Министерства внутренних дел Республики Беларусь;
кафедра юридических дисциплин факультета внутренних войск
учреждения образования «Военная академия Республики Беларусь»;
декан факультета международного права и юридической психологии
частного учреждения образования «БИП – Институт правоведения»,
кандидат юридических наук *И.В. Орлова*

ISBN 978-985-576-053-6 (ч. 2) © УО «Академия Министерства внутренних дел
ISBN 978-985-576-051-2 Республики Беларусь», 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 22. ВОЗБУЖДЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ	7
22.1. Порядок предъявления иска. Исковое заявление и его содержание	7
22.2. Оставление искового заявления без движения	11
22.3. Отказ в возбуждении производства по делу	12
Глава 23. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ	16
23.1. Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, задачи и значение	16
23.2. Содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству	17
23.3. Предварительное судебное заседание	19
Глава 24. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО	21
24.1. Общая характеристика стадии судебного разбирательства	21
24.2. Порядок судебного разбирательства	26
Глава 25. СУДЕБНЫЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	32
25.1. Понятие и виды постановлений суда первой инстанции	32
25.2. Сущность и содержание решения суда	34
25.3. Законная сила судебного решения	38
25.4. Пересмотр судебного постановления суда первой инстанции вынесшим его судом	40
25.5. Определение суда первой инстанции	41
Глава 26. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ	45
26.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений	45
26.2. Особенности рассмотрения жалоб на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата, на решение органов, образовавших комиссию	48
26.3. Особенности рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния	49
26.4. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении	50
26.5. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц	53
26.6. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб ад-	

министративно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий	58
26.7. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб граждан на вынесенное в отношении их предупреждение о возможности направления в лечебно-трудовой профилакторий и жалоб граждан, находящихся в лечебно-трудовом профилактории, на постановление о применении к ним мер взыскания	60
26.8. Особенности рассмотрения жалоб на решения Апелляционного совета при патентном органе	62
26.9. Особенности рассмотрения жалоб на решения о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь, отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь	63
26.10. Особенности рассмотрения жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения	66
Глава 27. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО	72
27.1. Общая характеристика особого производства	72
27.2. Особенности рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение	76
27.3. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим	86
27.4. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности	89
27.5. Особенности рассмотрения дел об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)	92
27.6. Особенности рассмотрения дел о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь	93
27.7. Особенности рассмотрения дел о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозяйным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы	95
27.8. Особенности рассмотрения дел о признании наследства выморочным	98
27.9. Особенности рассмотрения дел о восстановлении прав по документам на предъявителя	99
27.10. Особенности рассмотрения дел о принудительной госпитализации и лечении граждан, продлении срока принудительной госпитализации и лечения граждан	101
27.11. Особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) ребенка	104

27.12. Особенности рассмотрения дел о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения, о переводе несовершеннолетних из специальных учебно-воспитательных учреждений в специальные лечебно-воспитательные учреждения, о прекращении пребывания несовершеннолетних в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, о продлении этого срока, а также о помещении несовершеннолетних в приемники-распределители для несовершеннолетних, о продлении срока нахождения несовершеннолетних в приемниках-распределителях для несовершеннолетних, об освобождении несовершеннолетних из приемников-распределителей для несовершеннолетних	109
27.13. Особенности рассмотрения дел о направлении гражданина в лечебно-трудовые профилактории, продлении, сокращении срока нахождения гражданина в лечебно-трудовом профилактории	113
Глава 28. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	116
28.1. Общая характеристика приказного производства	116
28.2. Требования, рассматриваемые в приказном производстве	118
28.3. Порядок вынесения определения о судебном приказе, его исполнение, отмена	122
Глава 29. ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ	128
29.1. Сущность и значение кассационного производства	128
29.2. Возбуждение кассационного производства. Подготовка дела к кассационному рассмотрению	135
29.3. Порядок рассмотрения дел в суде кассационной инстанции	138
29.4. Кассационное определение	143
29.5. Полномочия суда кассационной инстанции	144
29.6. Основания к отмене судебных решений	146
Глава 30. ПЕРЕСМОТР В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	148
30.1. Сущность и значение надзорного производства	148
30.2. Поводы и основания к истребованию дел и принесению протестов в порядке надзора	153
30.3. Надзорная жалоба	156
30.4. Должностные лица, имеющие право принесения надзорного протеста	160
30.5. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора	163
30.6. Порядок рассмотрения дел в суде надзорной инстанции	164
Глава 31. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ	168
31.1. Сущность и значение производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	168

31.2. Основания для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	172
31.3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	175
Глава 32. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	178
32.1. Общие положения исполнительного производства	178
32.2. Порядок производства исполнительных действий	196
32.3. Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника	202
32.4. Обращение взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы	204
32.5. Распределение взысканных денежных средств между взыскателями	209
Глава 33. ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА	212
33.1. Понятие международного гражданского процесса	212
33.2. Международная подсудность: понятие, критерии, виды	214
33.3. Признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей в Республике Беларусь, исполнение поручений иностранных судов	218
Глава 34. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ (РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ)	225
34.1. Третейский суд и его виды	225
34.2. Третейское разбирательство гражданско-правовых споров граждан и юридических лиц	228
34.3. Проверка правильности решения третейского суда	230
34.4. Международный арбитражный (третейский) суд	232
Глава 35. НОТАРИАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ЗАЩИТЫ И ОХРАНЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ	236
35.1. Понятие, задачи и система нотариата	236
35.2. Виды нотариальных действий	243
35.3. Основные правила совершения нотариальных действий	246

ВОЗБУЖДЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

22.1. Порядок предъявления иска.

Исковое заявление и его содержание

Судебный процесс по рассмотрению и разрешению гражданского дела развивается в строго определенной гражданским процессуальным законом последовательности, проходя стадии, сменяющие одна другую. Как известно, *под стадией в теории гражданского процесса* понимается совокупность процессуальных действий суда и иных участников процесса, направленных на достижение определенной процессуальной цели.

Производство по делу в суде первой инстанции начинается с его возбуждения. На данной стадии, являющейся обязательной по всем гражданским делам, суд решает вопрос о возможности начала судопроизводства по конкретному спору, проверяет наличие у лица, обратившегося в суд, права на обращение за судебной защитой и соблюдение порядка реализации данного права.

Под возбуждением производства по гражданскому делу понимается стадия гражданского процесса, на которой судом решается вопрос о принятии искового заявления (заявления, жалобы) к производству суда.

С предъявлением иска и возбуждением гражданского дела в суде закон связывает определенные последствия процессуального и материально-правового характера.

Важнейшими процессуальными последствиями возбуждения гражданского дела в суде являются:

возникновение процесса по конкретному делу, в силу чего между судом и участниками гражданского судопроизводства возникают гражданские процессуальные правоотношения. На суд возлагается обязанность правильно и своевременно рассмотреть и разрешить юридический конфликт сторон. Истец и ответчик в связи с возбуждением производства по делу приобретают определенные процессуальные права и обязанности и имеют основания совершать предусмотренные законом процессуальные действия;

исчерпание права сторон на установление своим соглашением договорной территориальной подсудности;

утрата истцом права выбора суда для подачи искового заявления при наличии альтернативной подсудности (оно было им реализовано при предъявлении иска);

утрата истцом права отказаться от поданного искового заявления (после возбуждения производства по делу истец может лишь отказаться от иска);

появление возможности вступления в начавшийся процесс участников, претендующих на процессуальное положение третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора и не заявляющих таковых.

Материально-правовые последствия возбуждения гражданского дела в суде проявляются в том, что:

в гражданских правоотношениях прерывается течение срока исковой давности;

на добросовестного владельца чужого имущества возлагается обязанность возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь от использования этого имущества с момента предъявления к нему иска;

периодические платежи присуждаются на будущее время со дня обращения заинтересованного лица в суд с иском;

алименты могут быть взысканы на будущее время и за время, предшествовавшее обращению в суд, если будет установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были взысканы вследствие уклонения обязанного лица от их уплаты.

В соответствии с процессуальным законодательством гражданские дела возбуждаются по заявлениям юридически заинтересованных в исходе дела лиц. При этом дела искового производства в суде возбуждаются **исковым заявлением**; дела, возникающие из административно-правовых отношений, – **жалобой**; дела особого производства и дела приказного производства – **заявлением**. Исковое заявление может быть подано лично заинтересованным лицом или его представителем, прокурором (ст. 81 ГПК) и иными лицами, указанными в законе (ст. 85, 87 ГПК).

Подача заявления автоматически не влечет возбуждения гражданского дела в суде. Необходимо, чтобы судья принял его к собственному производству. Это возможно, если заявитель обладает правом на предъявление **иска** и им соблюден установленный законом порядок обращения в суд.

Условиями предъявления иска являются:

подсудность дела данному суду. Если иск предъявлен не в тот суд, которому подсудно данное дело, судья отказывает в возбуждении дела и разъясняет заявителю, в какой суд ему следует обратиться;

процессуальная дееспособность заявителя. При недееспособности заявителя от его имени в суд может обратиться представитель. Недееспособность ответчика не препятствует возбуждению гражданского дела, поскольку иск может быть предъявлен к недееспособному лицу;

наличие у представителя полномочий для ведения дела. Если исковое заявление подается представителем, к нему следует приложить доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя;

соответствие искового заявления по форме и содержанию требованиям закона. Нарушение этого условия влечет за собой оставление заявления без движения;

уплата государственной пошлины в предусмотренных законом случаях.

Исковое заявление – документ, в котором излагаются требования истца и иные сведения, имеющие значение для гражданского дела. В нем выражается воля заинтересованного лица, обращающегося в суд за разрешением спора о субъективном праве.

В соответствии со ст. 242 ГПК исковое заявление о возбуждении дела подается в суд в письменной форме. Содержание искового заявления должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к процессуальным документам (ст. 109 ГПК). Кроме того, в этом заявлении должны быть также указаны и другие сведения (реквизиты), характеризующие суть заявленного требования (ст. 243 ГПК).

В соответствии со ст. 109 ГПК каждый процессуальный документ должен содержать:

наименование суда, в который он подается;

наименование и место жительства (место нахождения) подателя документа, а также его представителя, если процессуальный документ подается представителем их контактные телефоны;

наименование и место жительства (место нахождения) имеющих непосредственный интерес в исходе дела лиц;

наименование документа (исковое заявление, жалоба, возражение против иска и т. д.);

сущность заявленного требования или ходатайства, а также их обоснование;

перечень приложений;

подпись подателя документа или его представителя и дату подачи.

ГПК в ряде случаев устанавливает и другие дополнительные требования к содержанию процессуальных документов и приложений к ним. Так, в исковом заявлении истец дополнительно должен указать точное обозначение своих требований, цену иска при заявлении имущественных

требований, доказательства в подтверждение своих требований, данные о соблюдении досудебного порядка разрешения дела (ст. 243 ГПК).

Реквизиты искового заявления условно можно разделить на четыре группы: вводная часть, мотивировочная часть, заключительная часть, перечень приложений.

Вводная часть искового заявления должна содержать следующие данные:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование истца с указанием его места жительства (для юридического лица – места нахождения);
- аналогичные сведения в отношении ответчика;
- цена иска (если требование носит имущественный характер);
- предмет иска (например, о восстановлении на работе, выселении).

Мотивировочная часть искового заявления должна включать факты, которыми истец обосновывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти факты.

Заключительная часть искового заявления включает требования истца к ответчику (например, расторгнуть брак, взыскать алименты, разделить совместно нажитое имущество). В этой части искового заявления излагаются и иные просьбы истца (в частности, освободить от уплаты судебных расходов, назначить по делу экспертизу, вызвать в судебное заседание в качестве свидетелей тех или иных лиц).

Необходимым реквизитом искового заявления является перечень прилагаемых к заявлению документов. Процессуальный документ согласно общему правилу подается в суд с копиями по числу имеющих непосредственный интерес в исходе дела лиц (ст. 110 ГПК). Судья может в зависимости от сложности и характера дела потребовать от подателя процессуального документа также представления копий прилагаемых к нему документов для передачи другим имеющим непосредственный интерес в исходе дела лицам.

Исковое заявление должно быть подписано его подателем либо представителем (в данном случае к заявлению прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя).

Согласно ст. 244 ГПК разрешить вопрос о возбуждении гражданского дела судья обязан в течение трех дней после поступления искового заявления в суд. Судья в указанный срок, если иное не предусмотрено законом, выносит определение о возбуждении дела и о подготовке его к судебному разбирательству либо об отказе в этом.

22.2. Оставление искового заявления без движения

Если исковое заявление, поданное в суд, по своему содержанию не соответствует требованиям, установленным законом, или заявление не оплачено государственной пошлиной, судья не может отказать в его принятии. Но и принять такое заявление судья не вправе, поскольку в нем содержатся недостатки, устранить которые может только само заинтересованное лицо. В указанных случаях судья в порядке ст. 248 ГПК имеет право оставить исковое заявление без движения.

Оставление искового заявления без движения представляет собой процессуальное действие, с помощью которого истец на стадии возбуждения гражданского дела имеет возможность устранить недостатки своего заявления после его подачи в суд.

В соответствии со ст. 248, 111 ГПК исковое заявление оставляется судом без движения в следующих случаях:

1) если оно не соответствует по содержанию требованиям, изложенным в п. 1–3, 5, 7 ч. 1 ст. 109 ГПК, ч. 2, 3 ст. 243 ГПК, т. е. в нем отсутствуют:

- наименование суда, в который оно подается;
- наименование, место жительства или место нахождения кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, привлекаемых к участию в деле по инициативе истца;
- конкретное требование истца (предмет иска);
- цена иска (если иск является имущественным);
- ссылка на факты, которыми истец обосновывает свои требования (факты обоснования иска);
- ссылка на доказательства, которыми подтверждается каждый из фактов основания иска;
- указание на иные данные, необходимые в силу ГПК и иных законодательных актов для решения вопроса о возбуждении дела (например, соблюдение обязательного внесудебного порядка разрешения спора);
- подпись лица, обращающегося в суд, или его представителя;
- дата подачи;

2) если к исковому заявлению не приложены его копии по числу ответчиков и иных юридически заинтересованных в исходе дела лиц, привлекаемых к участию в деле по инициативе истца;

3) если исковое заявление не оплачено государственной пошлиной.

Следует отметить, что Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 5 постановления от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции» разъяснил, что указанный в законе перечень основа-

ний, по которым исковое заявление может быть оставлено без движения, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Суть данной процедуры заключается в следующем. Судья, обнаружив недостатки поданного в суд искового заявления, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает истца и предоставляет ему срок для исправления недостатков. В определении должны быть указаны конкретные недостатки, послужившие основанием для оставления заявления без движения. Продолжительность срока, предназначенного для исправления недостатков искового заявления, определяется судьей в каждом конкретном случае с учетом характера недостатков и реальной возможности их исправления к установленному сроку. Если в указанный судьей срок заинтересованное лицо исправит недостатки, заявление считается поданным (принятым) в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается истцу (ч. 2 ст. 248 ГПК).

На определение судьи об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба или принесен частный протест (ч. 3 ст. 248 ГПК).

Оставление искового заявления без движения возможно лишь до возбуждения гражданского дела в суде. Если недостатки заявления обнаружены после возбуждения дела, они подлежат устранению в процессе подготовки дела к судебному разбирательству или в ходе судебного разбирательства. Например, уточнение исковых требований возможно при подготовке дела к судебному слушанию либо в самом судебном заседании; при этом вопросы, связанные с неоплатой или недоплатой государственной пошлины, должны быть разрешены при вынесении судом решения по делу (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции»).

22.3. Отказ в возбуждении производства по делу

Отказ в возбуждении производства по делу – процессуальное действие, совершаемое судьей по результатам изучения заявления (жалобы) и фиксирующее невозможность возникновения процесса по конкретному делу.

Отказ в возбуждении производства по делу возможен только по основаниям, указанным в законе. Как отмечено в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рас-

смотрении дел в суде первой инстанции», не допускается отказ в возбуждении гражданского дела по основаниям, не предусмотренным ГПК, а также другими законодательными актами, в том числе по мотивам пропуска срока исковой давности и непредставления доказательств при подаче заявления в суд.

Указания на недопустимость отказа в возбуждении дела по основаниям, не предусмотренным ГПК, содержатся и в иных постановлениях Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Так, в п. 2 постановления от 22 июня 2000 г. № 5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» указано, что недопустимость расторжения брака по основаниям ст. 35 КоБС (наличие у супругов ребенка до трех лет при отсутствии согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка) не препятствует обращению мужа в суд с иском о расторжении брака. Судья не вправе отказывать в возбуждении дела по исковому заявлению об освобождении имущества от ареста, если дело, в связи с которым наложен арест на имущество, не разрешено (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 10 декабря 1993 г. № 12 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)»).

Не может служить основанием отказа в возбуждении дела отсутствие нормы права, регулирующей спорные отношения. В данном случае суд, руководствуясь ст. 21 ГПК, применяет аналогию закона или аналогию права.

ГПК предусматривает две группы оснований отказа в возбуждении гражданского дела: в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд (ст. 245 ГПК) и в связи с наличием к этому препятствий (ст. 246 ГПК).

В соответствии со ст. 245 ГПК судья отказывает в возбуждении дела **в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд**, если:

исковое заявление не подлежит рассмотрению в судах ввиду его неподведомственности;

после смерти гражданина, а также в связи с ликвидацией юридического лица, являвшихся одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства;

имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение

суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

исковое заявление о возбуждении дела подано заинтересованным лицом, заключившим с ответчиком договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;

имеется вступившее в законную силу принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, когда имеется вступившее в законную силу определение суда об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Согласно ст. 246 ГПК судья отказывает в возбуждении дела **в связи с наличием к этому препятствий**, если:

дело неподсудно данному суду;

истцом не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения дела;

дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям находится на рассмотрении в том же или другом суде;

исковое заявление подано недееспособным лицом;

исковое заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление;

исковое заявление в интересах дееспособного гражданина или юридического лица негосударственной формы собственности подано государственными органами, иными юридическими лицами или гражданами без согласия этого гражданина или юридического лица;

заявление о возбуждении дел, возникающих из административно-правовых отношений, и дел особого производства связано со спором о праве, подведомственном суду.

В случае отказа в возбуждении дела в связи с отсутствием у заявителя права на обращение в суд (ст. 245 ГПК) повторное обращение в суд с заявлением по тому же делу не допускается.

Отказ в возбуждении дела по основаниям, предусмотренным ст. 246 ГПК, не препятствует повторному обращению в суд с заявлением по тому же делу, если заинтересованным лицом в установленном порядке будет устранено допущенное нарушение (например, представителю будет выдана доверенность на предъявление иска в суд от имени заинтересованного лица). Судья, отказывая в возбуждении дела, выносит об этом мотивированное определение. В нем судья должен указать, в какой орган следует обратиться заявителю, если дело неподведомственно суду или неподсудно данному суду, либо как устранить

обстоятельства, препятствующие возбуждению дела (ч. 1 ст. 247 ГПК). Определение судьи об отказе в возбуждении дела вручается заявителю одновременно с возвращением ему поданных документов. Данное определение судьи может быть обжаловано (опротестовано) в кассационном порядке (ч. 3 ст. 247 ГПК).

По уже возбужденному делу выносить определение об отказе в принятии заявления недопустимо. Судья, если процесс возник неправомерно, должен решить вопрос о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения.

Таким образом, различия в процессуальной природе оснований отказа в возбуждении производства по делу обуславливают различные процессуальные последствия отказа в возбуждении дела по ст. 245 и ст. 246 ГПК. Наличие оснований к отказу в возбуждении дела, перечисленных в ст. 245 ГПК, свидетельствует об отсутствии у истца права на обращение в суд и является непреодолимым препятствием для возбуждения дела. Установление оснований к отказу в возбуждении дела, содержащихся в ст. 246 ГПК, означает, что истцом допущено нарушение порядка обращения в суд, являющееся устранимым.

ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

23.1. Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, задачи и значение

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной и обязательной стадией производства по гражданскому делу в суде первой инстанции и представляет собой совокупность действий судьи и юридически заинтересованных в исходе дела лиц с целью обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна проводиться по каждому гражданскому делу независимо от его сложности с учетом особенностей той или иной категории гражданских дел и по своей полноте и всесторонности обеспечивать разрешение дела в установленные законом сроки. Исключение составляют дела приказного производства, по которым судебное разбирательство не проводится и, как следствие, отсутствует стадия подготовки дела к слушанию.

В соответствии со ст. 261 ГПК к задачам по подготовке дела к судебному разбирательству относятся:

- уточнение предмета доказывания;
- определение норм права, подлежащих применению при разрешении дела;
- определение состава юридически заинтересованных в исходе дела лиц и уточнение их позиций;
- определение состава юридически не заинтересованных в исходе дела лиц;
- обеспечение получения необходимых доказательств;
- принятие мер к примирению сторон.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 2 постановления от 25 июня 2009 г. № 4 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» разъяснил, что после отмены ранее вынесенного судебного постановления и направления дела на новое рассмотрение судья также проводит подготовку его к судебному разбирательству с учетом указаний суда кассационной или надзорной инстанции, о чем выносятся определения о подготовке дела к судебному разбирательству.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству должно содержать указание на конкретные действия судьи, которые следует совершить с учетом содержания поступившего заявления (жалобы). Если возникает необходимость по совершению отдельных действий

юридически заинтересованными в исходе дела лицами, судья в определении указывает сроки, в течение которых должны быть произведены эти действия.

23.2. Содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству

Характер и содержание действий судьи при подготовке дела к судебному разбирательству определяется характером спорного правоотношения, сложностью дела, особенностями предмета доказывания, доводов и возражений сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Однако во всех случаях произведенных действий должно быть достаточно для полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела в судебном заседании и вынесения законного и обоснованного решения.

Действия юридически заинтересованных в исходе дела лиц на данной стадии процесса регламентированы ст. 260¹ ГПК. Так, согласно ч. 1 истец, третье лицо на его стороне или их представители представляют доказательства в подтверждение своих требований, передают ответчику копии письменных доказательств, обосновывающих фактическое основание иска, заявляют ходатайства об истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно. В соответствии с ч. 2 ст. 260¹ ГПК ответчик, третье лицо на его стороне или их представители при подготовке дела к слушанию уточняют искимые требования и их фактические основания, представляют письменные возражения против иска и доказательства, их обосновывающие, передают истцу, третьему лицу на его стороне или их представителям копии данных возражений и доказательств, заявляют ходатайства об истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно.

В ст. 262 ГПК содержится перечень подготовительных действий, которые могут быть совершены в том или ином объеме в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Так, при подготовке дела к судебному разбирательству в целях обеспечения своевременного и правильного разрешения дела судья производит следующие действия:

- опрашивает истца или его представителя о содержании исковых требований, предмете доказывания, доказательствах, которые истец может представить, а также выясняет у них возможные возражения ответчика;
- опрашивает ответчика или его представителя по обстоятельствам дела, выясняет имеющиеся у них возражения против иска и доказательства, которыми они могут быть подтверждены;
- разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности, в том числе право на добровольное урегулирование спора путем заключения мирового соглашения либо применения медиации, которую стороны

вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства, или на обращение за разрешением спора в третейский суд, а также последствия таких действий;

привлекает к делу или разрешает вступить в него соистцам, соответчикам, третьим лицам, опрашивает их, если это необходимо;

принимает меры к замене ненадлежащей или выбывшей из дела стороны;

обеспечивает участие в деле юридически заинтересованных в исходе дела лиц;

в случае необходимости предлагает истцу и ответчику представить дополнительные доказательства и разъясняет им, что непредставление доказательств в установленный судьей срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся доказательствам;

по сложным делам предлагает ответчику представить письменные объяснения по делу;

разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание или постановляет допросить их в месте пребывания. При разрешении вопроса о вызове в судебное заседание несовершеннолетнего свидетеля также решает вопрос о вызове в судебное заседание педагогического работника с высшим образованием, родителей или иных законных представителей этого несовершеннолетнего;

разрешает вопрос о применении систем видеоконференцсвязи;

по ходатайству юридически заинтересованных в исходе дела лиц содействует в истребовании от граждан и юридических лиц доказательств, когда представление таких доказательств для юридически заинтересованных в исходе дела лиц невозможно;

в случаях, предусмотренных ГПК, истребует письменные и вещественные доказательства;

разрешает вопрос о производстве экспертизы, а также о вызове специалиста, переводчика;

направляет граждан на освидетельствование в организации здравоохранения;

в случае необходимости проводит осмотр доказательств на месте;

направляет другим судам судебные поручения;

в необходимых случаях разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте путем вынесения определения;

направляет или вручает ответчику копию искового заявления, в необходимых случаях – и копии прилагаемых к исковому заявлению документов, а также предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений;

совершает иные необходимые процессуальные действия.

23.3. Предварительное судебное заседание

С целью процессуального закрепления распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определения достаточности доказательств по делу, исследования фактов пропуска срока обращения в суд или срока исковой давности судья может разрешить вопрос о проведении **предварительного судебного заседания**.

Предварительное судебное заседание проводится по правилам судебного разбирательства, за изъятиями, установленными ст. 264 ГПК. Стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания и имеют все права, предусмотренные ст. 56 ГПК.

При наличии обстоятельств, обязывающих суд приостановить производство по делу (ст. 160 ГПК), или если имеются основания для прекращения производства (ст. 164 ГПК) или для оставления заявления без рассмотрения (ч. 1 ст. 165 ГПК) производство по делу в предварительном судебном заседании приостанавливается или прекращается либо заявление остается без рассмотрения. *Судья может по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц или по своей инициативе приостановить производство по делу в предварительном судебном заседании также в случаях (ст. 161 ГПК):*

пребывания стороны в составе Вооруженных Сил, других войск или воинских формирований Республики Беларусь на срочной службе или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

нахождения стороны в длительной командировке;

нахождения стороны на излечении в организации здравоохранения, оказывающей медицинскую помощь в стационарных условиях, а также тяжелого заболевания стороны, подтвержденного документом организации здравоохранения (п. 3 ст. 161);

розыска ответчика в случаях, если неизвестно место пребывания ответчика по искам о взыскании алиментов, взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, и по требованиям, предъявленным в интересах государства;

назначения судом экспертизы;

взаимного соглашения сторон;

направления судом судебного поручения в соответствии со ст. 238 ГПК;

обращения заинтересованного лица с возражением или жалобой в Апелляционный совет при патентном органе (далее – Апелляционный совет), либо заявлением в антимонопольный орган.

О приостановлении или прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения выносится определение суда. На определение суда может быть подана частная жалоба или принесен частный протест.

В предварительном судебном заседании могут также рассматриваться заявления сторон о применении срока обращения в суд или срока исковой давности в отношении требований истца о защите нарушенного права (ч. 6 ст. 264 ГПК). При установлении факта пропуска без уважительных причин срока обращения в суд или срока исковой давности судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Такое решение суда может быть обжаловано и опротестовано в кассационном порядке.

Если судья считает, что дело подготовлено к судебному разбирательству, то с согласия сторон судья выносит определение о судебном разбирательстве дела и рассматривает дело по существу. В этом случае подготовительная часть судебного разбирательства не проводится.

О проведенном предварительном судебном заседании составляется протокол в соответствии с положениями, содержащимися в ст. 174 и 175 ГПК.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к судебному разбирательству, извещает стороны и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц о времени и месте рассмотрения дела (ст. 265 ГПК).

Таким образом, предварительное судебное заседание способствует дальнейшему развитию принципов состязательности и диспозитивности, поскольку в ходе его проведения стороны могут закрепить собственные распорядительные действия, уточнить предмет доказывания, определить достаточность доказательств, а суд – установить подготовленность дела к судебному разбирательству.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда Республики Беларусь дело может быть назначено к судебному разбирательству после того, как будут произведены все необходимые действия по его подготовке, а само дело признано судьей подготовленным к судебному разбирательству.

О назначении дела к судебному разбирательству выносится определение с извещением юридически заинтересованных в исходе дела лиц о времени и месте судебного разбирательства, которое обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25 июня 2009 г. № 4 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»).

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

24.1. Общая характеристика стадии судебного разбирательства

Положения Конституции, как и общепризнанные нормы международного права, обязывают государство обеспечить гражданам не только доступность правосудия, равенство граждан перед законом, но и полное осуществление права на судебную защиту, которая должна быть справедливой, компетентной и эффективной.

Судебное разбирательство является центральной стадией гражданского процесса и имеет определяющее значение для всей судебной деятельности, поскольку в ее рамках осуществляется правосудие по гражданским делам.

В данной стадии процесса наиболее полно реализуются принципы гражданского судопроизводства: законности, гласности, состязательности, независимости судей, равенства граждан перед законом и судом и др.

Устанавливая принцип гласности, ГПК закрепляет в качестве общего правила проведение разбирательства гражданского дела в открытом судебном заседании. Однако в целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну (тайну усыновления, а также иные сведения, разглашение которых запрещено законом), слушание дела может проводиться в закрытом судебном заседании.

Процессуальные действия суда по рассмотрению и разрешению гражданского дела облекаются в форму особых властных судебных актов, которые именуются судебными постановлениями. Согласно положениям ГПК постановления суда могут выступать в виде решений и определений, которые существенно различаются по содержанию, процессуальному порядку вынесения, вступлению в законную силу, возможности кассационного обжалования (опротестования).

Судебное разбирательство – основная стадия гражданского процесса, на которой действуют в полную силу все демократические принципы правосудия. В судебном разбирательстве происходят завершающие этапы судебного доказывания – проверка (исследование) и оценка доказательств. На основе всестороннего и объективного исследования доказательств устанавливаются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; определяются права и юридические обязанности сторон в рамках конкретного правоотношения и от имени государства суд выносит решение по существу спора.

Практически именно на этой стадии совершается правосудие, на других – или ведется подготовка к его осуществлению, или контролируется законность рассмотрения дела, или исполняется вынесенное решение. На этой же стадии в основном обеспечивается воздействие суда на сознание граждан с целью воспитания их в духе неуклонного исполнения законов, уважения норм нравственности и общежития.

Целью судебного разбирательства является обеспечение вынесения законного и обоснованного решения или иного судебного постановления (ч. 1 ст. 266 ГПК).

Согласно ч. 2 ст. 266 ГПК для достижения этой цели суду необходимо окончательно:

- определить состав и позиции юридически заинтересованных в исходе дела лиц;

- установить предмет доказывания, а также получить, исследовать и правильно оценить все необходимые доказательства;

- правильно выбрать и применить соответствующую норму права.

Разбирательство гражданских дел по общему правилу происходит в открытом судебном заседании (ч. 1 ст. 17 и ч. 1 ст. 267 ГПК). Так реализуется принцип гласности, закрепленный в ст. 114 Конституции, который означает, что граждане имеют право присутствовать при рассмотрении судами дел от начала и до конца во всех стадиях процесса. Согласно ч. 4 ст. 271 ГПК участники гражданского судопроизводства, присутствующие на открытом судебном заседании, имеют право фиксировать письменно или с использованием магнитофонной записи ход судебного разбирательства дела с занимаемых ими в зале судебного заседания мест. Кино- и фотосъемка, видеозапись, прямая радио- и теле трансляция допускаются с разрешения суда и с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Эти действия могут быть ограничены во времени.

В целях защиты сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, содержащихся в материалах дела, суд предупреждает лиц, участвующих в закрытом судебном заседании, об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка (ч. 5 ст. 267 ГПК).

Для предотвращения разглашения информации, которая касается интимных сторон жизни граждан или порочит их честь, достоинство или деловую репутацию, а также в случае, если это необходимо для охраны интересов несовершеннолетнего, суд может слушать дело в целом или совершать отдельные процессуальные действия в закрытом судебном заседании. При этом в закрытом судебном заседании присутствуют

только юридически заинтересованных в исходе дела лица, а в необходимых случаях – свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

По просьбе сторон или одной из них при отсутствии возражений юридически заинтересованных в исходе дела лиц суд может рассмотреть в закрытом судебном заседании любое дело.

О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании суд выносит определение. Резолютивная часть решения суда в любом случае оглашается публично.

В ходе судебного разбирательства суд проверяет наличие у истца, заявителей права на обращение в суд и отсутствие препятствий в его осуществлении, а также утверждает распорядительные действия сторон (отказ от иска, мировое соглашение).

Именно в стадии судебного разбирательства наиболее полно реализуются конституционные и отраслевые принципы правосудия. Согласно ст. 269 ГПК каждое гражданское дело должно быть рассмотрено беспристрастным судом в одном и том же составе при строгом соблюдении принципов непосредственности, устности и непрерывности судебного разбирательства.

Принцип непосредственности обеспечивает непосредственное восприятие судом исследуемых по делу доказательств, т. е. личное восприятие судьей собранных по делу доказательств, и разрешение дела лишь на основании исследованных и проверенных в судебном заседании доказательств. Суд непосредственно заслушивает объяснения сторон, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц, показания свидетелей, пояснения специалистов, заключения экспертов, осматривает вещественные доказательства, оглашает письменные доказательства и протоколы и исследует другие доказательства. При этом необходимо обеспечить равную возможность непосредственного участия в исследовании доказательств для всех заинтересованных в исходе дела лиц.

Принцип устности определяет собой устную форму общения суда с участниками процесса в ходе судебного разбирательства. Устная форма ведения процесса составляет необходимое условие реализации принципа гласности. В любом судебном заседании все участники процесса дают объяснения и показания суду в устной форме, все иные доказательства также подвергаются устному обсуждению. В устной форме участники процесса обращаются к суду (заявления, ходатайства, реплики). В отношении процессуальных материалов, изложенных в письменной форме, действует требование о том, чтобы они в судебном заседании были оглашены и предъявлены юридически заинтересованным в исходе дела лицам, а при необходимости – свидетелям, экспертам, специалистам.

Судебное заседание по делу происходит непрерывно, кроме перерывов, предусмотренных законом. До окончания начатого рассмотрения дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие дела. Принцип непрерывности не распространяется на тайну совещательной комнаты, поскольку по окончании рабочего времени, а также в течение рабочего времени делается перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты.

Время и место судебного заседания назначает судья в пределах срока рассмотрения дела, о чем извещаются стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица. Однако в ряде случаев дело рассматривается без вызова ответчика в суд (расторжение брака с лицом, признанным в установленном порядке безвестно отсутствующим, недееспособным). Кроме того, лица, имеющие непосредственный интерес в исходе дела, вправе ходатайствовать о рассмотрении дела в их отсутствие (ч. 3 ст. 267 ГПК).

Согласно общим правилам дела рассматриваются в помещении суда. Проведение судебного заседания или его части вне здания соответствующего суда допускается в случаях, когда это необходимо для повышения воспитательного воздействия судебного разбирательства, существенно снижения судебных издержек, достижения иной процессуальной экономии, а также если осуществление процессуального действия связано с определенным местом (ч. 2 ст. 268 ГПК).

Успешное разрешение дела во многом зависит от председательствующего, наделенного правом управления ходом судебного разбирательства. Судья, рассматривающий дело единолично, сам выполняет обязанности председательствующего. Председательствующий руководит судебным заседанием, обеспечивая полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса и устраняя из судебного разбирательства все, что не имеет прямого отношения к рассматриваемому делу. Участвующие и просто присутствующие в судебном заседании обязаны беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего.

В п. 18 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 7 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса при рассмотрении дел в суде первой инстанции» разъяснено, что в целях выполнения требований ст. 280 ГПК председательствующий в судебном заседании обязан разъяснить юридически заинтересованным в исходе дела лицам их процессуальные права и обязанности, изложенные в ст. 56, 60, 61 ГПК, в том числе право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать

в их исследовании, задавать вопросы другим участникам судопроизводства, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов других лиц; право знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать свои замечания на протокол судебного заседания в порядке, предусмотренном ст. 175 ГПК; право сторон на возмещение расходов по оплате помощи представителя и на возмещение судебных расходов в случаях и порядке, определенных в ст. 124, 135 ГПК; право требовать составления мотивировочной части решения (ст. 305 ГПК); право обжаловать решение в кассационном порядке (ст. 399 ГПК), а также обязанность юридически заинтересованных лиц добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами.

В ГПК установлены обязательные правила судебного заседания, которые должны соблюдаться всеми участниками процесса. При входе суда в зал судебного заседания все присутствующие встают. Участники гражданского судопроизводства обращаются к суду со словами «Высокий суд», дают объяснения, показания и делают заявления стоя. Председательствующий может разрешить давать объяснения, показания, делать заявления сидя, если участнику процесса затруднительно делать это стоя (в силу болезни или преклонного возраста). Участники гражданского судопроизводства, а также все находящиеся в зале судебного заседания граждане обязаны соблюдать в судебном заседании установленный порядок и беспрекословно подчиняться соответствующим распоряжениям председательствующего. Граждане в возрасте до 16 лет в зал судебного заседания не допускаются, за исключением случаев, когда они вызваны судом или если их присутствие суд признает необходимым.

Предусмотрев строгие правила поведения в судебном заседании, законодатель установил ответственность за нарушение указанных правил. Так, в соответствии со ст. 272 ГПК лицу, нарушающему порядок во время судебного заседания, председательствующий от имени суда делает предупреждение. При повторном нарушении порядка в судебном заседании участники гражданского судопроизводства (кроме прокурора) могут быть удалены из зала судебного заседания по определению суда, а граждане, присутствующие при разбирательстве дела, – по распоряжению председательствующего. При нарушении порядка в судебном заседании юридически заинтересованными в исходе дела лицами суд может также отложить разбирательство дела.

В случае удаления из зала заседания юридически заинтересованных в исходе дела лиц не на все время судебного разбирательства председа-

тельствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал судебного заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие.

При нарушении порядка в судебном заседании прокурором или адвокатом суд также вправе отложить дело и сообщить об этом соответственно вышестоящему прокурору, дисциплинарной комиссии территориальной коллегии адвокатов.

Кроме того, проявление неуважения к суду участниками гражданского судопроизводства (кроме прокурора и адвоката) и гражданами, присутствующими в судебном заседании, выразившееся в неподчинении распоряжению председательствующего, нарушении ими порядка во время судебного заседания, а равно совершение кем бы то ни было действий, свидетельствующих о явном пренебрежении к суду или установленным в суде правилам, влекут применение мер, предусмотренных Кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях (гл. 24).

В соответствии с законом суд рассматривает дело в пределах заявленного искового требования. Проводить по собственной инициативе судебное разбирательство в отношении незаявленного требования суд может лишь в случаях, прямо предусмотренных ГПК и другими актами законодательства (например, при установлении факта ничтожности сделки (п. 2 ст. 167 ГК), при рассмотрении дела о недействительности сделки, совершение которой запрещено законодательством (ч. 2 и 3 ст. 170 ГК), а также в случаях, предусмотренных ч. 2 п. 1 ст. 1072 ГК, ч. 4 и 5 ст. 36 КоБС, ч. 2 ст. 77 КоБС, ч. 3 ст. 79 КоБС, ч. 4 ст. 80 и ч. 5 ст. 142 КоБС).

24.2. Порядок судебного разбирательства

Судебное заседание, в котором происходит разбирательство гражданского дела, включает четыре части: подготовительную часть, рассмотрение дела по существу, заключительную часть (судебные прения, судебные реплики), постановление и оглашение решения. Каждая из структурных частей имеет свои задачи и предназначена для разрешения только определенного круга вопросов.

В подготовительной части судебного разбирательства суду необходимо решить вопросы, касающиеся возможности разбирательства дела данным составом суда при явившихся участниках процесса и имеющемся наборе доказательств. В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению в суде. После этого секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) докладывает суду, кто из вызванных лиц по данному делу явился, вручены ли извещения и повестки неявившимся и какие имеются сведения о причинах их неявки. Далее председательствующий

устанавливает личность явившихся, место работы и жительства, проверяет полномочия руководителей юридических лиц и их представителей. Данные о личности явившихся в суд должны быть подтверждены паспортом либо другим документом, удостоверяющим личность.

Председательствующий может выяснять и иные значимые сведения. Например, в отношении стороны, являющейся гражданином, – имущественное положение, а также заработок, если рассматривается иск о возмещении ущерба; в отношении должностного лица или представителя – объем его полномочий; в отношении эксперта – сведения о его образовании, занимаемой должности и стаже работы по специальности; у свидетелей выясняются родственные и иные отношения со сторонами.

После установления личности ответчика председательствующий выясняет, вручена ли ему и когда именно копия искового заявления, а в соответствующих случаях – и копии прилагаемых к этому заявлению документов. Если указанные материалы ответчику вручены не были, разбирательство дела откладывается. Его рассмотрение в данном заседании возможно только с согласия ответчика (ст. 276 ГПК).

Если в процессе принимает участие лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, председательствующий обязан выяснить явку переводчика. Ему разъясняется обязанность осуществлять перевод объяснений, показаний, заявлений лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участников гражданского дела, оглашаемых документов, звукозаписей, заключений экспертов, пояснений специалистов, а также распоряжений председательствующего и принимаемых судебных постановлений. Переводчик в обязательном порядке предупреждается об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод. Его подпись об этом приобщается к протоколу судебного заседания (ст. 277 ГПК).

Если в процессе принимают участие эксперт и специалист, им разъясняются их права и обязанности в процессе. Эксперт предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи или дачу заведомо ложного заключения.

Согласно ст. 278 ГПК после установления личности явившихся свидетелей они до начала допроса удаляются из зала судебного заседания в комнату для свидетелей.

Далее председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в деле в качестве прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи) и разъясняет юридически заинтересованным лицам их право заявлять отводы. Заявленные отводы разрешаются по правилам ст. 35 ГПК.

В соответствии со ст. 280 ГПК председательствующий разъясняет сторонам их право заключить мировое соглашение, применить медиацию или обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий, иные процессуальные права и обязанности и выясняет наличие ходатайств. Лицо, заявившее ходатайство, обязано указать, для разрешения каких вопросов оно заявлено. При этом ходатайства об истребовании новых доказательств, привлечении третьих лиц, отложении дела и по другим вопросам судебного разбирательства должны быть рассмотрены с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц и разрешены с вынесением определения непосредственно после их заявления.

Подготовительная часть судебного разбирательства завершается разрешением вопроса о возможности слушания дела в отсутствие неявившихся участников процесса. Последствия неявки в судебное заседание юридически заинтересованных в исходе дела лиц, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков могут быть различными в зависимости от причин их отсутствия. Так, в случае неявки в судебное заседание кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается. Если юридически заинтересованные в исходе дела лица надлежащим образом извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными. При этом суд вправе рассмотреть дело при неявке кого-либо из юридически заинтересованных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, если признает причины их неявки неуважительными. Также законом допускается рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, если сведения о причине неявки отсутствуют, либо суд признает причины его неявки неуважительными, либо признает, что ответчик умышленно затягивает производство по делу (гл. 28¹ ГПК).

Если истец, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного заседания, не явился без уважительных причин по вызову суда либо не уведомил суд о наличии уважительных причин неявки и нет его письменного заявления о разбирательстве дела в его отсутствие, а ответчик не требует разбирательства дела по существу, суд оставляет заявление без рассмотрения. По делу о расторжении брака иск оставляется без рассмотрения в случае неявки без уважительных причин истца, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, либо если он не уведомил суд о наличии уважительных причин неявки и от него не поступило просьбы о разбирательстве дела в его отсутствие.

При неявке переводчика рассмотрение дела во всех случаях откладывается. В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов или специалистов суд с учетом мнения юридически заинтересованных в исходе дела лиц выносит определение о продолжении судебного разбирательства или об отложении разбирательства дела.

При отложении разбирательства дела суд может допросить явившихся свидетелей, эксперта, специалиста, если в судебном заседании присутствуют обе стороны. При рассмотрении дела после его отложения тем же составом суда повторный вызов указанных лиц производится лишь в случае необходимости (ст. 283 ГПК).

Рассмотрение дела по существу начинается кратким докладом председательствующего. В докладе указываются истец и ответчик, излагается сущность заявленных требований (в том числе по встречному иску), факты, на которых основаны требования, указываются возражения, если они известны. Далее председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования и в каком объеме, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны заключить мировое соглашение. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения, заявление сторон о заключении соглашения о применении медиации заносятся в протокол судебного заседания и подписываются соответственно истцом, ответчиком или сторонами, а также их представителями, если они участвуют в судебном заседании.

Руководствуясь ч. 4 ст. 61 ГПК суд решает вопрос о принятии отказа истца от иска, признании иска ответчиком или утверждении мирового соглашения и разъясняет сторонам последствия этих распорядительных действий. Если суд не найдет возможным принять отказ истца от иска, признание иска ответчиком или утвердить мировое соглашение сторон, он выносит об этом определение и переходит к рассмотрению дела по существу.

Суд приступает к выяснению позиций сторон и третьих лиц. С этой целью заслушиваются объяснения истца, участвующего на его стороне третьего лица и их представителей, ответчика, участвующего на его стороне третьего лица и их представителей, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Прокурор, государственные органы, юридические лица и граждане, обратившиеся от собственного имени в суд с заявлением в защиту прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми.

Заслушав объяснения сторон и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц, председательствующий устанавливает порядок допроса свидетелей, экспертов и исследования других доказательств. Суд решает этот вопрос, предварительно выслушав мнение юридически

заинтересованных в исходе дела лиц. Как правило, после объяснений сторон производится допрос свидетелей, затем исследуются письменные и вещественные доказательства.

Доказательства представляются и исследуются по правилам, установленным в ГПК (разд. V). Если ходатайства об исследовании доказательств не относятся к делу, являются недопустимыми или если спорные факты уже установлены с помощью других доказательств, а стороны настаивают на их исследовании только с целью затягивания процесса по делу, председательствующий отклоняет их.

После исследования всех доказательств председательствующий разъясняет юридически заинтересованным в исходе дела лицам их право заявить ходатайства о дополнении материалов дела. При отсутствии таких ходатайств судья объявляет исследование доказательств по делу законченным и переходит к заслушиванию судебных прений (ст. 289 ГПК).

Заключительная часть судебного разбирательства начинается **судебными прениями**. В судебных прениях стороны и иные юридически заинтересованные в исходе дела лица подводят итоги исследования фактов, имеющих юридическое значение, доказательств, их подтверждающих, норм права, подлежащих применению, и дают им свою оценку. При этом они вправе ссылаться на факты и доказательства, которые были рассмотрены в судебном заседании, и указывать на неисследованность, по их мнению, отдельных фактов и доказательств.

Судебные прения состоят из речей юридически заинтересованных в исходе дела лиц и их представителей. В судебных прениях указанные лица формулируют свою позицию, подводят итоги исследования фактов и доказательств, дают им оценку. Закон устанавливает строгую последовательность выступлений юридически заинтересованных в исходе дела лиц в судебных прениях: сначала выступают истец и его представитель, затем – ответчик и его представитель; третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, и его представитель выступают после сторон по первоначальному иску; третье лицо, не заявляющее самостоятельного требования, и его представитель выступают после истца и его представителя или ответчика и его представителя, на стороне которого это третье лицо участвует в деле. Прокурор, должностные лица или представители государственных органов, юридических лиц, отдельные граждане, обратившиеся от собственного имени в суд за защитой прав других лиц, выступают в судебных прениях первыми. Представители государственных органов, привлеченные судом к участию в процессе для дачи заключения по делу, а также прокурор, вступивший в дело, выступают в судебных прениях последними.

Закон предоставляет юридически заинтересованным в исходе дела лицам право повторного выступления с репликой по поводу сказанного другими лицами. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику или его представителю (ст. 291 ГПК).

Председательствующий не может ограничить продолжительность судебных прений определенным временем, но обязан прерывать лиц, участвующих в прениях, если они говорят о фактах, не имеющих отношения к рассматриваемому делу.

Если председательствующий во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые факты, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении разбирательства дела по существу. После окончания разбирательства судебные прения и реплики проводятся заново в общем порядке.

После прений и реплик суд удаляется в совещательную комнату для *вынесения решения*, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале заседания. **Постановление и оглашение решения** является завершающей частью судебного разбирательства, в которой разрешается гражданско-правовой спор по существу. Во время принятия решения в совещательной комнате может находиться только судья (судьи), рассматривающий дело. Присутствие иных лиц не допускается.

Согласно ст. 301 ГПК суд в совещательной комнате обязан:

- 1) рассмотреть в установленной последовательности вопросы, указанные в ст. 300 ГПК, и сделать необходимые выводы;
- 2) подготовить текст решения.

Ст. 310 ГПК определено, что после разрешения вопросов, указанных в ст. 300 ГПК, суд приступает к подготовке рукописного или печатного текста решения, которое готовится на языке судебного разбирательства по делу с соблюдением правил, изложенных в ст. 301–309 ГПК. Решение подписывается судьей (судьями), вынесшим его. Исправления в тексте решения должны быть оговорены, а оговорки подписаны судьей (судьями) до выхода из совещательной комнаты для оглашения решения.

Сразу после подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания и оглашает его. Отсутствие кого-либо из участников гражданского судопроизводства в зале судебного заседания не препятствует оглашению решения. При отсутствии в решении мотивировочной части суд оглашает его резолютивную часть и излагает обоснование решения. Сообщение мотивов решения необязательно, если дело рассматривалось в закрытом судебном заседании.

Объявив решение, председательствующий разъясняет его содержание, порядок и сроки обжалования (опротестования), ознакомления с протоколом судебного заседания и объявляет судебное заседание закрытым.

СУДЕБНЫЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

25.1. Понятие и виды постановлений суда первой инстанции

Согласно Конституции правосудие осуществляется только судом и только он является носителем судебной власти, наделенным властными полномочиями и применяющим нормы материального и процессуального права.

Актами судебной власти являются постановления, выносимые судом (судьей) в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел. В них получают закрепление властные выводы суда по всем возникшим до возбуждения дела и в ходе процесса материально-правовым и процессуально-правовым вопросам.

Постановление суда первой инстанции – акт, содержащий государственно-властное, индивидуально-конкретное предписание по поводу установленных судом фактов и правоотношений.

Суды первой инстанции в ходе производства по делу принимают судебные постановления в виде решений и определений (ст. 294 ГПК).

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в виде **решения**. Суд выносит решение именем Республики Беларусь. Решение суда содержит ответ по существу заявленных материально-правовых требований. Оно направлено непосредственно на защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон и лиц, обратившихся с заявлением (жалобой) по делам неисковых производств.

Решение суда можно определить как акт органа государственной власти, который постановляется только судом, основывается на законе и направлен на исполнение закона. Содержащееся в решении предписание обязательно для всех лиц, на которых оно распространяется по закону.

Решение суда – правоприменительный акт. Правосудие по гражданским делам – правоприменительная деятельность, осуществляемая всякий раз, когда субъективное право утрачивает свою определенность вследствие оспаривания или нарушения его обязанным лицом. Решение суда обеспечивает здесь связь между конкретной ситуацией, нормой права и силой государственного принуждения. Когда поведение отдельных лиц противоречит установленным правилам и воля их вступает в конфликт с волей государства, возникает необходимость в при-

нудительной реализации нормативных предписаний. Посредством решений суда государство вопреки воле обязанных лиц диктует свою волю, направленную на приведение поведения этих лиц в соответствие с правилами, установленными законом.

Решение суда – процессуальный документ, выносимый судом в особом порядке, определенном законом. В законе предусмотрено его наименование, детально определен круг вопросов и реквизитов, составляющих содержание решения, установлен порядок изготовления решения, вынесения дополнительного решения, исправления опечаток и счетных ошибок в решении.

Решение суда по гражданскому делу решает задачи гражданского процессуального законодательства и судопроизводства, т. е. непосредственно защищает права и охраняемые законом интересы граждан и юридических лиц, способствует воспитанию граждан в духе уважения и исполнения законов, предупреждению правонарушений, укреплению системы хозяйствования и различных форм собственности (ст. 5 ГПК).

На основании ст. 7 ГПК суд осуществляет защиту прав и охраняемых законом интересов путем:

признания права;

присуждения к исполнению обязанности, восстановления нарушенного права или запрета либо пресечения действий, ведущих к нарушению права;

обеспечения возникновения, изменения или прекращения правоотношений;

установления факта, имеющего юридическое значение;

применения других предусмотренных законодательством способов.

Соответственно по способу судебной защиты различаются решения о признании, о присуждении, о преобразовании.

Определением является судебное постановление суда первой инстанции, которым разрешаются отдельные вопросы, возникающие в ходе производства по делу. Определение выносится от имени суда.

Путем вынесения определения суд (судья) разрешает по существу лишь процессуальные вопросы, устанавливает моменты процедурного порядка со стадии возбуждения гражданского дела и на протяжении всего производства по делу. В нем содержится властное предписание касательно процессуального регламента действий, совершаемых участниками конкретного гражданского дела. Каждое определение представляет собой процессуально-правовой факт, в силу которого возникают, изменяются или прекращаются процессуальные правоотношения.

Следует отметить особый характер определения о судебном приказе (ст. 394, 397 ГПК). Определение о судебном приказе выносится в 3-дневный срок со дня поступления заявления в суд, и оно является одновременно исполнительным документом, который приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

25.2. Сущность и содержание решения суда

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2001 г. № 10 «О решении суда первой инстанции» **решением суда первой инстанции** является акт правосудия, которым дело разрешается по существу на основании фактов, установленных в судебном заседании с соблюдением принципов гражданского судопроизводства.

Решение должно содержать ответы на все заявленные требования, быть законным и обоснованным.

В соответствии с п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2001 г. № 10 «О решении суда первой инстанции» решение признается **законным**, если оно вынесено в полном соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к данному правоотношению, и при точном соблюдении норм процессуального права.

Обоснованным признается решение:

при вынесении которого судом учтены все факты, входящие в предмет доказывания по делу;

если факты, положенные в основу решения, подтверждены достоверными и достаточными доказательствами;

если изложенные в решении выводы суда соответствуют установленным фактам.

Согласно ст. 297 ГПК суд основывает решение и определение лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Ни одно из доказательств не имеет для суда заранее установленной силы. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, исходя из требований закона об их относимости, допустимости, достоверности, а в совокупности все доказательства оцениваются судом с точки зрения достаточности для разрешения дела.

Под достаточностью доказательств следует понимать необходимый объем сведений и средств доказывания для получения полных и объективных данных о фактах, входящих в предмет доказывания. Вопрос о достаточности доказательств решается с учетом особенностей каждого конкретного дела.

Суд в обосновании решения обязан изложить содержание представленных доказательств, которыми подтверждаются факты, имеющие значение для дела.

В соответствии с законом решение суда излагается в письменной форме. Структура и содержание судебного решения достаточно четко регламентируются законом.

При вынесении решения суд должен рассмотреть следующие вопросы (ст. 300 ГПК):

какие факты входят в предмет доказывания каждой из сторон, третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора;

какие из этих фактов установлены с помощью достоверных доказательств и какие не установлены;

почему отвергаются те или иные доказательства;

чьи требования или возражения в итоге оказались обоснованными полностью или частично;

какие акты законодательства должны быть применены по данному делу;

как должно быть разрешено дело.

В совещательной комнате суд обязан *в приведенной последовательности* рассмотреть вопросы, сделать необходимые выводы и подготовить текст решения.

Решение суда по делу состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей (ст. 302 ГПК). При этом вводная, описательная и резолютивная части решения составляются обязательно в совещательной комнате после завершения рассмотрения дела и оглашаются сразу после подписания решения судьей (судьями). Мотивировочная часть (обоснование) решения может составляться непосредственно в совещательной комнате либо в 7-дневный срок со дня подачи заявления об этом и поступления кассационной жалобы или кассационного протеста на решение. Мотивировочную часть решения подписывает судья, вынесший решение (ст. 312 ГПК).

В соответствии с требованиями процессуального закона (ст. 303 ГПК) *во вводной части* решения должно быть указано время и место вынесения решения, наименование суда, вынесшего решение, фамилия, собственное имя, отчество судьи и секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), стороны и их представители, прокурор, другие юридически заинтересованные в исходе дела лица, предмет спора.

Описательная часть решения должна содержать указания на то, что требуют или против чего возражают стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица и по каким основаниям. В описательной части решения также отражаются позиция истца, если, напри-

мер, истец изменяет предмет, размер или основание иска, а также позиция ответчика о признании (полностью или частично) или непризнании иска (ст. 304 ГПК).

В соответствии со ст. 305 ГПК *мотивировочная часть (обоснование)* решения составляется:

по требованию юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Такое требование может быть заявлено до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения и в течение 10 дней после его оглашения;

в связи с обжалованием или опротестованием решения в кассационном порядке;

в случаях, когда ГПК установлено, что решение не подлежит кассационному обжалованию или опротестованию;

в случаях, прямо предусмотренных ГПК.

Мотивировочная часть решения должна содержать ответы на вопросы, предусмотренные п. 1–5 ст. 300 ГПК, а в случае составления ее не в совещательной комнате должна быть изложена в виде отдельного документа и содержать указание на решение, в отношении которого она составлена. Мотивировочная часть решения должна содержать фактическое и правовое обоснование выводов суда по делу. В мотивировочной части указываются обстоятельства дела, установленные судом, доказательства, на которых обоснованы его выводы, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства, а также закон, которым руководствовался суд при вынесении решения.

Фактическое основание решения составляет суждение суда о фактах, положенных в основу иска, и возражения на них.

Правовое обоснование означает, что, установив фактические обстоятельства по делу, суд дает юридическую квалификацию взаимоотношениям сторон с указанием соответствующей нормы закона, регулирующей спорное правоотношение. Суд обязан указать конкретную норму материального права (трудового, жилищного, семейного, гражданского и др.), а также норму процессуального права.

Важное значение имеет и *резюмирующая часть* решения (ст. 306 ГПК), поскольку в ней в концентрированном и окончательном виде представлены выводы суда об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, а также на срок и порядок обжалования решения. Кроме того, в необходимых случаях в резолютивной части решения указываются срок и порядок исполнения решения, а также положения о допущении немедленного исполнения или обеспечения исполнения решения, о повороте исполнения решения.

Если решение вынесено в пользу или против нескольких лиц, суд указывает, в какой части решение относится к каждому из них и являются ли ответственность или право взыскания солидарными.

Условные и альтернативные решения не допускаются.

В резолютивной части должно быть четко сформулировано, что именно суд постановил по каждому заявленному требованию в отдельности и по встречному иску (если он был заявлен), какие действия и в чью пользу надлежит совершить обязанному лицу, за какой из сторон признано оспариваемое право. При отказе в удовлетворении исковых требований указывается, кому и в отношении чего отказано судебным решением.

При присуждении имущества в натуре суд указывает в резолютивной части решения (ст. 308 ГПК) стоимость этого имущества, которая должна быть взыскана с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в наличии не окажется, а также с какого банковского счета ответчика должна быть списана в этом случае денежная сумма за невозвращение истцу присужденного имущества.

Согласно ст. 309 ГПК при вынесении решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества, в том числе денежных сумм, суд в резолютивной части решения может указать, что если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, то истец вправе произвести эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов.

Если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого решение должно быть исполнено.

При вынесении решения о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, и трудоустройстве лица, обязанного возмещать указанные расходы, суд в резолютивной части решения обязывает ответчика в течение шести рабочих дней со дня вынесения решения явиться в комитет по труду, занятости и социальной защите Минского городского исполнительного комитета, управление (отдел) по труду, занятости и социальной защите городского, районного исполнительного комитета по его месту жительства для трудоустройства.

Кроме того, в резолютивной части решения указывается, с кого и в каком размере взыскиваются судебные расходы, связанные с рассмотрением дела. По делу о расторжении брака также должны быть указаны суммы, подлежащие уплате одним или обоими супругами при регистрации расторжения брака.

25.3. Законная сила судебного решения

Решение суда первой инстанции обладает рядом свойств.

Законная сила судебного решения – особое свойство решения суда, приобретаемое им при определенных условиях и заключающееся в его общеобязательности и неизменности для суда, его постановившего.

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на кассационное обжалование и опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае подачи кассационной жалобы или принесения кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела вышестоящим судом (ст. 317 ГПК).

Решения Верховного Суда Республики Беларусь, а также решения иных судов в случаях, предусмотренных в ГПК (например, решение суда первой инстанции по жалобам на решение о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь в случае рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь в ускоренном порядке), вступают в законную силу немедленно после его провозглашения. Решения, вступившие в законную силу немедленно, не обжалуются и не опротестовываются в кассационном порядке. Пересмотр таких решений возможен в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам. В данной ситуации можно говорить о таком свойстве решения, как неопровержимость.

Законная сила решения проявляется и в ряде других правовых свойств, таких как исключительность, обязательность, преюдициальность (предрешимость) и исполнимость.

Под исключительностью понимается недопустимость возбуждения, рассмотрения и разрешения дела судом по вторичному заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен вступившим в законную силу решением. Так, в соответствии со ст. 318 ГПК по вступлении решения суда в законную силу стороны и другие юридически заинтересованные в исходе дела лица, а также их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в судопроизводстве по другому делу установленные судом факты и правоотношения.

Однако вступление в законную силу судебного решения не является препятствием для обжалования или опротестования его в порядке надзора в сроки, установленные процессуальным законодательством.

Если по вступлении в законную силу решения суда по длящимся правоотношениям сторон (например, присуждение периодических платежей) изменяются обстоятельства, на которых основано решение, каждая сторона вправе путем предъявления нового иска требовать вынесения нового решения.

Под обязательностью судебного решения следует понимать такое его качество, в силу которого все органы власти, должностные лица, граждане и юридические лица обязаны считаться в своей деятельности с судебным решением и исполнять его. Указанное свойство нашло закрепление в ст. 24 ГПК: вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех граждан, в том числе должностных лиц, а также юридических лиц и подлежат исполнению на всей территории Республики Беларусь.

В свою очередь, следует обратить внимание на то, что обязательность судебных постановлений не лишает заинтересованных лиц возможности обратиться в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов, спор о которых судом не был рассмотрен и разрешен.

Важным свойством является также **преюдициальность (предрешимость)** судебного решения, которая заключается в том, что факты и правоотношения, установленные судом и зафиксированные в решении, не могут подвергаться сомнению и вторичному исследованию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Не менее важным является и такое свойство, как **исполнимость**. Решение исполняется, как правило, после вступления его в законную силу (ч. 1 ст. 463 ГПК). Однако в исключительных случаях закон допускает и немедленное исполнение. Так, согласно ст. 313 ГПК **немедленному исполнению** подлежат решения:

- о присуждении алиментов;
- взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;
- присуждении периодических платежей в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- присуждении работнику заработной платы, но не свыше чем за один месяц;
- восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника;
- трудоустройстве лица, обязанного возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, неработающего либо работающего, но не в полном объеме

в течение шести месяцев возмещающего в добровольном порядке по его заявлению указанные расходы;

в других случаях, прямо предусмотренных ГПК.

Кроме того, суд может допустить немедленное исполнение решения полностью или в части, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать невозможным само исполнение.

При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Обеспечение интересов ответчика при немедленном исполнении решения может заключаться также в отложении передачи истцу взысканных денежных сумм или иного имущества до вступления решения в законную силу.

25.4. Пересмотр судебного постановления суда первой инстанции вынесшим его судом

После оглашения решение не может быть изменено вынесшим его судом. Если по делу при вынесении решения были допущены ошибки, то они могут быть исправлены только вышестоящим судом.

Вместе с тем законом определены случаи, когда исправление недостатков судебного решения может быть совершено тем же судом, который вынес решение по делу. К таким случаям относятся:

вынесение дополнительного решения;

разъяснение решения;

исправление описок и явных счетных ошибок в решении.

В ст. 326 ГПК предусмотрено, что **дополнительное решение** выносится по требованию, рассмотренному в судебном заседании, но не разрешенному судом или разрешенному не полностью, а также в отношении судебных расходов.

Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вступления решения в законную силу по инициативе суда, вынесшего решение, или по заявлению юридически заинтересованного в исходе дела лица.

Дополнительное решение выносится тем же судом, который вынес решение, с соблюдением требований, предусмотренных ст. 298–312 ГПК. Дополнительное решение может быть обжаловано и опротестовано в кассационном порядке.

В случае неясности решения суд, вынесший решение по делу, вправе по своей инициативе или по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц разъяснить решение, не изменяя его содержания.

Разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено (ст. 327 ГПК).

Кроме того, ст. 328 ГПК предусмотрено, что суд, вынесший решение, может по своей инициативе или по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц **исправить допущенные в решении описки и явные счетные ошибки**.

Исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств, суд, вынесший решение, вправе также отсрочить или рассрочить его исполнение.

В случае необходимости суд, вынесший решение, вправе изменить способ и порядок исполнения решения (ст. 329 ГПК).

Вопросы о вынесении дополнительного решения, разъяснении решения, об исправлении описок и явных счетных ошибок в решении, отсрочке и рассрочке исполнения решения или об изменении способа и порядка исполнения решения разрешаются в судебном заседании с извещением юридически заинтересованных в исходе дела лиц.

Неявка этих лиц, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения поставленного перед судом вопроса (ст. 330 ГПК).

25.5. Определение суда первой инстанции

Определение – постановление суда первой инстанции, которым разрешаются отдельные вопросы, возникающие в ходе производства по делу, а в предусмотренных ГПК случаях оканчивается производство по делу без вынесения решения. Определения суда выносятся от имени суда (ст. 296 ГПК).

Классификация определений суда первой инстанции возможна по различным критериям: по субъекту, форме и порядку составления, по содержанию и характеру воздействия на развитие процесса.

По субъекту вынесения определения могут быть коллегиальными и единоличными. В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГПК гражданские дела по первой инстанции рассматриваются судьями всех судов единолично, а в случаях, предусмотренных ГПК, – коллегиально (рассмотрение патентного спора судебной коллегией по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь).

По форме и порядку составления определения могут быть в виде отдельного процессуального документа или в виде устного предписания суда (судьи), занесенного дословно в протокол судебного заседания.

При разрешении несложных вопросов определения могут выноситься судом без удаления в совещательную комнату и заносятся в протокол судебного заседания (протокольное определение).

При разрешении сложных вопросов (о прекращении, приостановлении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения и без движения, подготовке дела к судебному разбирательству, назначении экспертизы и т. п.) суд выносит определение в совещательной комнате в виде отдельного документа.

По сложным вопросам, возникшим во время судебного разбирательства, определения выносятся в совещательной комнате (ст. 319 ГПК).

Определение, как и решение суда, состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. Определение суда, как и любой процессуальный документ, если оно выносится в виде отдельного документа, должно содержать:

- время и место вынесения определения;
- наименование суда, вынесшего определение, фамилию, собственное имя, отчество судьи и секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи);
- наименование юридически заинтересованных в исходе дела лиц и предмета спора;
- вопрос, по которому выносится определение;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылки на акты законодательства, которыми суд руководствовался;
- постановление суда;
- порядок и срок обжалования или опротестования определения, если оно подлежит обжалованию или опротестованию.

В протокольном определении указывается вопрос, по которому выносится определение и постановление суда (ст. 320 ГПК).

По содержанию и характеру воздействия на развитие процесса по делу определения подразделяются на подготовительные, пресекательные, заключительные, восполнительные и частные.

Подготовительные определения имеют целью обеспечить подготовку дела к судебному разбирательству, движение дела по отдельным стадиям процесса и нормальное завершение производства по делу. Такие определения выносятся по вопросам: возбуждения дела, подготовки дела к судебному разбирательству, вступления в уже начавшийся процесс заинтересованных лиц, замены ненадлежащих сторон, обеспечения иска, исполнения решения, выдачи дубликата исполнительного листа, отсрочки и рассрочки исполнения решения и т. п.

Пресекательные определения препятствуют возникновению процесса по делу или прекращают производство по делу, когда отсутствуют

законные основания для возбуждения дела и судебного разбирательства (например, определения: об отказе в принятии искового заявления, оставлении заявления без движения, оставлении заявления без рассмотрения, прекращении производства по делу и т. д.). Общим признаком пресекательных определений является то, что они выносятся только в случаях, прямо указанных в законе. Перечень оснований для их вынесения всегда исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит. Оформляются эти определения только в виде отдельного процессуального документа.

Заключительные определения заканчивают производство по делу в случаях урегулирования спора сторонами без вынесения решения суда. Это определения об утверждении мирового соглашения сторон, о принятии отказа истца от иска (ст. 164 ГПК).

Восполнительные определения выносятся с целью устранения различных процессуальных упущений со стороны суда, требующих восполнения действий по конкретному гражданскому делу. К ним относятся определения: об исправлении описок и явных счетных ошибок, разъяснении содержания решения, изменении порядка и способа исполнения решения и т. д.

В ГПК содержатся положения **о частном определении** (ст. 325), которые занимают особое место среди определений суда, поскольку постановляются по вопросам, выходящим за пределы спора по конкретному делу.

Суд, обнаружив при рассмотрении дела нарушения законности отдельными должностными лицами (гражданами) либо существенные недостатки (нарушения) в деятельности юридических лиц, выносит частное определение и направляет его соответствующим юридическим лицам или их должностным лицам, которые обязаны в месячный срок сообщить суду о принятых ими мерах.

Если при рассмотрении дела суд обнаружит признаки преступления в действиях гражданина, он сообщает об этом прокурору частным определением.

Частное определение суда может быть обжаловано (опротестовано).

Для обеспечения эффективности частных определений законодатель предусмотрел действенный контроль за их исполнением. Так, в силу ч. 4 ст. 325 ГПК за оставление без рассмотрения частного определения суда либо непринятие мер к устранению указанных в нем нарушений, а равно несвоевременный ответ на частное определение должностные лица несут ответственность, предусмотренную КоАП.

Если определение было вынесено в ходе судебного заседания, то оно оглашается немедленно после вынесения. Копии определения, которое может быть обжаловано или опротестовано отдельно от решения, суд отправляет по почте сторонам и другим юридически заинтересованным в исходе дела лицам, которые не присутствовали в судебном заседании, в 3-дневный срок с момента вынесения определения.

Определения, кроме подлежащих обжалованию или опротестованию отдельно от решений, вступают в законную силу сразу после оглашения, а если определение не оглашалось – после подписания его судьей (судьями).

По общему правилу определения, кроме тех, которые могут быть обжалованы или опротестованы, могут отменяться или изменяться вынесшим их судом как в случае ошибочности, так и в связи с изменением обстоятельств дела. Отмена или изменение определения в таких случаях производится по ходатайству сторон или другого юридически заинтересованного в исходе дела лица.

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

26.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений

Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений – один из видов производств по гражданским делам (ст. 8 ГПК). Дела, возникающие из административно-правовых отношений – разновидность гражданских дел (п. 2 ст. 1 ГПК).

Правовое регулирование производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, осуществляется гл. 29 ГПК (ст. 335–360² ГПК), иными статьями ГПК, которые подлежат применению в части, не противоречащей сущности данного производства. Отдельные нормы, регламентирующие производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений, содержатся в Избирательном кодексе Республики Беларусь, иных нормативных правовых актах.

Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений, – самостоятельный вид гражданского судопроизводства, в котором суд осуществляет контроль за законностью действий (бездействий) избирательных комиссий, органов, регистрирующих акты гражданского состояния, нотариата, Апелляционного совета, иных государственных органов и юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан и юридических лиц.

На основании ст. 335 ГПК суд рассматривает дела:

1) по жалобам на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата (далее, если не указано иное, – комиссия), а также на решение органов, образовавших соответствующую комиссию, в случаях, предусмотренных законодательством о выборах, референдуме, отзыве депутата и члена Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;

2) по жалобам на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния;

3) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;

4) по жалобам на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц;

5) по жалобам на решения Апелляционного совета;

6) иные дела, возникающие из административно-правовых отношений, в случаях, предусмотренных законом.

Дела, возникающие из административно-правовых отношений, рассматриваются судами по правилам искового производства с учетом положений гл. 29 ГПК и сущности данного вида производства (ст. 336 ГПК).

Общий срок рассмотрения гражданских дел, возникающих из административно-правовых отношений в суде первой инстанции, – не позднее месячного срока со дня поступления заявления в суд, если иное не установлено ГПК и другими актами законодательства (ст. 337 ГПК).

Юридически заинтересованные в исходе дела лица в делах, возникающих из административно-правовых отношений, – заявители и государственные органы, организации и должностные лица, действия (бездействие) которых обжалуются (ч. 2 ст. 54 ГПК).

Права и обязанности заявителей, а также государственных органов, организаций и должностных лиц, действия (бездействие) которых обжалуются, определены в ст. 338 ГПК. Юридически заинтересованные в исходе дела лица пользуются правами и несут обязанности, предусмотренные ст. 56 ГПК. Заявитель с учетом положений ч. 4 ст. 61 ГПК вправе отказаться от жалобы, изменить мотивы жалобы в пределах обжалуемого действия. Государственные органы, организации и должностные лица, действия (бездействие) которых обжалуются, вправе признать жалобу в случаях, когда они в пределах своей компетенции могут вносить изменения в обжалуемое действие. По делам данной категории не допускается заключение мирового соглашения.

Судам подведомственны дела, возникающие из административно-правовых отношений, перечисленные в ст. 335 ГПК (п. 3 ч. 1 ст. 37 ГПК). Данная категория дел возбуждается в суде **по жалобе** с соблюдением общих правил подсудности (ст. 46, 47, ч. 1 ст. 340 ГПК).

Предмет жалобы – несогласие заявителя или прокурора с действиями (бездействием) государственного органа, организации или должностного лица.

Мотивы (основания) жалобы – юридические факты и иные обстоятельства, свидетельствующие о незаконности или необоснованности действий государственных органов, организаций или должностных лиц.

В жалобе может также содержаться указание на определенные средства защиты прав заявителя или иных лиц посредством отмены, изменения действий государственного органа, организации или должностного лица, установления его обязанности совершить определенное действие или иным предусмотренным законом способом.

В ч. 2 ст. 340 ГПК **к средствам обеспечения жалоб** отнесены:

запрет исполнения действий государственного органа, организации или должностного лица до истечения срока на судебное обжалование (опротестование) в случаях, предусмотренных законом;

обязательное приостановление исполнения обжалованного действия в случаях, предусмотренных законом.

Суд вправе и в иных случаях по собственной инициативе или ходатайству заявителя приостановить исполнение обжалованного действия в любом положении дела. Копия определения суда о приостановлении исполнения направляется в государственный орган, организацию или должностному лицу, действия которых обжалуются, а также лицу, осуществляющему исполнение (ч. 3, 4 ст. 340 ГПК).

Жалобы о возбуждении производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, должны быть оплачены **государственной пошлиной** по ставке, установленной п. 2 прил. 14 к НК размере базовой величины.

В случаях когда судебные расходы возлагаются на организации, не обладающие правами юридического лица, эти обязанности по решению суда несет юридическое лицо, в структуру которого они входят (ч. 2 ст. 337 ГПК). По делам, связанным с обжалованием действий избирательных комиссий, издержки, связанные с рассмотрением этих дел, не взимаются (ч. 3 ст. 337 ГПК).

Определенная специфика при рассмотрении гражданских дел, возникающих из административно-правовых отношений, присуща распределению бремени доказывания. Обязанность по представлению суду материалов, послуживших основанием для соответствующих действий (бездействий), возложена на государственные органы, организации и должностных лиц, действия которых обжалуются (ч. 2 ст. 339 ГПК). Заявители, государственные органы, организации и должностные лица, а также иные заинтересованные в исходе дела лица не обязаны доказывать те факты, на которые ссылаются. Представление суду доказательств и иных материалов является правом данных участников процесса (ч. 3 ст. 339 ГПК).

26.2. Особенности рассмотрения жалоб на действия Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов, избирательной комиссии, комиссии по референдуму, комиссии по проведению голосования об отзыве депутата, на решение органов, образовавших комиссию

Законодательством установлен судебный порядок рассмотрения жалоб на действия избирательных комиссий (§ 2 гл. 31 ГПК, ст. 341–343 ГПК). Жалоба по данной категории дел подается в суд в случаях и порядке, предусмотренных законом.

Субъектом, обладающим правом подачи жалобы, является лицо, не согласное с решением комиссии. При несоблюдении порядка предварительного обращения с жалобой в комиссию суд не оставляет указанную жалобу без рассмотрения, а направляет ее в соответствующую комиссию (ч. 2 ст. 341 ГПК).

Срок рассмотрения судьей жалоб на действия комиссии – не позднее чем в 5-дневный срок с момента подачи жалобы, если иное не предусмотрено законом. Жалоба на решение органов, образовавших комиссию, должна быть рассмотрена в 3-дневный срок (ч. 1 ст. 342 ГПК).

Согласно ч. 3 ст. 341 ГПК субъекты, выдвинувшие своих представителей в состав комиссии, вправе подать жалобу на решение органов, образовавших комиссию, в 3-дневный срок со дня принятия решения в порядке, предусмотренном законом.

Рассмотрение жалобы судом осуществляется с вызовом заявителя, представителя соответствующей комиссии, представителя органа, образовавшего комиссию (ч. 2 ст. 342 ГПК). Неявка указанных лиц не является препятствием для разрешения дела. Дело по жалобе на действия комиссии, на решение органов, образовавших комиссию, суд рассматривает с участием прокурора (ч. 3 ст. 342 ГПК).

По результатам рассмотрения жалобы суд выносит одно из следующих *мотивированных решений*:

- 1) об оставлении обжалуемого решения без изменения, а жалобы – без удовлетворения;
- 2) об обоснованности жалобы и обязанности устранить допущенное нарушение (ч. 1 ст. 343 ГПК).

Решение суда вступает в законную силу немедленно после его провозглашения и обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит. После вынесения решения суд немедленно направляет копию этого решения всем юридически заинтересованным в исходе дела лицам (ч. 2 ст. 343 ГПК).

26.3. Особенности рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния

Процессуальный порядок рассмотрения жалоб на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния определен в § 4 гл. 29 ГПК (ст. 348–350 ГПК). Рассмотрение указанных жалоб в рамках производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, осуществляется исключительно при отсутствии спора о праве в исправлении или изменении записи актов гражданского состояния.

Подсудность при подаче жалоб по указанной категории дел определяется местом жительства заявителя (ст. 348 ГПК).

Жалоба на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния, должна соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 242, 243 ГПК, с учетом общих положений гл. 29 ГПК.

Содержание жалобы на отказ органов, регистрирующих акты гражданского состояния, внести исправления или изменения в записи актов гражданского состояния, должно включать сведения о том:

- каким органом была произведена запись;
- в чем заключается неправильность оспариваемой записи;
- какими доказательствами это подтверждается;
- по каким причинам было отказано в исправлении или изменении записи (ч. 1 ст. 349 ГПК).

К жалобе должны быть приложены копия соответствующей записи и выданных на ее основании свидетельств, заключение органа, регистрирующего акты гражданского состояния, об отказе в изменении или исправлении записи и другие необходимые по делу документы (ч. 2 ст. 349 ГПК).

Решение суда по жалобе должно быть мотивированным (ч. 1 ст. 350 ГПК). В решении суда, которым удовлетворена жалоба на отказ в исправлении или изменении записи акта гражданского состояния, указывается, в какую запись (каким органом, регистрирующим акты гражданского состояния, и в отношении каких лиц составлена, ее номер и дата) и какие конкретно изменения или исправления необходимо внести (ч. 2 ст. 350 ГПК). Решение суда, которым установлена неправильность записи в книге регистрации актов гражданского состояния, служит основанием для исправления такой записи органами, регистрирующими акты гражданского состояния (ч. 3 ст. 350 ГПК).

При правоммерном отказе во внесении исправления в запись акта гражданского состояния имеющий юридическое значение для заявителя факт может быть установлен в порядке особого производства. В процессуальной доктрине отмечают, что «если несудебный орган отказал в установлении факта по мотиву отсутствия или достаточности тех материалов, которые он вправе принимать в подтверждение данного факта, то обращаться в суд в целях доказывания этого факта с помощью иных средств доказывания заинтересованное лицо должно не путем подачи жалобы в порядке ст.ст. 353–358 ГПК, а посредством подачи заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение, в порядке ч. 2 ст. 364 ГПК»¹.

Пример. Расолову отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство в связи с ошибкой в написании фамилии отца в свидетельстве о смерти. Расолов обратился в отдел ЗАГС с заявлением о внесении исправлений в актовую запись о его рождении, просил исправить в сведениях о ребенке и родителях фамилию «Росолов» на «Расолов». В осуществлении данной административной процедуры ему отказано из-за отсутствия достаточных оснований для внесения исправлений. Органами ЗАГС отказ во внесении исправлений в запись акта гражданского состояния мотивирован тем, что в свидетельстве о рождении отца, в свидетельстве о заключении брака родителей Расолова, в свидетельстве о его рождении, в свидетельстве о расторжении брака его родителей указано несколько вариантов написания фамилии отца. Расолов согласился с данным заключением и обратился в суд с заявлением об установлении факта родственных отношений.

26.4. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении

Порядок и особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении предусмотрен в § 5 гл. 29 ГПК (ст. 351–352 ГПК). Отдельные вопросы рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 сентября 1998 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении».

В соответствии с ч. 6 ст. 47 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З обращения граждан и юридических лиц по вопросам, не связанным с обжалованием законности совершенных нотариусами нотариальных действий или отказа в их совершении (нарушение сро-

¹ Скобелев В. Правовая природа дел по жалобам на отказ органов ЗАГС внести исправления или изменения в запись актов гражданского состояния // Суд. весн. – 2006. – № 3. – С. 63.

ков совершения таких действий, несоблюдение установленных часов приема и др.), рассматриваются территориальными нотариальными палатами.

Жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении рассматриваются в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, при отсутствии спора о праве гражданском, подведомственном судам общей юрисдикции.

Белорусский законодатель поддержал высказанное в доктрине гражданского процессуального права мнение о том, что дела по жалобам на нотариальные действия и на отказ в их совершении по своей процессуальной природе не являются бесспорными и что их сущность состоит в споре, возникающем между заинтересованным лицом, обратившимся за совершением нотариального действия и получившим отказ в его совершении либо считающим нотариальное действие совершенным неправильно, и нотариусом, другим должностным лицом, наделенным правом совершать нотариальные действия. Признание существования по указанным делам спора, возникшего из связывающего стороны административного правоотношения, привело к тому, что нормы, регулирующие порядок их рассмотрения, в ГПК 1999 г. включены в гл. 29, в отличие от ГПК 1964 г., в котором соответствующие положения находились в главе «Особое производство»¹.

При наличии спора о праве суд до возбуждения гражданского дела выносит определение об оставлении жалобы без движения, после возбуждения – оставляет жалобу без рассмотрения и разъясняет заинтересованному лицу его право обратиться в суд с иском на общих основаниях (п. 10 ст. 165 ГПК).

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в ч. 2 п. 5 постановления от 24 сентября 1998 г. № 7 уточнил, что заявления лиц, оспаривающих права и обязанности, основанные на совершенном нотариальном действии, рассматриваются судом в порядке искового производства. Не могут быть рассмотрены в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений, например, жалобы: на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие или спора наследников об имуществе; на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, удостоверенному с нарушением требований закона; об оспаривании исполнительных надписей на документах о задолженности по банковским кредитам,

¹ См.: Белова Т. Особенности рассмотрения жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении в гражданском и хозяйственном судопроизводстве Республики Беларусь // Юстиция Беларуси. – 2012. – № 9. – С. 25.

квартирной плате, коммунальным услугам при наличии спора между должником и взыскателем о размерах платежей.

Заявителями по указанной категории дел являются:

лица, обратившиеся за совершением нотариального действия и считающие неправильным совершенное нотариальное действие или неправомерным отказ в совершении нотариального действия;

лица, интересы которых ущемлены в связи с совершением нотариального действия;

прокурор в случаях, предусмотренных ст. 81 ГПК и Законом Республики Беларусь «О прокуратуре Республики Беларусь».

Жалоба подается в суд:

по месту нахождения нотариальной конторы, нотариального бюро или государственного органа, юридических лиц, иных организаций, должностные лица которых в силу закона вправе совершать нотариальные действия, – лицами, обратившимися за совершением нотариального действия и считающими неправильным совершенное нотариальное действие или неправомерным отказ в совершении нотариального действия, а также лицами, интересы которых ущемлены в связи с совершением нотариального действия (ч. 1 ст. 351 ГПК);

по месту порта приписки судна или по месту учета судна в Республике Беларусь – на неправильное удостоверение завещания или на отказ в его удостоверении капитаном морского судна или судна внутреннего плавания, плавающего под Государственным флагом Республики Беларусь (ч. 2 ст. 351 ГПК).

В ч. 3 ст. 351 ГПК установлен 10-дневный срок для подачи жалобы в суд, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении.

При наличии уважительных причин пропуска срока на обжалование суд при заявлении требования о его восстановлении восстанавливает данный срок и рассматривает жалобу по существу. В качестве уважительных причин суд может признать командировку, тяжелую болезнь, беспомощное состояние заявителя и т. п.

Рассмотрение жалобы осуществляется судьей с участием заявителя, нотариуса или другого должностного лица, совершившего обжалуемое нотариальное действие или отказавшего в совершении нотариального действия, однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

После разбирательства дела суд выносит *мотивированное решение*, которым может признать:

1) действия, совершенные нотариусом или должностным лицом, совершающим нотариальные действия, правильными и отклонить жалобу;

2) жалобу обоснованной и обязать нотариуса или другое должностное лицо, совершающее нотариальное действие, выполнить определенные действия;

3) жалобу обоснованной и обязать нотариуса или другое должностное лицо, совершающее нотариальное действие, внести исправления в совершенное нотариальное действие (устранить допущенные при совершении нотариального действия нарушения);

4) жалобу обоснованной и отменить совершенное нотариальное действие (ст. 352 ГПК).

В случае отмены нотариального действия или внесения исправления в него в резолютивной части решения следует указать, какое конкретное действие, когда и кем совершенное отменяется или исправляется; при удовлетворении жалобы на отказ в совершении нотариального действия – какое именно нотариальное действие и кем должно быть совершено (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 сентября 1998 г. № 7).

Гражданские дела по спорам, связанным с нотариальными действиями помимо жалоб на нотариальные действия или на отказ в их совершении включают также иски о признании нотариального действия недействительным (например, иски о признании недействительными договоров отчуждения недвижимого имущества, о признании завещаний и свидетельств о праве на наследство недействительными). Данные споры рассматриваются в порядке искового производства.

26.5. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц

Гражданским процессуальным законодательством определен порядок рассмотрения и разрешения жалоб на действия (бездействие) государственных органов и иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц, ущемляющих права граждан, а в случаях, предусмотренных актами законодательства, – и права юридических лиц (§ 6 гл. 29 ГПК, ст. 353–358 ГПК). Некоторые вопросы рассмотрения и разрешения указанной категории жалоб разъяснены Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении от 24 декабря 2009 г. № 11 «О применении судами зако-

нодательства, регулирующего защиту прав и законных интересов граждан при рассмотрении жалоб на неправомерные действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц»).

В соответствии с правилами § 6 гл. 29 ГПК в суде рассматриваются жалобы граждан, если они считают, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены их права, за исключением случаев, когда законодательством для разрешения отдельных жалоб определен иной, не судебный, порядок обжалования.

В соответствии с п. 7 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 декабря 2009 г. № 11 юридические лица вправе подать жалобу в порядке § 6 гл. 29 ГПК, когда это прямо предусмотрено законодательством. На основании § 6 гл. 29 ГПК в суд могут быть обжалованы административные решения государственных органов, иных организаций (уполномоченных органов), к компетенции которых относится осуществление административных процедур, письменные предупреждения регистрирующих органов, вынесенные политической партии, союзу, общественному объединению, союзу, а также отказ, уклонение регистрирующего органа от государственной регистрации религиозной организации.

Судебной практике известны следующие жалобы на неправомерные действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц:

- на действия управления по гражданству и миграции, отказавшего в выдаче паспорта без идентификационного номера;

- о признании незаконным решения призывной комиссии о призыве на срочную военную службу;

- об отмене решения комиссии по назначению пенсий;

- на действия директора сельхозпредприятия об отказе в выделении угодий для сенокоса;

- на действия администрации об отказе в регистрации по месту жительства в предоставлении одноразовой безвозмездной субсидии на строительство жилого помещения;

- о признании недействительным решения общего собрания гаражно-строительного кооператива об исключении заявителя из членов кооператива;

- о признании незаконным заключения военно-врачебной комиссии об установлении факта получения заболевания при исполнении служебных обязанностей в период прохождения военной службы (суд, рассматривая

данную жалобу, решает по существу и спор о наличии или отсутствии факта получения заболевания при исполнении служебных обязанностей во время прохождения службы¹).

При наличии спора о праве, суд принимает решение в соответствии с п. 10 ст. 165 ГПК, п. 8 ст. 246 ГПК. В данном случае возбуждение дела по жалобе влечет судебную волокиту и затягивает разрешение спорных правоотношений.

Пример. К. обратился в суд с жалобой на действия местной администрации, отказавшей ему в приватизации квартиры на безвозмездной основе. Представитель администрации с жалобой не согласился, ссылаясь на то, что К. не имеет права на приватизацию квартиры на безвозмездной основе. Поскольку между администрацией и К. возник спор о праве на приватизацию квартиры, жалоба К. судом оставлена без рассмотрения, К. разъяснено, что он вправе обратиться в суд с иском о признании права на приватизацию квартиры на безвозмездной основе.

В ст. 353 ГПК уточнен субъект, имеющий право на обращение с жалобой в суд. Таким правом наделен гражданин, считающий, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, иных юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены его права, кроме случаев, когда для разрешения отдельных жалоб законодательством Республики Беларусь установлен иной, не судебный, порядок обжалования.

К действиям (бездействию) государственных органов, иных юридических лиц и организаций, должностных лиц, подлежащих судебному обжалованию, относятся коллегиальное и единоличное действия (бездействие), в результате которых гражданин незаконно лишен возможности полностью или частично осуществить право, предоставленное ему нормативным правовым актом, либо на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность.

В суд с жалобой в порядке, предусмотренном § 6 гл. 29 ГПК, и в случаях, прямо предусмотренных законодательством Республики Беларусь, вправе обратиться юридические лица, считающие, что неправомерными действиями (бездействием) государственных органов, юридических лиц, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, и должностных лиц ущемлены их права (ст. 358 ГПК).

Жалоба в соответствии с § 6 гл. 29 ГПК подается в суд *после обжалования действия* государственного органа, юридического лица, а также

¹ См.: Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь от 13 марта 2003 г. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

организации, не являющейся юридическим лицом, должностного лица вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, юридическому лицу, организации, должностному лицу, который обязан рассмотреть ее и о результатах рассмотрения сообщить гражданину в месячный срок. Исключение составляют случаи, когда законодательством установлен иной порядок.

Пример. В жалобе в суд К. указала, что в 1986 г. она была командирована в составе бригады работников лабораторной службы в Хойникский район Гомельской области в распоряжение главного врача районной больницы. В 1991 г. она была признана участницей ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС. С 3 по 6 мая 1986 г. их группа делала заборы крови жителям деревень. В 2012 г. решением районной комиссии по Чернобыльской АЭС ей было отказано в обмене удостоверения, поскольку отсутствовали первичные документы, подтверждающие факт ее участия в работах по ликвидации последствий катастрофы. Решением Межведомственной комиссии по установлению статуса гражданам, пострадавшим от катастрофы на Чернобыльской АЭС, других радиационных аварий, ей также было отказано в обмене удостоверения. Суд признал жалобу К. обоснованной, установил факт ее участия в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС, решение администрации района и Межведомственной комиссии отменил, обязал администрацию произвести К. обмен удостоверения участника ликвидации катастрофы на Чернобыльской АЭС.

Альтернативная подведомственность соответствующей жалобы может быть предусмотрена в ином законодательном акте. В частности, ч. 3 ст. 6 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2007 г. № 263-З «Об органах внутренних дел Республики Беларусь» предоставляет возможность обжалования действий (бездействия) сотрудников органов внутренних дел в вышестоящий государственный орган или вышестоящему должностному лицу, прокурору или в суд. В данном случае обращение заявителя в вышестоящий орган внутренних дел не требуется до подачи жалобы в суд.

Несоблюдение установленного для данной категории дел порядка предварительного внесудебного разрешения дела влечет отказ в возбуждении дела (п. 2 ст. 246 ГПК) либо оставление жалобы без рассмотрения (п. 1 ст. 165 ГПК).

Жалоба может быть подана в суд гражданином, права которого нарушены, его представителем, а также прокурором (ст. 81 ГПК).

Подсудность подачи жалобы: жалоба подается в суд по месту нахождения государственного органа, иного юридического лица, другой организации или по месту работы должностного лица, чьи действия обжалуются, если иное не предусмотрено ГПК (ч. 3 ст. 354 ГПК).

Особое значение имеет соблюдение **срока обращения с жалобой в суд**. Сроки обращения в суд с жалобой определены в ст. 355 ГПК. Жалоба может быть подана в суд:

в месячный срок, исчисляемый со дня получения гражданином отказа вышестоящего государственного органа, юридического лица, организации либо должностного лица в удовлетворении жалобы;

со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если заявителем не был получен на нее ответ;

со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его права – при отсутствии обязательного внесудебного порядка обжалования.

Если законодательными актами Республики Беларусь установлен иной срок обращения с жалобой в суд, то применяется срок, определенный этими законодательными актами (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 декабря 2009 г. № 11).

Пропущенный по уважительным причинам срок для подачи жалобы может быть восстановлен судом, поскольку данный срок не пресекательный. Уважительность причин пропуска срока обязан доказать заявитель. Суд вправе также приостановить исполнение обжалуемого действия до разрешения жалобы.

В судебной практике отсутствует единство мнений относительно того, должен ли судья (суд) разъяснять гражданину право заявить требование о восстановлении срока для обращения в суд с жалобой. При рассмотрении судами жалоб на ущемляющие права действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц признана обоснованной позиция тех судов (судей), которые при подготовке дела или в ходе судебного разбирательства разъясняли заявителям право ходатайствовать о восстановлении срока на подачу жалобы и их обязанность доказать уважительность причин пропуска этого срока¹.

Рассмотрение жалобы осуществляется судом с участием:

гражданина, подавшего жалобу;

руководителя государственного органа, юридического лица, другой организации или должностного лица, действия которых обжалуются;

их представителей (ч. 1 ст. 356 ГПК).

Неявка в судебное заседание по неуважительной причине лиц, указанных в ч. 1 ст. 356 ГПК, не служит препятствием к рассмотрению жалобы. Суд может признать явку названных лиц обязательной, на что

¹ См.: Обзор практики рассмотрения судами жалоб на ущемляющие права действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц // Суд. вестн. – 2010. – № 1. – С. 20–29.

указывает в извещении о вызове в судебное заседание. По данной категории дел является недопустимым заключение мирового соглашения.

Решение суда по жалобе выносится по результатам ее рассмотрения.

Суд, признав обжалуемые действия (бездействие) неправомерными, ущемляющими права гражданина, выносит решение об обоснованности жалобы и обязанности устранить допущенное нарушение.

Суд, установив, что обжалуемые действия были совершены в соответствии с законом, в пределах полномочий государственного органа, юридического лица, организации либо должностного лица, выносит решение об отказе в удовлетворении жалобы (ст. 357 ГПК).

Решение суда по жалобе для устранения допущенных нарушений направляется руководителю государственного органа, юридического лица, организации, должностному лицу, действия которых были обжалованы, либо в вышестоящий в порядке подчиненности государственный орган, юридическому лицу, в организацию, должностному лицу в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу. Об исполнении решения суда по жалобе должно быть сообщено суду и заявителю не позднее чем в месячный срок со дня получения решения суда.

При вынесении решения о признании жалобы обоснованной государственные органы, иные организации и должностные лица, выступающие в качестве заинтересованных лиц, возмещают судебные расходы на общих основаниях за счет собственных средств¹.

26.6. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий

Законом Республики Беларусь от 4 января 2012 г. № 337-З в гл. 29 ГПК введен § 6¹. В данном параграфе в целях устранения пробельности, обеспечения достаточной полноты и согласованности законодательного регулирования соответствующих отношений определены особенности рассмотрения и разрешения жалоб осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий. Правовое регулирование в ГПК данных отношений позволяет гарантировать обеспечение

¹ См.: Обзор практики рассмотрения судами жалоб на ущемляющие права действия (бездействие) государственных органов, иных организаций и должностных лиц // Суд. вестн. – 2010. – № 1. – С. 29.

конституционного права указанной категории лиц на судебную защиту. Необходимость законодательного определения данного порядка рассмотрения и разрешения жалоб была признана Конституционным Судом Республики Беларусь в решении от 27 мая 2010 г. № Р-450/2010.

Рассмотрение дел данной категории представляет определенную сложность при решении вопроса достаточности и достоверности доказательств совершенных правонарушений. По данной категории дел и заявитель, и свидетели, как правило, находятся в местах лишения свободы. При ссылке заявителей на свидетельские показания и необходимость вызова свидетелей в суд слушание дела следует проводить в выездном судебном заседании. Вместе с тем выездное судебное заседание будет невозможным при переводе осужденного в другое исправительное учреждение. В такой ситуации целесообразно допрашивать свидетелей в порядке судебного поручения¹.

В ст. 358¹–358³ ГПК определена подсудность, предусмотрен порядок рассмотрения жалобы и вынесения решения по делу.

Жалоба может быть подана:

осужденными к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лицами, содержащимися под стражей, – на применение к ним мер взыскания;

административно арестованными – на применение к ним видов дисциплинарных взысканий.

Жалобы осужденных к аресту, лишению свободы, пожизненному заключению, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалобы административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий рассматривает суд по месту нахождения заявителя.

Срок для подачи жалобы: один месяц, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о нарушении его права, или после обжалования наложенного взыскания вышестоящему в порядке подчиненности должностному лицу со дня получения отказа в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы вышестоящему должностному лицу (ч. 1 ст. 358² ГПК). Подача жалобы не приостанавливает исполнения обжалуемого решения до разрешения жалобы.

К жалобам администрацией учреждений, исполняющих наказание, мест содержания под стражей, мест отбывания административного ареста прилагаются все необходимые документы, характеризующие:

личность заявителя;

¹ См.: Карпович А. Рассмотрение жалоб осужденных, лиц, содержащихся под стражей, на применение к ним мер взыскания и жалоб административно арестованных на применение к ним видов дисциплинарных взысканий // Юстиция Беларуси. – 2013. – № 4. – С. 13.

поведение заявителя во время отбывания наказания, содержания под стражей, отбывания административного ареста;

копии документов по материалам обжалуемого взыскания.

Срок рассмотрения жалобы: не позднее 10 дней с момента поступления жалобы в суд (ч. 4 ст. 358² ГПК).

Жалоба рассматривается с участием:

заявителя в случае признания судом его явки в судебное заседание обязательной;

представителя учреждения, исполняющего наказание, или места отбывания административного ареста (ч. 5 ст. 358² ГПК).

В соответствии со ст. 358³ ГПК по результатам рассмотрения жалобы суд выносит одно из следующих **мотивированных решений**:

1) об оставлении обжалуемого решения без изменения, а жалобы – без удовлетворения;

2) об обоснованности жалобы и отмене взыскания.

Решение суда об обоснованности жалобы и отмене взыскания подлежит немедленному исполнению.

26.7. Особенности рассмотрения и разрешения жалоб граждан на вынесенное в отношении их предупреждение о возможности направления в лечебно-трудовой профилакторий и жалоб граждан, находящихся в лечебно-трудовом профилактории, на постановление о применении к ним мер взыскания

В гл. 29 ГПК Законом Республики Беларусь от 1 июля 2014 г. № 175-З введен § 6², определяющий особенности рассмотрения и разрешения жалоб граждан на вынесенное в отношении их предупреждение о возможности направления в ЛТП и жалоб граждан, находящихся в ЛТП, на постановление о применении к ним мер взыскания. Данный параграф регламентирует вопросы, касающиеся подсудности, особенностей подачи и рассмотрения жалоб, а также видов решений суда, выносимых по указанным жалобам.

Жалоба может быть подана в суд:

по месту жительства (месту пребывания) заявителя – на вынесенное в отношении его предупреждение о возможности направления в ЛТП (ч. 1 ст. 358⁴ ГПК);

по месту нахождения ЛТП – на постановление о применении к заявителю мер взыскания (ч. 2 ст. 358⁴ ГПК).

Срок подачи в суд жалобы на вынесенное в отношении заявителя предупреждение о возможности направления в ЛТП:

один месяц, исчисляемый со дня объявления гражданину предупреждения о возможности направления его в ЛТП;

со дня получения отказа в удовлетворении жалобы при обжаловании предупреждения вышестоящему должностному лицу (прокурору);

со дня истечения месячного срока после подачи жалобы вышестоящему должностному лицу (прокурору), если заявителем не был получен на нее ответ.

К жалобе гражданином прилагается копия предупреждения о возможности направления его в ЛТП (ч. 1 ст. 358⁵ ГПК).

Срок подачи в суд жалобы на вынесенное в отношении заявителя постановление о применении в отношении его мер взыскания:

один месяц, исчисляемый со дня ознакомления гражданина, находящегося в ЛТП, с постановлением о применении к нему меры взыскания;

со дня получения отказа в удовлетворении жалобы при обжаловании постановления вышестоящему должностному лицу (прокурору);

со дня истечения месячного срока после подачи жалобы вышестоящему должностному лицу (прокурору), если заявителем не был получен на нее ответ.

Жалоба подается через администрацию ЛТП. К жалобе администрацией ЛТП прилагаются документы, характеризующие:

личность гражданина, находящегося в ЛТП;

его поведение во время нахождения в ЛТП;

копии документов по материалам обжалуемого постановления.

Подача жалобы не приостанавливает исполнения обжалуемого постановления до разрешения жалобы (ч. 2 ст. 358⁵ ГПК).

Срок рассмотрения жалобы судом: не позднее 10 дней со дня поступления ее в суд. Жалоба рассматривается судом с участием заявителя в случае признания судом его явки в судебное заседание обязательной, представителя ЛТП.

В соответствии со ст. 358⁶ ГПК по результатам рассмотрения жалобы суд выносит одно из следующих **мотивированных решений**:

1) об оставлении обжалуемого предупреждения о возможности направления в ЛТП либо обжалуемого постановления о применении меры взыскания без изменения, а жалобы – без удовлетворения;

2) об обоснованности жалобы и отмене предупреждения о возможности направления в ЛТП либо постановления о применении меры взыскания.

Решение суда об обоснованности жалобы и отмене предупреждения о возможности направления в ЛТП либо постановления о применении меры взыскания подлежит немедленному исполнению.

26.8. Особенности рассмотрения жалоб на решения Апелляционного совета при патентном органе

Гражданско-процессуальное законодательство определяет судебный порядок рассмотрения жалоб на решения Апелляционного совета при патентном органе (§ 7 гл. 29 ГПК, ст. 359, 360 ГПК). Отдельные вопросы обжалования решений Апелляционного совета при патентном органе разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2005 г. № 9 «О некоторых вопросах применения законодательства при рассмотрении гражданских дел, связанных с защитой права на товарный знак и знак обслуживания».

В соответствии с п. 1 Положения об Апелляционном совете при патентном органе, утвержденного постановлением Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 10 января 2003 г. № 2, **Апелляционный совет** – специализированное подразделение Национального центра интеллектуальной собственности, осуществляющее досудебное урегулирование споров по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности в Республике Беларусь, а также реализующее иные полномочия, отнесенные к компетенции Апелляционного совета названным Положением и иными актами законодательства Республики Беларусь.

В п. 3 постановления Пленума Верховного Суда от 28 сентября 2005 г. № 9 разъяснено, что судебному рассмотрению подлежат жалобы на решения патентного органа по результатам экспертизы заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания (п. 1 ст. 11 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ «О товарных знаках и знаках обслуживания»), жалобы на решения Апелляционного совета (п. 3 ст. 11, п. 5 ст. 17², п. 4 ст. 25, п. 1¹ ст. 26 Закона) и гражданско-правовые споры, связанные с защитой права на товарный знак и знак обслуживания, в частности: жалобы на решения предварительной экспертизы об отказе в принятии заявки к рассмотрению; на решения экспертизы об отказе в регистрации товарного знака или знака обслуживания, принятые по основаниям, предусмотренным п. 3 ст. 10 Закона; на решения, принятые по результатам повторной экспертизы заявленного обозначения; жалобы на решения Апелляционного совета об отказе в регистрации товарного знака или знака обслуживания; об отказе в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку или знаку обслуживания; о признании либо отказе в признании товарного знака или знака обслуживания или обозначения, используемого в качестве товарного знака, общеизвестным товарным

знаком или знаком обслуживания в Республике Беларусь; прекращении правовой охраны общеизвестного товарного знака или знака обслуживания, а также споры: о нарушении исключительного права на товарный знак или знак обслуживания; заключении и исполнении лицензионного договора, договора залога и договора об уступке права на товарный знак или знак обслуживания; взыскании убытков, наложении штрафа в пользу потерпевшей стороны в связи с незаконным использованием товарного знака или знака обслуживания; о досрочном полном либо частичном прекращении правовой охраны товарного знака или знака обслуживания в Республике Беларусь.

В соответствии со ст. 359 ГПК лицо, не согласное с решением Апелляционного совета, может подать жалобу в Верховный Суд Республики Беларусь. Жалоба рассматривается судебной коллегией по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь в составе трех судей.

На основании ст. 360 ГПК по результатам рассмотрения жалобы на решение Апелляционного совета суд принимает одно из следующих решений:

- 1) об отказе в удовлетворении жалобы на решение Апелляционного совета;
- 2) о признании жалобы обоснованной и отмене решения Апелляционного совета.

Решение суда по результатам рассмотрения жалобы обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит.

26.9. Особенности рассмотрения жалоб на решения о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь, отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь

Основания и порядок предоставления иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь, основания утраты, аннулирования статуса беженца, дополнительной защиты определены в Законе Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З «О предоставлении иностранным

гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь».

Процессуальный порядок обжалования решения о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь, отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь установлен в § 8 гл. 29 ГПК (ст. 360¹, 360² ГПК).

В соответствии с абзацем 13 ч. 1 ст. 19 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 № 354-З иностранец, которому предоставлен статус беженца, имеет право на судебную защиту наравне с гражданами Республики Беларусь. Таким же правом обладают иностранцы, которым предоставлена дополнительная защита (абзац 14 ч. 1 ст. 22), и иностранцы, ходатайствующие о защите (абзац 10 ч. 1 ст. 29).

Заявителем по данной категории дел является лицо, не согласное с решениями государственного органа Республики Беларусь:

- о прекращении рассмотрения его ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь;

- об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь;

- отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь.

Заявитель вправе подать жалобу в суд по месту нахождения государственного органа Республики Беларусь, решения которого обжалуются (ч. 1 ст. 360¹ ГПК).

Срок подачи жалобы в суд по указанной категории гражданских дел:

- 7-дневный срок – со дня ознакомления заявителя с решением о прекращении рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь, об отказе в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь в случае рассмотрения ходатайства о предоставлении статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь в ускоренном порядке (ч. 2 ст. 360¹ ГПК, ч. 1 ст. 52 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З);

- 15-дневный срок – со дня ознакомления заявителя с решением об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты в Республике Беларусь, кроме случая, предусмотренного ч. 2

ст. 360¹ ГПК, отказе в продлении срока предоставления дополнительной защиты в Республике Беларусь, утрате, аннулировании статуса беженца или дополнительной защиты в Республике Беларусь (ч. 3 ст. 360¹ ГПК, ч. 2 ст. 52 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З).

На основании ч. 3, 4 ст. 52 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З до принятия решения по жалобе иностранцы, подавшие жалобу, имеют права и исполняют обязанности, предусмотренные ст. 19, 20, 22, 23, 29 и 30 указанного Закона.

Жалоба рассматривается судом с участием:

- заявителя либо его представителя;

- руководителя государственного органа Республики Беларусь, действия которого обжалуются, либо иного представителя этого государственного органа (ч. 4 ст. 360¹ ГПК).

Неявка указанных лиц не является препятствием для разрешения дела.

После разбирательства дела суд в соответствии со ст. 360² ГПК выносит одно из следующих *мотивированных решений*:

- 1) об оставлении обжалуемого решения без изменения, а жалобы – без удовлетворения;

- 2) об обоснованности жалобы и обязанности устранить допущенное нарушение.

По результатам рассмотрения жалобы, указанной в ч. 2 ст. 360¹ ГПК, суд выносит решение, которое вступает в законную силу немедленно после его провозглашения и обжалованию или опротестованию в кассационном порядке не подлежит. В то же время заявитель вправе обжаловать в кассационном порядке решения по жалобам, указанные в ч. 3 ст. 360¹ ГПК.

Пример. Минским городским судом рассмотрена кассационная жалоба Х. – гражданки Афганистана на решение суда первой инстанции, отказавшего в удовлетворении ее жалобы на отказ Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь в предоставлении статуса беженца ей и ее несовершеннолетним детям. По мнению Х., суд дал неправильную оценку представленным сведениям об обстоятельствах преследований в Афганистане, не учел информацию о ситуации в Афганистане, положение одиноких женщин. Судебной коллегией по гражданским делам решение суда первой инстанции оставлено без изменения, кассационная жалоба без удовлетворения.

Согласно ч. 1 ст. 53 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З иностранец, получивший копию решения соответствующего государственного органа Республики Беларусь, обязан покинуть территорию Республики Беларусь до истечения 15 дней со дня вступления в законную силу решения суда об отказе в удовлетворении жалобы. Иностранец, получивший копию решения, не использовавший право на

обжалование решения в суд, иностранец, срок предоставления дополнительной защиты которому истек, не имеющий иных законных оснований для пребывания в Республике Беларусь, обязан покинуть территорию Республики Беларусь до истечения 15 дней со дня ознакомления с указанным решением либо со дня истечения срока предоставления дополнительной защиты (ч. 2 ст. 53 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З). Исключение составляют иностранцы, указанные в ч. 4 ст. 5, и иностранцы, у которых возникло право на подачу нового ходатайства о защите в соответствии с ч. 4 ст. 31 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 г. № 354-З.

Пример. В своей жалобе А. – гражданка Эритреи указала, что приказом Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь ей было отказано в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты на территории Республики Беларусь. Она считает отказ незаконным и необоснованным, поскольку на родине ее преследуют по религиозным мотивам. При рассмотрении жалобы судом установлено, что заявительница в ходе рассмотрения ходатайства умышленно пыталась скрыть информацию относительно идентификации своей личности, назвавшись неполным именем и изменив дату рождения, с целью утаить тот факт, что она ранее находилась на территории Беларуси и была депортирована за попытку незаконно пересечь государственную границу Республики Беларусь. Сведения о смене религии, задержании службой безопасности за религиозные взгляды и нахождении в тюрьме судом признаны недостоверными и вымышленными в связи с их неправдоподобностью и противоречивостью. Также установлено, что заявительница не занималась политической или общественной деятельностью, не участвовала в военных действиях, получила высшее образование и беспрепятственно выезжала из Эритреи и возвращалась обратно. С учетом изложенного жалоба А. оставлена без удовлетворения.

26.10. Особенности рассмотрения жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения

Судебные исполнители и руководители органов принудительного исполнения при исполнении решений судебных постановлений и иных исполнительных документов наделены полномочиями, которые затрагивают конституционные права и свободы граждан, права и законные интересы организаций. Наделение данными полномочиями обуславливает необходимость обеспечения контроля за деятельностью должностных лиц органов принудительного исполнения и установление их ответ-

ственности. В соответствии с Законом Республики Беларусь от 24 октября 2016 г. № 440-З «О судебных исполнителях» судебные исполнители за нарушение законодательства, в том числе злоупотребление властью, превышение служебных полномочий, неисполнение либо ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей несут ответственность в соответствии с законодательными актами (ст. 17), контроль за работой судебных исполнителей по правильному, полному и своевременному исполнению исполнительных документов и результатами их деятельности осуществляют Министерство юстиции Республики Беларусь, главные управления юстиции, главные судебные исполнители органов принудительного исполнения в порядке, установленном актами законодательства (ст. 18).

Важной гарантией соблюдения прав и свобод граждан, прав и законных интересов организаций является наделение сторон исполнительного производства правом обжаловать постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя (абзац 9 ч. 1 ст. 18 Закона Республики Беларусь от 24 октября 2016 г. № 439-З «Об исполнительном производстве»). Одной из форм участия прокурора в исполнительном производстве является принесение протеста на действия судебного исполнителя (ст. 124 Закона «Об исполнительном производстве»). Рассмотрение жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, постановления, действия (бездействие) руководителя органа принудительного исполнения составляет компетенцию судов (ст. 459 ГПК).

Количество жалоб на действия (бездействие) судебных исполнителей – показатель, отражающий качество их работы, способность органов принудительного исполнения самостоятельно исправлять допущенные ошибки. В 2014 г. руководителями органов принудительного исполнения было рассмотрено 935 процессуальных жалоб (удовлетворено 269), непосредственно судами рассмотрена 81 жалоба (удовлетворено 25), в 2015 г. соответственно рассмотрено 1 410 процессуальных жалоб (удовлетворено 366), судами рассмотрено 139 жалоб (удовлетворено 46). Увеличение количества рассмотренных жалоб связано с изменением подхода по их рассмотрению¹.

Общий порядок обжалования (опротестования) постановлений, действий (бездействия) судебного исполнителя, работника органа при-

¹ См.: Показатели работы органов принудительного исполнения за 2015 г. и пути их улучшения: доклад начальника главного управления принудительного исполнения Министерства юстиции Республики Беларусь А.Д. Авдеева // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 2. – С. 17.

нудительного исполнения, руководителя органа принудительного исполнения, порядок и сроки подачи жалобы (протеста) в порядке подчиненности, форма и содержание жалобы (протеста), а также требования и порядок вынесения решения по жалобе (протесту) определены гл. 12 Закона «Об исполнительном производстве». В ГПК порядок рассмотрения и разрешения в суде жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения определен § 9 гл. 29 ГПК (ст. 360³–330⁶ ГПК).

Правом подачи жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения наделены стороны исполнительного производства, иные лица, чьи права и законные интересы нарушены при исполнении исполнительных документов, а также прокурор (ч. 1 ст. 360³ ГПК). Обращения участников исполнительного производства, касающиеся неэтичного поведения судебных исполнителей, организации деятельности органов принудительного исполнения, рассматриваются и разрешаются в порядке, установленном Законом Республики Беларусь от 18 июля 2011 г. № 300-З «Об обращениях граждан и юридических лиц». Обжалование (опротестование) постановлений, действий (бездействия) иного работника органа принудительного исполнения осуществляется в порядке, установленном Законом «Об исполнительном производстве» для обжалования (опротестования) постановлений, действий (бездействия) судебного исполнителя (ч. 4 ст. 124 Закона «Об исполнительном производстве»).

Гражданским процессуальным законодательством для данной категории дел уточнены:

подсудность рассмотрения судом жалобы (протеста), определяемая по месту нахождения:

соответствующего органа принудительного исполнения (ч. 4 ст. 48 ГПК, ч. 1 ст. 360³ ГПК);

главного управления принудительного исполнения Министерства юстиции Республики Беларусь при подаче жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) Главного судебного исполнителя Республики Беларусь (ч. 1 ст. 132 Закона «Об исполнительном производстве»).

Определение подсудности при подаче жалобы (протеста) в экономический суд области (г. Минска) и районный (городской) суд осуществляется в порядке, предусмотренном ч. 3, 4 ст. 132 Закона «Об исполнительном производстве»;

порядок предварительного внесудебного разрешения дела:

постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, а также постановления, действия (бездействие) руководителя органа

принудительного исполнения, связанные с непосредственным исполнением исполнительных документов, могут быть обжалованы (опротестованы) в суд в случае несогласия с постановлениями руководителя органа принудительного исполнения или вышестоящего руководителя органа принудительного исполнения, вынесенными по результатам рассмотрения жалобы (протеста) на такие постановления, действия (бездействие), поданной в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве (ч. 2 ст. 360³ ГПК, ч. 1 ст. 124 Закона «Об исполнительном производстве»);

постановления, действия (бездействие) Главного судебного исполнителя Республики Беларусь могут быть обжалованы (опротестованы) непосредственно в суд (ч. 3 ст. 124 Закона «Об исполнительном производстве»);

срок подачи жалобы (протеста) – в течение 10 дней, исчисляемых со дня получения:

постановлений руководителя органа принудительного исполнения, вынесенных по результатам рассмотрения жалобы (протеста) на постановление, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения, поданной в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве;

постановления Главного судебного исполнителя Республики Беларусь или совершения Главным судебным исполнителем Республики Беларусь действия (установления факта бездействия) либо со дня, когда лицо, подающее жалобу (протест), не извещенное о времени и месте совершения этих действий, узнало или должно было узнать об их совершении (ч. 2, 3 ст. 360³ ГПК).

Срок подачи жалобы (протеста) может быть восстановлен судом в порядке, установленном ст. 154 ГПК, в случае, если пропущен по причине, признанной уважительной.

Содержание жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, а также на постановления, действия (бездействие) руководителя органа принудительного исполнения, связанные с непосредственным исполнением исполнительных документов, определено ст. 360⁴ ГПК.

Жалобы (протесты) данной категории дел должны:

соответствовать требованиям, установленным ст. 109 и 110 ГПК;

содержать указания на наименование исполнительного документа, в связи с исполнением которого обжалуются (опротестовываются) постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения, номер исполнительного документа и дата его выдачи, требования, содержащиеся в исполни-

тельном документе; наименование суда, иного уполномоченного органа, фамилия и инициалы должностного лица, выдавших исполнительный документ;

содержать в качестве приложения: документы, подтверждающие направление копии этой жалобы (протеста) и приложенных к ней документов сторонам исполнительного производства, судебному исполнителю, руководителю органа принудительного исполнения, постановления, действия (бездействие) которых обжалуются (опротестовываются), руководителю органа принудительного исполнения, вынесшему постановление по результатам рассмотрения жалобы (протеста), поданной в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве (ч. 1–3 ст. 360³ ГПК).

Судья возвращает жалобу (протест) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, а также на постановления, действия (бездействие) руководителя органа принудительного исполнения, связанные с непосредственным исполнением исполнительных документов, без рассмотрения в случае, если будет установлено, что эта жалоба (протест) подана с нарушением требований, установленных ч. 2, 3 ст. 360³ ГПК, ст. 109 и 110 ГПК.

Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения:

срок рассмотрения жалобы (протеста) – не позднее 10 дней со дня поступления в суд (ч. 1 ст. 360⁵ ГПК). О времени и месте рассмотрения жалобы (протеста) извещаются лицо, подавшее жалобу, прокурор, принеший протест, стороны исполнительного производства, судебный исполнитель, руководитель органа принудительного исполнения, постановления, действия (бездействие) которых обжалуются (опротестовываются), а также руководитель органа принудительного исполнения, вынесший постановление по результатам рассмотрения жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, на постановления, действия (бездействие) руководителя органа принудительного исполнения, поданной в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве (ч. 2 ст. 360⁵ ГПК);

неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы (протеста), не является препятствием для рассмотрения жалобы (протеста) (ч. 2 ст. 360⁵ ГПК);

суд выносит решение по результатам рассмотрения жалобы (протеста) (ч. 1 ст. 360⁶ ГПК);

суд в резолютивной части решения определяет меры, которые должны быть приняты судебным исполнителем, руководителем органа принудительного исполнения, постановления, действия (бездействие) которых обжалованы (опротестованы), для устранения допущенных ими нарушений в случае признания жалобы (протеста) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения обоснованной (ч. 2 ст. 360⁶ ГПК);

суд отказывает в удовлетворении жалобы (протеста), если установит, что обжалуемые (опротестовываемые) постановления или действия вынесены либо совершены судебным исполнителем, руководителем органа принудительного исполнения в соответствии с законом, в пределах их полномочий и права и что законные интересы сторон исполнительного производства, иных лиц не были нарушены при исполнении исполнительных документов (ч. 3 ст. 360⁶ ГПК).

Судебный исполнитель вправе обжаловать принятые по результатам рассмотрения жалобы (протеста) на его постановления, действия (бездействие) постановление руководителя органа принудительного исполнения или определение суда (абзац 35 ст. 9 Закона «О судебных исполнителях»).

При подаче жалобы на постановление, действие (бездействие) судебного исполнителя подлежит уплате государственная пошлина в размере одной базовой величины (подп. 2.3 п. 2 прил. 14 к НК).

ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

27.1. Общая характеристика особого производства

Особое производство является одним из видов производств по гражданским делам (ст. 8 ГПК). Дела особого производства – разновидность гражданских дел, рассматриваемых судами по правилам искового производства с учетом положений гл. 30 ГПК и сущности особого производства (п. 2 ст. 1, ст. 362 ГПК). Данной категории дел свойственно прохождение всех стадий гражданского процесса, распространение общих правил доказывания, оформление процессуальных документов и вынесение судебных постановлений.

О выделении в гражданском процессе категории дел, не связанных с разрешением спора о праве, имелось указание в Декрете ВЦИК от 7 марта 1918 г. № 2 «О суде». В последующем необходимость решения вопросов об установлении фактов, имеющих юридическое значение, было обусловлено утратой гражданами документов во время войны, невозможностью получения дубликатов ввиду гибели архивов, установления фактических брачных отношений в случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов. В ГПК 1964 г. особому производству была посвящена гл. 24, статьи которой включали небольшой перечень дел. В настоящее время развитие общественных отношений и специфика отдельных категорий гражданских дел привели к значительному увеличению количества дел особого производства.

Правовое регулирование особого производства осуществляется нормами гл. 30 ГПК (ст. 361–393¹² ГПК), иными положениями ГПК, ГК, КоБС. Отдельные нормы, регулирующие особое производство, содержатся в Указах Президента Республики Беларусь от 9 августа 2011 г. № 348 «О мерах по организации сбора, хранения неэксплуатируемых транспортных средств и их последующей утилизации», от 23 февраля 2012 г. № 100 «О мерах по совершенствованию учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов в сельской местности», Законе Республики Беларусь от 4 января 2007 г. № 203-З «О противодействии экстремизму» и др. Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь в целях правильного и единообразного применения законодательства при рассмотрении дел особого производства принят ряд постановлений, разъясняющих отдельные процессуальные вопросы, возникающие при установлении фактов, имеющих юридическое значение, признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения

дееспособности, о принудительной госпитализации и лечении граждан, по делам об усыновлении (удочерении).

Особое производство – самостоятельный вид гражданского судопроизводства, в котором судья по заявлению заинтересованных лиц устанавливает наличие либо отсутствие определенных фактов, имеющих юридическое значение в случаях, предусмотренных в ст. 361 ГПК, иных законах Республики Беларусь.

Основное отличие дел особого производства от дел искового производства – в бесспорном характере таких дел, отсутствии спора о субъективном праве и отсутствии сторон, имеющих юридический интерес в исходе дела. Данной позиции придерживается большинство процессуалистов. Так, В.Г. Тихиня в качестве признака, существенно отличающего дела особого производства от дел иных производств, называет отсутствие спора о праве между заинтересованными лицами¹. И.А. Жеруолис таким критерием видит бесспорность предмета судебного рассмотрения², Т.А. Белова в качестве предмета защиты выделяет не субъективное право, а «интерес в установлении определенных фактов – действий и состояний, имеющих юридическое или доказательственное значение»³. П.Ф. Елисейкин полагает, что в особом производстве не разрешается материально-правовой спор, а лишь устанавливается и подтверждается наличие либо отсутствие определенных юридических фактов⁴.

Между тем отсутствие спора о праве при рассмотрении дел особого производства ставится под сомнение А.Т. Боннером, М.Н. Насуллаевым и другими процессуалистами. В частности, В.В. Блажеев высказал мнение об искомом характере дел, связанных с принудительным изменением правового статуса гражданина (дела о признании недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или объявлении умершим). В качестве аргументов В.В. Блажеев называет: существование спора по поводу обоснованности и законности данных требований, наличие двух противостоящих сторон, обладающих диаметрально противоположной юридической заинтересованностью в исходе дела⁵.

Возникновение спора о праве, подведомственного суду при рассмотрении дела в порядке особого производства, влечет оставление заявления без рассмотрения. При этом судья разъясняет заинтересованным

¹ См.: Тихиня В.Г. Гражданский процесс. – С. 305.

² Жеруолис И. Сущность советского гражданского процесса. – Вильнюс, 1969. – С. 173, 179.

³ Гражданский процесс. Особенная часть. – С. 193.

⁴ См.: Елисейкин П.Ф. Судебное установление фактов, имеющих юридическое значение. – М., 1973.

⁵ См.: Блажеев В.В. Особое производство по гражданским делам, связанным с изменением правового статуса гражданина: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1991. – С. 6.

гражданам и юридическим лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях (ч. 4 ст. 362 ГПК).

Пример. В заявлении суду К.А. Костин просил установить, что является родным братом умершего С.А. Костина. В установленные законом сроки он обратился в нотариальную контору для оформления наследства, однако выяснилось, что отсутствуют документы, подтверждающие их родственные отношения с наследодателем, в частности актовая запись о рождении брата. Установление факта родственных отношений необходимо заявителю для наследования имущества в связи со смертью брата. Судом установлено, что в производстве другого районного суда имеется гражданское дело по иску Морозовой об установлении факта нахождения на иждивении и признании права собственности в порядке наследования к К.А. Костину. При таких обстоятельствах заявление К.А. Костина об установлении факта родственных отношений оставлено судом без рассмотрения.

В процессуальной литературе обращают внимание на противоречивость ч. 4 ст. 362 ГПК. В.В. Аргунов отмечает, что данное правило искусственно ограничивает возможности применения в особом производстве общих положений ГПК и положений, рассчитанных на исковое производство, не позволяет более гибко провести процесс, используя общие институты гражданского процессуального права и институты искового производства¹.

Процессуальные особенности рассмотрения дел особого производства:

- участвуют в деле заявитель и заинтересованные лица;
- дело возбуждается путем подачи заявления;
- срок рассмотрения дела дифференцируется в зависимости от категории дела;
- отсутствуют: спор о праве семейном, гражданском, ином, третьи лица, отдельные процессуальные институты: отказ от иска, признание иска, мировое соглашение, обеспечение заявления, возможность предъявления встречного иска (заявления).

Ввиду отсутствия спора о праве в особом производстве отсутствуют стороны. К юридически заинтересованным в исходе дела лицам, имеющим непосредственный интерес в исходе дела особого производства, относятся **заинтересованные граждане и юридические лица** (ч. 2 ст. 54 ГПК). Дела особого производства судья рассматривает с участием заявителя, заинтересованных граждан и юридических лиц, которые пользуются определенными ст. 56 ГПК правами и несут обязанности с изъятиями, вытекающими из сущности особого производ-

¹ См.: Аргунов В.В. Общие положения особого производства // Арбитр. и гражд. процесс. – 2011. – № 7. – С. 8–13 ; № 8. – С. 15–20.

ства или прямо установленными ГПК и иными законами Республики Беларусь (ч. 4 ст. 56 ГПК).

Заинтересованные граждане и юридические лица могут быть привлечены к делу по ходатайству заявителя, прокурора, по инициативе суда или могут вступить в дело по своей инициативе.

При обращении в суд лиц, не указанных в ст. 373, 377, 379, 380¹, 381, 391, 392¹, 393¹, 393⁶, 393⁹ и 393¹¹ ГПК, суд отказывает им в принятии заявления, а если оно принято, прекращает производство по делу (ч. 3 ст. 362 ГПК).

Заявление о возбуждении дел особого производства подается в суд с соблюдением **правил подсудности**, установленных гл. 5 ГПК, с учетом изъятий, установленных гл. 30 ГПК. Заявление должно быть оплачено государственной пошлиной по ставке, установленной п. 7 прил. 14 к НК – 2 базовых величины.

В соответствии со ст. 37 ГПК судам общей юрисдикцией подведомственны дела особого производства, перечисленные в ст. 361 ГПК:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;
- признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности;
- объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- признании движимой вещи бесхозной и признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь;
- признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы;
- признании наследства выморочным;
- восстановлении прав по документам на заявителя;
- принудительной госпитализации и лечения граждан, продлении срока принудительной госпитализации и лечения граждан;
- усыновлении (удочерении) ребенка;
- помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения, за исключением случаев, предусмотренных п. 5 ч. 2 ст. 117 УК, о переводе несовершеннолетних из специальных учебно-воспитательных учреждений в специальные лечебно-воспитательные учреждения, о прекращении пребывания несовершеннолетних в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, о продлении

этого срока, а также о помещении несовершеннолетних в приемники-распределители для несовершеннолетних, о продлении срока нахождения несовершеннолетних в приемниках-распределителях для несовершеннолетних, об освобождении несовершеннолетних из приемников-распределителей для несовершеннолетних;

направлении гражданина в ЛТП, продлении срока нахождения гражданина в ЛТП, сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП.

В порядке особого производства рассматриваются и другие дела в случаях, предусмотренных законами Республики Беларусь, например:

о признании пустующего дома бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы (Указ Президента Республики Беларусь от 23 февраля 2012 г. № 100 «О мерах по совершенствованию учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов в сельской местности»);

об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме в соответствии с п. 2 ст. 20 ГК (п. 4 ст. 25 ГК).

Судебная практика. Несовершеннолетний Д. проживает с бабушкой, его родители лишены родительских прав. По месту учебы в колледже Д. характеризуется отрицательно: без уважительных причин пропускает занятия, состоит на учете в подростковом наркологическом кабинете, неоднократно привлекался к административной ответственности. Получаемые денежные средства тратит на приобретение алкогольных напитков или пива. Прокурор обратился в суд с заявлением о лишении Д. права самостоятельно распоряжаться своими доходами. Решением суда заявление прокурора удовлетворено.

27.2. Особенности рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Одним из способов судебной защиты прав и охраняемых законом интересов является установление фактов, имеющих юридическое значение (ст. 7 ГПК).

Факты, имеющие юридическое значение (п. 1 ч. 1 ст. 361 ГПК), необходимо отличать от фактов, имеющих значение для правильного разрешения дела. В первом случае факты, имеющие юридическое значение, устанавливаются в особом производстве. От наличия либо отсутствия данных фактов зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан. Факты, имеющие значение для правильного разрешения дела, относятся к предмету доказывания (ст. 177 ГПК), сведения о них можно получить с помощью средств до-

казывания (ч. 2 ст. 178 ГПК). Факты, имеющие значение для дела, доказываются сторонами (ст. 177 ГПК), могут быть установлены судом. В частности, при уклонении одной из сторон от экспертизы суд вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 6 ст. 221 ГПК).

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 1 постановления от 18 марта 1994 г. № 1 «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение» обратил внимание судов на то, что в соответствии с ст. 363 ГПК дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подлежат рассмотрению в суде в порядке особого производства только в том случае, если:

а) согласно закону такие факты порождают юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных либо имущественных прав граждан или юридических лиц);

б) установление факта не связывается с последующим разрешением спора о праве, подведомственного суду;

в) заявитель не имеет другой возможности получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие факт, имеющий юридическое значение;

г) законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок их установления.

При несоблюдении указанных условий суд отказывает в принятии заявления в соответствии с п. 2 ст. 246 ГПК.

Особое значение при установлении фактов, имеющих юридическое значение, имеет определение подведомственности и подсудности рассмотрения данной категории дел, поскольку установление данных фактов возможно как во внесудебном порядке, так и в судах общей юрисдикции: районных (городских), областных, Минском городском суде и экономических судах.

Подсудность дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, определяется в зависимости от устанавливаемых фактов:

об установлении фактов, имеющих юридическое значение, заявление по общему правилу подается в суд по месту жительства заявителя (при наличии по делу нескольких заявителей, проживающих в разных местах, заявление подается в суд по месту жительства одного из них по их выбору);

установлении факта владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом заявление подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества или по месту открытия наследства;

установлении факта принятия наследства и места открытия наследства заявление подается в суд по месту открытия наследства.

При обращении в суд с заявлением об установлении фактов, имеющих юридическое значение, заинтересованное лицо должно указать, для какой цели ему необходимо установить данный факт, а также привести доказательства, подтверждающие невозможность получения или восстановления документов, удостоверяющих данный факт (ст. 366 ГПК).

Пример. Гражданка Р. в заявлении суду указала, что родилась 5 апреля 1925 г. в Минске. Запись о ее рождении сделана в Минске. Во время Великой Отечественной войны документы о регистрации ее рождения утрачены. В получении повторного свидетельства о рождении отделом ЗАГС отказано, поскольку по сообщению отдела архива органов, регистрирующих акты гражданского состояния, главного управления юстиции Мингорисполкома архивный фонд с 1925 по 1943 г. не сохранен и установить актовую запись о регистрации рождения не представляется возможным. В заявлении Р. указала, что установление факта регистрации рождения ей необходимо для дальнейшего подзахоронения к ранее усопшим родственникам (отцу) на Кальварийском кладбище в Минске. Суд удовлетворил требование заявительницы.

Указание в решении суда на цель установления данного факта не препятствует его использованию во всех других случаях, когда с данным фактом связывается возникновение, изменение или прекращение прав (ч. 2 ст. 367 ГПК).

Решение суда об установлении факта, подлежащего регистрации в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, или оформлению в других органах, служит основанием для такой регистрации или оформления, не заменяя собой документов, выдаваемых этими органами.

В резолютивной части решения об установлении фактов, имеющих юридическое значение, суд должен четко изложить установленный факт (п. 22 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1).

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, определены в ст. 364 ГПК. Пленум Верховного Суда Республики Беларусь, обсудив результаты обобщения практики рассмотрения судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, обратил внимание на то, что изменения в сфере имущественных правоотношений, повлекшие существенные изменения в законодательстве, привели к необходимости установления юридических фактов, ранее не встречавшихся в судебной практике (постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 27 июня 2013 г. № 5 «О выполнении судами постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1 «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение»).

Суд рассматривает следующие дела об установлении фактов:

- 1) родственных отношений лиц;
 - 2) нахождения лиц на иждивении;
 - 3) регистрации рождения, усыновления, заключения брака, расторжения брака, смерти, установления материнства и (или) отцовства;
 - 4) принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением документов, подтверждающих членство в общественных объединениях, воинских документов, паспортов и свидетельств, выдаваемых органами, регистрирующими акты гражданского состояния) лицу, собственное имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с собственным именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении;
 - 5) принятия наследства и места открытия наследства;
 - 6) несчастного случая;
 - 7) рождения или смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах при отказе органов, регистрирующих акты гражданского состояния, в регистрации рождения или смерти;
 - 8) состояния в фактических брачных отношениях в установленных законом случаях, если регистрация заключения брака в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, не может быть произведена вследствие смерти одного из супругов;
 - 9) владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом, если документы о регистрации такого имущества утрачены и в восстановлении их отказано;
 - 10) признания материнства и (или) отцовства или факта материнства и (или) отцовства;
 - 11) несоответствия действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, если установить лицо, распространившее такие сведения, невозможно.
- Факт родственных отношений лиц** (абзац 2 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливается в судебном порядке в том случае, когда:
- он непосредственно порождает юридические последствия для заявителя (оформление права на пенсию по случаю потери кормильца, получение свидетельства о праве на наследство и т. п.);
 - невозможно установить родство иным путем, кроме судебного (данное условие подтверждается административными решениями об отказе в удовлетворении просьбы заявителя архивных органов, органов, регистрирующих акты гражданского состояния).
- Суд не вправе рассмотреть в порядке особого производства заявление об установлении факта родственных отношений, если указанные требования заявлены:

с целью подтверждения в дальнейшем права заявителя на жилую площадь;

в связи с ошибками в части правильного написания имен, фамилий и отчеств, допущенных органами ЗАГС, поскольку данные органы вправе самостоятельно внести исправления и дополнения в соответствующие документы. Отказ во внесении исправлений и дополнений может быть обжалован в суд в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений (ст. 348–350 ГПК, § 4 гл. 29 ГПК).

Факт нахождения лиц на иждивении умершего (абзац 3 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливается в целях оформления права на наследство, назначения пенсии по случаю потери кормильца либо возмещения вреда. Для установления данного факта важным является представление доказательств, подтверждающих, что оказываемая умершим помощь являлась для заявителя постоянным и основным источником средств к существованию. Факт совместного или раздельного проживания членов семьи умершего до дня его смерти доказательством нахождения на иждивении не является.

Пример. В 2011 г. П. обратилась в суд с заявлением, в котором просила установить факт совместного проживания с супругом, а также факт того, что она до дня смерти супруга находилась на его иждивении. П. указала, что ее муж умер в 2000 г. В 2010 г. она вышла на пенсию в связи с достижением пенсионного возраста. Размер назначенной ей пенсии очень низкий. Ее муж был военнослужащим. П. обратилась в военкомат за назначением ей пенсии по случаю потери кормильца. Однако в назначении пенсии ей было отказано, поскольку не представилось возможным установить факт нахождения ее на иждивении мужа. В судебном заседании установлено, что П. имела самостоятельный источник доходов, достаточный для существования, за счет этих доходов она содержала несовершеннолетнюю дочь; с доходов супруга ей предоставлялось содержание, однако оно являлось дополнением к ее доходам. Постоянным и основным источником к существованию помощь супруга для П. не являлась. После смерти супруга заявительница не утратила источник средств к существованию. Нахождение на «частичном» иждивении не порождает права на назначение пенсии. При таких обстоятельствах оснований для удовлетворения требования заявительницы у суда не имеется.

При установлении факта нахождения на иждивении принимаются во внимание нормы, определяющие порядок получения наследства, пенсии и права на возмещение вреда (п. 1 ст. 1063 ГК, п. 1 ст. 957 ГК, ст. 35, 36 Закона Республики Беларусь «О пенсионном обеспечении»).

Факт регистрации рождения, усыновления, заключения брака, расторжения брака, смерти, установления материнства и (или)

отцовства (абзац 4 ч. 1 ст. 364 ГПК) в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, устанавливаются в случае, если в названных органах отсутствует соответствующая запись. Суд в особом производстве устанавливает факт регистрации актов гражданского состояния, а не сам факт брака, развода и т. п.

В порядке особого производства может быть установлен факт признания материнства и (или) отцовства или факт материнства и (или) отцовства (абзац 11 ч. 1 ст. 364 ГПК). Суды устанавливают факты отцовства и признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, при отсутствии спора между заинтересованными лицами об отцовстве¹.

Различия между установлением факта признания отцовства (ст. 3 Закона Республики Беларусь от 13 июня 1969 г.) и установлением факта отцовства (в случае смерти фактического отца) разъяснены в п. 19 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 1991 г. № 12 «О практике применения судами Республики Беларусь законодательства при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов на детей». При установлении факта признания отцовства (в отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г.) суд устанавливает факт признания отцовства умершим и нахождения ребенка на его иждивении. При установлении факта отцовства суд должен выяснить наличие хотя бы одного из обстоятельств, указанных в ч. 4 ст. 57 КоБС.

В соответствии с ч. 6 ст. 57 КоБС суд обязан в течение трех дней после вступления в законную силу решения суда об установлении отцовства направить выписку из этого решения суда в орган, регистрирующий записи гражданского состояния, по месту регистрации рождения ребенка.

Факт принадлежности правоустанавливающих документов (абзац 5 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливается в судебном порядке при отсутствии административного порядка его подтверждения и отсутствии возможности исправления допущенной в документе ошибки органом, выдавшим такой документ, или другим компетентным органом.

Однако не подлежат судебному рассмотрению заявления об установлении факта принадлежности лицу профсоюзного билета, воинских документов, паспорта, свидетельств, выдаваемых органами, регистрирующими акты гражданского состояния. Суд не вправе рассматривать также заявления об установлении факта принадлежности удостоверения к ордену или медали гражданину, имя, отчество или фамилия которого

¹ См.: Практика рассмотрения судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение (по материалам обзора) // Суд. весн. – 2013. – № 3. – С. 27.

не совпадают с указанными в удостоверении, поскольку эти вопросы разрешаются органом, выдавшим удостоверение.

В то же время суды вправе рассматривать дела об установлении факта принадлежности гражданам справок о ранениях и нахождении в госпитале в связи с ранением, извещений воинских частей, военкоматов и других органов военного управления о гибели или пропаже без вести граждан в связи с обстоятельствами военного времени, справок органов госбезопасности о насильственном вывозе с временно оккупированной территории СССР на время войны, поскольку такие документы не относятся к удостоверяющим личность (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1 «О судебной практике»).

Также суды не вправе:

вместо факта принадлежности самого документа устанавливать факт, зафиксированный в этом документе;

устанавливать принадлежность лицу документов, удостоверяющих его личность;

устанавливать факт принадлежности правоустанавливающего документа умершему лицу в порядке особого производства, поскольку данный вопрос входит в предмет доказывания и может быть установлен судом при рассмотрении спора о наследстве в порядке искового производства¹.

Факт принятия наследства и места открытия наследства (абзац 6 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливается в порядке особого производства, в том случае, если нотариус (иные уполномоченные лица) не правомочны выдать заявителю свидетельство о праве на наследство ввиду отсутствия (недостаточности) соответствующих документов, подтверждающих в нотариальном порядке факт вступления во владение либо управление наследственным имуществом. В ином случае при представлении указанных документов заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с жалобой на отказ в совершении нотариального действия в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений (ст. 351, 352 ГПК, § 5 гл. 29 ГПК).

Факт несчастного случая (абзац 7 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливается в порядке особого производства исключительно при отсутствии возможности его установления во внесудебном порядке. Невозможность установления данного факта во внесудебном порядке подтверждается документом, выданным Департаментом государственной инспекции труда Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь.

¹ См.: Практика рассмотрения судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение (по материалам обзора). – С. 26–27.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 14 постановления от 18 марта 1994 г. № 1 разъяснил, что заявление об установлении факта несчастного случая принимается к производству суда: когда акт о несчастном случае вообще не составлялся и составить его в данное время невозможно; акт был составлен, но впоследствии утрачен и восстановить его во внесудебном порядке не представилось возможным; при составлении акта была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить ее во внесудебном порядке нельзя. В случаях подтверждения в суде несчастного случая в резолютивной части решения суда об установлении такого факта следует указывать время, обстоятельства несчастного случая и наступившие последствия.

Факты рождения или смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах (абзац 8 ч. 1 ст. 364 ГПК) устанавливаются в порядке особого производства при отказе органов, регистрирующих акты гражданского состояния, в регистрации рождения или смерти.

Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, отказывает в регистрации рождения ребенка в случае его рождения вне организации здравоохранения, при отсутствии оснований, предусмотренных ст. 52 КоБС. В данном случае важным является установление обстоятельств, связанных с беременностью матери и родами.

Пример. У супругов Павловых вне организации здравоохранения родился ребенок женского пола. В связи с семейными обстоятельствами Павлова с мужем решили родить ребенка в домашних условиях. Для регистрации рождения Павловы обратились в отдел ЗАГС, но получили письменный отказ, поскольку в случае отсутствия справки о рождении из организации здравоохранения регистрация рождения производится на основании решения суда об установлении факта рождения. Суд установил факт рождения Павловой ребенка женского пола в определенное время вне организации здравоохранения по адресу места жительства супругов.

В резолютивной части решения по таким делам следует указывать сведения о матери ребенка (фамилию, собственное имя и отчество, дату рождения, место жительства), пол, дату рождения ребенка и другие сведения, необходимые для регистрации рождения в органах, регистрирующих акты гражданского состояния (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1).

По указанной категории дел заявитель должен представить доказательства, достоверно подтверждающие смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах либо рождение ребенка.

Факт состояния в фактических брачных отношениях (абзац 9 ч. 1 ст. 364 ГПК) подлежит установлению в порядке особого производ-

ства в случаях, предусмотренных законом, если регистрация заключения брака в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, не может быть произведена вследствие смерти одного из супругов.

Данный факт может быть установлен, если фактические брачные отношения возникли до издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. и существовали до смерти либо пропажи без вести на фронте одного из лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. В порядке особого производства устанавливается факт регистрации брака, заключенного по религиозному обряду, в случае, если закон придает такому браку юридическую силу. Общее правило о том, что религиозные обряды, касающиеся вопросов брака и семьи, правового значения не имеют (ст. 4 КоБС), не относится к религиозным обрядам, совершенным до образования или восстановления государственных органов, регистрирующих акты гражданского состояния.

Факт владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом (абзац 10 ч. 1 ст. 364 ГПК) подлежит установлению в судебном порядке, если документы о регистрации такого имущества утрачены и в восстановлении их отказано.

Факт приобретательной давности в отношении недвижимого имущества устанавливается исключительно при наличии условий, закрепленных в ст. 235 ГК:

при отсутствии у заявителя правового основания владения этим имуществом;

при условии добросовестного, открытого и непрерывного владения им как своим собственным в течение 15 лет.

Факт несоответствия действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина (абзац 12 ч. 1 ст. 364 ГПК), устанавливается в судебном порядке, если установить лицо, распространившее такие сведения, невозможно.

При соблюдении условий, предусмотренных ст. 363 ГПК, суд устанавливает и **другие факты, имеющие юридическое значение** (ч. 2 ст. 364 ГПК). В частности, существует судебная практика по делам об установлении следующих фактов, имеющих юридическое значение:

принадлежности наследодателю строительных материалов и другого имущества, из которого недвижимое имущество создано (п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1);

ошибок нетехнического характера или фактов признания государственной регистрации недействительной в случаях, когда такие ошибки или государственная регистрация совершены по вине регистратора

республиканской или территориальной организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1);

получения заявителем заработной платы за конкретный период в определенном размере для целей пенсионного обеспечения (п. 18 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 18 марта 1994 г. № 1);

признания информационной продукции экстремистскими материалами (ст. 14 Закона Республики Беларусь от 4 января 2007 г. № 203-З «О противодействии экстремизму»). В правовой литературе отмечают, что в спорах о признании материалов экстремистскими все же существует спор о субъективных публичных правах¹.

Пример. В заявлении суду прокурор указал, что ЗАО «Х» на протяжении длительного времени распространяло книжные издания экстремистского характера. Указанная литература издана значительным тиражами, наряду с текстовым материалом содержит многочисленные коллажи, карикатуры и иные изображения, направленные на разжигание национальной, религиозной вражды или розни, а также унижение национальной чести и достоинства представителей определенной национальности, пропаганду неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, национальной и религиозной принадлежности. Согласно заключению Экспертного совета при Уполномоченном по делам религий и национальностей в указанных изданиях содержится информация, направленная на разжигание религиозной вражды или розни. Решением суда указанная литература признана экстремистскими материалами.

27.3. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим

Институт безвестного отсутствия и признания гражданина умершим направлен на устранение правовой неопределенности, возникающей в связи с длительным отсутствием сведений о месте пребывания гражданина. Объявление гражданина умершим юридически закрепляет лишь презумпцию его смерти, а не сам факт смерти отсутствующего², при признании безвестно отсутствующим презюмируется, что граж-

¹ См.: Султанов А.Р. Применение европейских стандартов в гражданском судопроизводстве на примере проблемы «экстремистских дел» [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² См.: Яхновец С. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим // Суд. весн. – 2002. – № 4. – С. 34.

данин находится в живых, но его фактическое местонахождение неизвестно. Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются в порядке особого производства с соблюдением правил, установленных § 3 гл. 30 ГПК.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим **возбуждаются подачей заявления в суд по месту жительства заявителя** (ст. 368 ГПК). Производство по указанной категории дел возбуждается по заявлению заинтересованных лиц (ч. 1 ст. 369 ГПК).

Суд приступает к производству по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим по истечении сроков, установленных ГК:

1) при признании судом безвестно отсутствующим – если в течение одного года по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 38 ГК);

2) при объявлении судом умершим:
если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет (п. 1 ст. 41 ГК);

не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий при объявлении умершим военнотружущего или иного гражданина, пропавшего без вести в связи с военными действиями (п. 2 ст. 41 ГК);

если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев (п. 1 ст. 41 ГК).

В заявлении необходимо указать *цель* для признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим, а также изложить обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, дающие основания предполагать его смерть. В частности, такой целью является получение свидетельства о праве на наследство, снятие с регистрационного учета по месту жительства.

Такой порядок связан с тем, что указание в заявлении цели позволяет суду установить юридический интерес заявителя к делу и определить круг заинтересованных лиц, к которым в данном случае могут быть отнесены родственники, один из супругов, жилищные органы и организации, отделы социальной защиты, отделы по гражданству и миграции, отделы образования и др.¹ При отсутствии цели в заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим данное заявление остается без движения.

¹ См.: Кужелева Г. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим // Юстиция Беларуси. – 2010. – № 11. – С. 19.

Особое значение при рассмотрении данной категории гражданских дел имеет **подготовка к судебному разбирательству**. Суд выясняет, какие граждане (родственники, соседи, сослуживцы и др.) могут дать сведения об отсутствующем, и разрешает вопрос о вызове их в качестве свидетелей, запрашивает сведения у юридических лиц по последнему известному месту жительства и месту работы отсутствующего гражданина. При необходимости суд должен исследовать розыскное дело, обзорную справку о проведенных оперативно-розыскных мероприятиях. Практике известны примеры злоупотребления правом, когда отдельные граждане реализуют свое право на получение пенсии по случаю потери кормильца, располагая сведениями о местонахождении разыскиваемого. Поскольку правовые последствия признания граждан безвестно отсутствующими и объявления их умершими затрагивают государственные интересы, разрешение данных заявлений должно производиться при участии представителей заинтересованных государственных органов, например органов социальной защиты¹. В настоящее время по указанной категории дел участие прокурора является обязательным (ч. 6 ст. 370 ГПК).

При наличии данных, свидетельствующих об угрозе расхищения или повреждения имущества отсутствующего, суд выносит определение, которым предлагает органу опеки и попечительства назначить опекуна над имуществом для его охраны.

В соответствии со ст. 370 ГПК суд при подготовке дела к судебному разбирательству выносит **определение о публикации за счет заявителя в местной и республиканской газете объявления о поступившем в суд заявлении** с просьбой ко всем гражданам и юридическим лицам, имеющим сведения о гражданине, в отношении которого ставится вопрос о признании безвестно отсутствующим или об объявлении умершим, сообщить их суду. Публикация должна содержать:

наименование суда, в который поступило заявление;

фамилию, собственное имя, отчество, дату и место рождения гражданина;

последнее место его жительства и последнее известное место его пребывания;

предложение в течение двух месяцев с момента публикации сообщить о данном гражданине имеющиеся сведения.

В правовой литературе обращают внимание на то, что возможна проблема оплаты газетных публикаций по таким делам в случаях, ког-

¹ Сакович В. Признание граждан безвестно отсутствующими: правовые последствия затрагивают интересы государства // Законность и правопорядок. – 2007. – № 2. – С. 20.

да заявителями выступают малоимущие граждане, прокуроры, органы опеки и попечительства, иные юридические лица, финансируемые за счет госбюджета¹. На срок, указанный в публикации, производство по делу приостанавливается (ст. 370 ГПК).

Суд **возобновляет производство по делу по истечении двух месяцев со дня публикации в газетах объявления** и приступает к его рассмотрению, если не получит в этот срок достоверных сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина.

При получении таких сведений суд рассматривает дело и, если заявитель отказывается от заявленного требования, прекращает производство по делу.

Если по делу о признании гражданина безвестно отсутствующим суд установит обстоятельства, дающие основания объявить гражданина умершим, он вправе вынести решение об этом только в том случае, если заявитель изменит свое требование.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении его умершим или об отказе в этом выносится *мотивированным* (ст. 371 ГПК). Решение суда должно содержать фамилию, собственное имя, отчество гражданина, дату и место его рождения, последнее известное место жительства. При удовлетворении требования суд указывает в решении начало безвестного отсутствия или дату смерти гражданина, если установлены обстоятельства, угрожающие ему смертью или дающие основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается:

день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим;

день предполагаемой гибели гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (п. 3 ст. 41 ГК).

При наличии обстоятельств, указанных в ч. 5 ст. 370 ГПК, одновременно с признанием гражданина безвестно отсутствующим суд может поставить вопрос о назначении опекуна над его имуществом, если этот вопрос не был решен при подготовке дела. Копия решения суда в этом случае в 3-дневный срок после вступления решения в законную силу направляется в соответствующий орган опеки и попечительства.

В этот же срок после вступления решения суда в законную силу в случае объявления гражданина умершим суд извещает орган, реги-

¹ См.: Пипко С. Некоторые аспекты рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении гражданина умершим // Юстиция Беларуси. – 2012. – № 3. – С. 15.

стрирующий акты гражданского состояния, по месту нахождения суда для регистрации смерти гражданина и при наличии имущества у такого лица извещает нотариальную контору, нотариальное бюро по месту открытия наследства для принятия при необходимости мер по охране наследственного имущества.

Суд не позднее следующего дня после принятия решения о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении его умершим, если дети указанного лица остаются без попечения родителей, уведомляет об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей.

Решение суда об объявлении гражданина умершим не влияет на правоспособность такого гражданина, если он фактически жив, так как правоспособность гражданина прекращается его смертью (п. 2 ст. 16 ГК).

ГПК определяет действия суда в случае явки или обнаружения гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, **суд новым решением отменяет свое ранее вынесенное решение**. Это решение является основанием для снятия опеки с имущества безвестно отсутствующего или для аннулирования записи акта о смерти гражданина, объявленного умершим, в книге регистрации актов гражданского состояния, а также для отмены мер по охране его имущества (ст. 372 ГПК).

27.4. Особенности рассмотрения дел о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности

Законодательством установлен судебный порядок признания гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности. Рассмотрение данной категории дел осуществляется в порядке особого производства (§ 4 гл. 30 ГПК, ст. 373–376 ГПК).

Заявление по данной категории дел подается в суд:

по месту жительства гражданина, признаваемого ограниченно дееспособным, – о признании его ограниченно дееспособным (ч. 1 ст. 373 ГПК);

по месту жительства гражданина, признаваемого недееспособным, – о признании его недееспособным (ч. 2 ст. 373 ГПК);

по месту нахождения психиатрической (психоневрологической) организации здравоохранения – в случае помещения лица в психиатрическую (психоневрологическую) организацию здравоохранения (ч. 2 ст. 373 ГПК).

В ст. 373 ГПК определены **заинтересованные лица, правомочные обратиться в суд с заявлением** по указанной категории дел:

1) члены семьи, прокурор, орган опеки и попечительства, а также общественные объединения, уставом или положением которых предоставлено такое право, – по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами;

2) члены семьи (в случае их отсутствия – близкие родственники), прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическая (психоневрологическая) организация здравоохранения – по делам о признании гражданина недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия;

3) сам гражданин либо его попечитель, лица, указанные в ч. 1 ст. 373 ГПК, – по делам об отмене ограничения дееспособности гражданина (ч. 2 ст. 376 ГПК);

4) опекуны, а также лица, указанные в ч. 2 ст. 373 ГПК, – по делам о признании дееспособным гражданина, признанного на основании решения суда недееспособным (ч. 3 ст. 376 ГПК).

В заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным помимо общих реквизитов процессуального документа (ст. 109 ГПК) должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о том, что лицо, злоупотребляющее спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение. В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие об умственном расстройстве, вследствие которого лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими.

Особенности рассмотрения дел о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности:

1. При разрешении гражданских дел о признании гражданина недееспособным судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству при наличии достаточных данных о душевной болезни или слабоумии гражданина назначает для определения его психического состояния **судебно-психиатрическую экспертизу** (ст. 374 ГПК).

В исключительных случаях судья вправе вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую

экспертизу при явном уклонении лица, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, от прохождения экспертизы. При этом должна быть соблюдена процедура принятия данного определения – в судебном заседании при участии прокурора и врача-специалиста в области оказания психиатрической помощи.

Судебно-психиатрическая экспертиза также назначается при подготовке дела о признании дееспособным гражданина, признанного на основании решения суда недееспособным (ч. 3 ст. 376 ГПК).

2. ГПК определяет участников процесса, обязанных участвовать при рассмотрении данной категории дел особого производства (ст. 375 ГПК):

при рассмотрении дел о признании гражданина ограниченно дееспособным в судебном заседании является обязательным присутствие самого гражданина, а также прокурора и представителя органа опеки и попечительства;

при рассмотрении дел о признании гражданина недееспособным является обязательным участие прокурора и представителя органа опеки и попечительства; гражданин, о признании которого недееспособным рассматривается дело, вызывается в судебное заседание, если суд признает это возможным по состоянию его здоровья.

3. Решение суда, которым гражданин признан недееспособным или ограниченно дееспособным (ч. 3 ст. 375 ГПК), а также об отмене ограничения дееспособности гражданина либо о признании гражданина дееспособным (ч. 4 ст. 376 ГПК) должно быть мотивированным. В решении суда о признании гражданина ограниченно дееспособным указывается объем ограничений дееспособности, предусмотренный ГК, а решение суда об отмене ограничения дееспособности гражданина либо о признании гражданина дееспособным является основанием для отмены установленных над ним опеки или попечительства (ч. 4 ст. 376 ГПК).

4. После вынесения решения о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным суд обязан:

в течение трех дней после вступления решения в законную силу сообщить об этом органу опеки и попечительства, направив копию решения по месту жительства данного лица для установления над ним опеки или попечительства;

не позднее следующего дня после принятия решения, если дети лица, утратившего дееспособность либо ограниченного в дееспособности, остаются без попечения родителей, уведомить об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета,

местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей.

5. Судебные расходы по данной категории дел с заявителя не взыскиваются, за исключением случаев недобросовестного поведения заявителей, обратившихся в суд с целью заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина (ч. 4 ст. 375 ГПК).

27.5. Особенности рассмотрения дел об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

В соответствии с п. 1 ст. 20 ГК гражданская дееспособность (способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста. В силу п. 1 ст. 26 ГК несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Гражданское законодательство выделяет следующие *формы объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации)*:

1) по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя;

2) при отсутствии согласия указанных лиц – по решению суда (ст. 26 ГК).

С заявлением об объявлении его полностью дееспособным при отсутствии согласия одного из родителей, усыновителей или попечителя либо в случае отказа органов опеки и попечительства объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным *в суд по месту своего жительства* вправе обратиться несовершеннолетний, достигший 16 лет (ст. 377 ГПК).

Данное заявление рассматривается в порядке особого производства с обязательным участием заявителя, одного или обоих родителей, усыновителей, попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства.

Суд, рассмотрев заявление по существу, выносит решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя (ст. 378 ГПК).

При удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний в возрасте от 16 до 18 лет приобретает дееспособность в полном объеме и объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) с момента вступления решения суда об эмансипации в законную силу.

27.6. Особенности рассмотрения дел о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь

В соответствии с п. 1 ст. 226 ГК **бесхозяйной** является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

Правила подсудности по данной категории дел определены в ст. 379 ГПК: в суд по месту жительства гражданина или месту нахождения юридического лица, вступивших во владение и (или) пользование движимой вещью, подается заявление о признании этой вещи бесхозяйной;

в суд по месту нахождения бесхозяйной недвижимой вещи, материалов, из которых возведена самовольная постройка, подаются заявление о признании права коммунальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь и заявление о признании материалов, из которых возведена самовольная постройка, бесхозяйными и признании права коммунальной собственности на них.

С заявлением в суд о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь вправе обратиться:

гражданин либо юридическое лицо, вступившие во владение и (или) пользование движимой вещью, – о признании этой вещи бесхозяйной (ч. 1 ст. 379 ГПК);

орган, уполномоченный управлять коммунальным имуществом, – о признании права коммунальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь и о признании материалов, из которых возведена самовольная постройка, бесхозяйными и признании права коммунальной собственности на них (ч. 2 ст. 379 ГПК).

Суд отказывает в принятии заявления о признании права коммунальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, если орган, уполномоченный управлять коммунальным имуществом, обращается в суд с таким заявлением до истечения одного года со дня принятия этой вещи на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию недвижимого имущества.

В заявлении о признании движимой вещи бесхозяйной указывается, какая вещь подлежит признанию бесхозяйной, описываются ее основные отличительные признаки, а также приводятся доказательства, свидетельствующие об оставлении вещи собственником без намерения сохранить право собственности на нее и о вступлении заявителя во владение вещью.

Пример. В ОДС РУВД обратился И. с информацией о том, что в лесном массиве вблизи деревни обнаружен бесхозный дорожный велосипед. Данный велосипед доставлен в РУВД и помещен на хранение. На момент проверки собственник имущества не установлен. Принимая во внимание, что с момента обнаружения имущества по факту его утери в РУВД никто не обратился, начальник указанного РУВД обратился в суд с заявлением о признании велосипеда бесхозным. Решением суда данное движимое имущество признано бесхозным и передано в доход государства.

В заявлении органа, уполномоченного управлять коммунальным имуществом, о признании права коммунальной собственности на бесхозную недвижимую вещь указывается, кем и когда бесхозная недвижимая вещь поставлена на учет как бесхозная, а также приводятся доказательства, свидетельствующие об оставлении этой вещи собственником без намерения сохранить право собственности на нее.

В заявлении о признании материалов, из которых возведена самовольная постройка, бесхозными и признании права коммунальной собственности на такие материалы приводятся доказательства, свидетельствующие о факте осуществления самовольного строительства и об отказе лица, осуществившего самовольное строительство на земельном участке, находящемся в государственной собственности (за исключением земельного участка, предоставленного в пожизненное наследуемое владение), выполнить решение областного (Минского городского) исполнительного комитета о сносе самовольной постройки и приведении земельного участка в пригодное для использования по целевому назначению состояние или приведении самовольной постройки в прежнее, до осуществления самовольного строительства, состояние либо невыполнении этого решения в установленный срок.

В соответствии со ст. 380 ГПК дело о признании движимой вещи бесхозной и признании права коммунальной собственности на бесхозную недвижимую вещь, материалы, из которых возведена самовольная постройка, рассматривается судом с участием всех заинтересованных по делу лиц.

Суд, признав, что движимая вещь не имеет собственника либо оставлена им без намерения сохранить право собственности на нее, выносит решение о признании движимой вещи бесхозной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею.

Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника либо оставлена им без намерения сохранить право собственности на нее и принята на учет в установленном порядке, выносит решение о призна-

нии недвижимой вещи бесхозной и признании права коммунальной собственности на эту вещь.

Суд, признав, что лицо, осуществившее самовольное строительство на земельном участке, находящемся в государственной собственности (за исключением земельного участка, предоставленного в пожизненное наследуемое владение), отказалось от выполнения решения местного исполнительного и распорядительного органа о сносе самовольной постройки и приведении земельного участка в пригодное для использования по целевому назначению состояние или приведении самовольной постройки в прежнее, до осуществления самовольного строительства, состояние либо что такое решение не выполнено в установленный срок, а также установив отсутствие существенных нарушений градостроительных и строительных норм и правил, определенных подп. 3 ч. 1 п. 1 ст. 223 ГК, выносит решение о признании материалов, из которых возведена самовольная постройка, бесхозными и признании права коммунальной собственности на такие материалы.

27.7. Особенности рассмотрения дел о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы

Процессуальный порядок признания неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным восполняет пробел законодательного регулирования отношений, складывающихся при реализации требований ст. 226 ГК в части движимых вещей, и согласуется с положениями ч. 5, 6 ст. 44 Конституции. По мнению В.П. Скобелева, данная законодательная новелла введена «в целях дифференциации процессуального регламента: чтобы при разрешении вопроса об обращении в коммунальную собственность такого вида бесхозных движимых вещей, как неэксплуатируемые транспортные средства, учесть значительную материально-правовую специфику соответствующих дел»¹.

Порядок организации сбора, хранения неэксплуатируемых транспортных средств и их последующей утилизации определен в Указе Президента Республики Беларусь от 9 августа 2011 г. № 348 «О мерах по организации сбора, хранения неэксплуатируемых транспортных средств и их последующей утилизации».

¹ Скобелев В.П. Научно-практический анализ некоторых последних новелл гражданского процессуального законодательства // Пром.-торг. право. – 2013. – № 2. – С. 23.

Под неэксплуатируемым транспортным средством понимается транспортное средство, на котором отсутствуют элементы, предусмотренные его конструкцией (стекла салона, колеса, элементы кузова), а равно имеется их деформация либо внешне видимые повреждения, при наличии которых запрещается его участие в дорожном движении и (или) исключается возможность его эксплуатации, а также транспортное средство, которое не эксплуатируется более шести месяцев со дня истечения срока действия разрешения на допуск транспортного средства к участию в дорожном движении и не поддерживается в надлежащем состоянии, допускающем возможность его участия в дорожном движении и (или) эксплуатации (п. 2 Указа Президента Республики Беларусь от 9 августа 2011 г. № 348).

Местный исполнительный и распорядительный орган совместно с соответствующим подразделением ГАИ в пределах соответствующей административно-территориальной либо территориальной единицы выявляет неэксплуатируемые транспортные средства и принимает меры по установлению их собственников (владельцев). При установлении собственника (владельца) данного транспортного средства ему направляется извещение о необходимости в течение 30 календарных дней переместить транспортное средство на охраняемую стоянку, привести его в надлежащее состояние либо утилизировать.

Принудительное перемещение неэксплуатируемого транспортного средства на охраняемую стоянку осуществляется местным исполнительным и распорядительным органом в случае, если:

его собственником (владельцем) в течение 30 календарных дней со дня вручения извещения данное транспортное средство не помещено на охраняемую стоянку, не приведено в надлежащее состояние либо не утилизировано;

отсутствуют сведения о собственнике (владельце) неэксплуатируемого транспортного средства.

Непосредственно перед принудительным перемещением уполномоченным должностным лицом местного исполнительного и распорядительного органа осуществляется осмотр с составлением акта в трех экземплярах. Помещенное на охраняемую стоянку неэксплуатируемое транспортное средство возвращается собственнику (владельцу) на основании его требования, поданного в течение трех месяцев со дня помещения этого транспортного средства на охраняемую стоянку. Неподача указанного требования в установленный срок признается отказом от права собственности на транспортное средство.

ГПК (ч. 1 ст. 380¹) обязывает местный исполнительный и распорядительный орган обратиться **в суд по месту выявления неэксплуатируемого транспортного средства** с заявлением о признании его бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы.

Суд отказывает в принятии заявления о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы в случае несоблюдения требований Указа № 384, если обращение в суд следует:

до истечения трех месяцев со дня вручения акта осмотра данного транспортного средства его собственнику (владельцу);

при отсутствии сведений о собственнике (владельце) такого транспортного средства – до истечения трех месяцев со дня принудительного перемещения указанного транспортного средства на охраняемую стоянку.

При этом п. 9 Указа от 9 августа 2011 г. № 348 устанавливает, что заявление о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы подается в суд не позднее 30 календарных дней со дня истечения 3-месячного срока.

В ч. 3 ст. 380¹ ГПК помимо общих сведений к заявлению о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы как процессуальному документу предусмотрены специальные требования.

В заявлении местным исполнительным и распорядительным органом должны быть указаны сведения:

о неэксплуатируемом транспортном средстве;

его собственнике (владельце) (при наличии таких сведений);

датах выявления неэксплуатируемого транспортного средства, направления и вручения собственнику (владельцу) извещения о необходимости в течение 30 календарных дней переместить транспортное средство на охраняемую стоянку, привести его в надлежащее состояние либо утилизировать, датах принудительного перемещения этого транспортного средства на охраняемую стоянку и вручения акта осмотра данного транспортного средства.

Заявление о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы рассматривается судом с участием всех заинтересованных по делу лиц. Срок рассмотрения дан-

ного дела в § 6¹ гл. 30 ГПК не определен, следовательно, не должен превышать общего 2-месячного срока, закрепленного в ст. 158 ГПК.

Суд, признав, что неэксплуатируемое транспортное средство не имеет собственника (владельца), либо установив, что собственником (владельцем) неэксплуатируемого транспортного средства не приняты меры по перемещению этого транспортного средства на охраняемую стоянку, приведению его в надлежащее состояние либо по его утилизации, выносит решение о признании неэксплуатируемого транспортного средства бесхозяйным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы (ст. 380² ГПК).

В соответствии с п. 9 Указа от 9 августа 2011 г. № 348 местный исполнительный и распорядительный орган подает в суд исковое заявление о взыскании затрат, связанных с принудительным перемещением и хранением этого транспортного средства, при отказе собственника (владельца) от их возмещения. Порядок утилизации неэксплуатируемых транспортных средств, признанных бесхозяйными и переданных в собственность административно-территориальных единиц, определен постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 27 сентября 2011 г. № 1294.

27.8. Особенности рассмотрения дел о признании наследства выморочным

При обобщении гражданских дел о признании наследства выморочным Верховным Судом Республики Беларусь установлено, что такие дела составляют незначительную часть общего количества дел о наследовании¹.

В соответствии с п. 1 ст. 1039 ГК наследство признается выморочным, если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все они отказались от наследства. Заявление о признании наследства выморочным подается органом местного управления или самоуправления **в суд по месту открытия наследства** по истечении одного года со дня открытия наследства или до истечения указанного срока, если расходы, связанные с охраной наследства и управлением им, превышают его стоимость (ст. 381 ГПК).

В заявлении о признании наследства выморочным должно быть указано имущество, входящее в состав наследства, и приведены доказа-

¹ См.: О применении судами законодательства при рассмотрении дел о наследовании (по материалам обзора судебной практики) // Суд. весн. – 2008. – № 1. – С. 8.

тельства, подтверждающие отсутствие наследников, либо отказ их всех от наследства, либо отсутствие у них права наследования.

Рассмотрение судом заявления о признании наследства выморочным осуществляется с участием представителя органа местного управления или самоуправления с привлечением всех заинтересованных по делу лиц.

При установлении обстоятельств, предусмотренных ГК, суд выносит **решение** о признании наследства выморочным и о передаче его в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения соответствующего имущества, входящего в состав наследства (ст. 382 ГПК).

В резолютивной части решения по делам о признании наследства выморочным должны содержаться сведения о составе выморочного наследства и о том, какой административно-территориальной единице оно передается в собственность (ч. 3 п. 30 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 21 декабря 2001 г. № 16 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании»).

27.9. Особенности рассмотрения дел о восстановлении прав по документам на предъявителя

В соответствии со ст. 383 ГПК лицо, утратившее документ на предъявителя либо владеющее документом на предъявителя, утратившим признаки платежности, в случаях, предусмотренных законодательством, может просить суд о восстановлении прав по такому документу.

Суд рассматривает дела о восстановлении прав по документам на предъявителя, утратившим признаки платежности, при отказе лица, выдавшего документ, производить по нему операции.

В соответствии с ч. 3 ст. 383 ГПК **заявление по делам о восстановлении прав по документам на предъявителя подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ**.

В заявлении должны быть указаны отличительные признаки документа, имя (наименование) лица, выдавшего документ, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа либо утрата им признаков платежности (ст. 384 ГПК).

Ст. 385 ГПК, регламентирующая подготовку дела к судебному разбирательству, определяет действия суда на данной стадии процесса.

Судья в порядке подготовки дела выносит определение:

о публикации в местной газете за счет заявителя объявления о вызове держателя документа в суд;

запрещении выдавшему документ лицу производить по нему платежи и выдачи (выносится судьей немедленно после принятия заявления и сразу же направляется лицу, выдавшему документ на предъявителя).

Требования к публикации определены в ч. 2 ст. 385 ГПК, производство по делу на срок, указанный в публикации, приостанавливается, определение об отказе в публикации в газете и о запрещении производить по утраченному документу операции может быть обжаловано (опротестовано).

В соответствии со ст. 386 ГПК держатель документа, об утрате которого заявлено, обязан до истечения 3-месячного срока со дня публикации подать в суд, вынесший определение, заявление о наличии у него данного документа, об основании, по которому он владеет документом, и представить документ в подлиннике.

При отсутствии заявления держателя документа дело о восстановлении прав по утраченному документу на предъявителя назначается к судебному разбирательству (ст. 388 ГПК).

Поступление в суд заявления от держателя документа по истечении 3-месячного срока, но до рассмотрения дела по существу влечет последствия, предусмотренные ст. 387 ГПК.

Согласно ст. 387 ГПК суд после поступления до истечения 3-месячного срока заявления от держателя документа о его правах на документ:

оставляет заявление лица, утратившего документ, без рассмотрения, разъясняет заявителю его право предъявить в месячный срок к держателю документа иск в общем порядке об истребовании этого документа;

разъясняет держателю документа его право на взыскание с заявителя убытков, причиненных принятыми запретительными мерами.

Если в установленный срок заявитель не предъявит иск к держателю документа, запрещение производить платежи и выдачи по нему утрачивает силу, о чем уведомляется лицо, выдавшее документ.

В случае поступления от держателя документа до истечения 3-месячного срока заявления о том, что он не предъявляет права на документ, суд выносит определение:

о возвращении документа заявителю;

отмене запрещения производить по нему платежи и выдачи;

прекращении производства по делу.

На определение суда по вопросам, указанным в ст. 387 ГПК, может быть подана частная жалоба или принесен частный протест.

Решение суда по делу о восстановлении прав по документам на предъявителя при удовлетворении просьбы заявителя является мотивированным и служит основанием для выдачи заявителю нового доку-

мента взамен признанного недействительным. В данном решении суд признает утраченный документ или документ, утративший признаки платежности, недействительным (ст. 389 ГПК).

Держатель документа вправе предъявить иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества к лицу, получившему на основании решения суда имущество или новый документ взамен утраченного (ст. 390 ГПК).

27.10. Особенности рассмотрения дел о принудительной госпитализации и лечении граждан, продлении срока принудительной госпитализации и лечения граждан

Порядок и особенности рассмотрения заявлений о принудительной госпитализации и лечении граждан, продлении срока принудительной госпитализации и лечения предусмотрен § 9 гл. 30 ГПК с учетом особенностей, установленных законами, регулирующими вопросы госпитализации и лечения.

В соответствии с ч. 6 ст. 28 Закона Республики Беларусь «О здравоохранении» лица, имеющие заболевания, представляющие опасность для здоровья населения, в случае уклонения от лечения могут быть подвергнуты принудительной госпитализации и лечению в государственных организациях здравоохранения. Перечень заболеваний, представляющих опасность для здоровья населения, определен постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 15 июня 2012 г. № 75. Отдельные вопросы госпитализации и лечения детализированы в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 июня 2005 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о принудительной госпитализации и лечении граждан».

Порядок подачи и рассмотрения заявлений о принудительной госпитализации и лечении граждан предусмотрен в ст. 391 ГПК.

Подсудность подачи заявления определяется местом нахождения государственной организации здравоохранения или местом жительства (местом пребывания) гражданина. Заявление о принудительной госпитализации и лечении подается в суд в случае, когда законом предусмотрены принудительная госпитализация и лечение граждан по решению суда:

государственной организацией здравоохранения (ч. 1 ст. 391 ГПК); прокурором (ст. 81 ГПК).

При подаче заявления по указанной категории дел предусмотрено освобождение от уплаты государственной пошлины (подп. 1.3 п. 1

ст. 257 НК). Вместе с тем данная норма требует уточнения, поскольку подп. 1.3 п. 1 ст. 257 НК к субъектам, обращающимся с заявлением в суд, относит истцов, которые отсутствуют в делах особого производства.

К заявлению о принудительной госпитализации и лечении прилагается **заключение о необходимости принудительной госпитализации и лечения**, вынесенное врачебно-консультационной комиссией (ВКК) государственной организации здравоохранения. В предусмотренных законодательством случаях – документы, подтверждающие факт уклонения от добровольного лечения. Непредставление указанных документов не является основанием для отказа в возбуждении дела (ч. 2 п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 июня 2005 г. № 7).

Согласно ч. 4 ст. 20 Закона Республики Беларусь от 7 января 2012 г. № 345-З «О предупреждении распространения заболеваний, представляющих опасность для здоровья населения, вируса иммунодефицита человека» заключение о необходимости принудительной госпитализации и лечения лица, имеющего социально опасное заболевание, выносится врачебно-консультационной комиссией государственной организации здравоохранения при наличии в совокупности следующих условий: наличие результатов клинико-инструментального и (или) лабораторного исследований, подтверждающих социально опасное заболевание; уклонение лица, имеющего социально опасное заболевание, от лечения. Законодатель определил, какие действия лица, имеющего социально опасное заболевание, свидетельствуют о его уклонении от лечения (ч. 5 ст. 20 Закона Республики Беларусь от 7 января 2012 г. № 345-З) и какие причины неявки в государственную организацию здравоохранения для контрольного наблюдения и (или) лечения являются уважительными (ч. 5 ст. 20 Закона Республики Беларусь от 7 января 2012 г. № 345-З).

Пример. При рассмотрении заявления УЗ «2-й городской противотуберкулезный диспансер» о принудительной госпитализации и лечении И. установлено, что он состоит на диспансерном учете с диагнозом «диссеминированный туберкулез легких, МБТ+». Заключение ВКК диспансера принято решение о проведении в отношении его принудительной госпитализации и лечения в связи с наличием социально опасного заболевания и уклонением от лечения. Уклонение от лечения подтверждено неявкой без уважительных причин в государственную организацию здравоохранения, прекращением лечения, несоблюдением врачебных предписаний, неявкой для контрольного наблюдения и лечения. Уважительных причин для оправдания фактов уклонения не представлено. Таким образом, поскольку И. как лицо, имеющее заболевание, представляющее опасность для здоровья населения, уклоняется от лечения такого заболевания, суд пришел к выводу, что требования заявителя подлежат удовлетворению.

Срок рассмотрения данного заявления – в течение пяти дней со дня поступления заявления.

При рассмотрении заявления о принудительной госпитализации и лечении **обязательно участие** представителя государственной организации здравоохранения, прокурора, гражданина, заявление о принудительной госпитализации и лечении которого рассматривается, или его законного представителя. Суд может рассмотреть дело в отсутствие данного гражданина, если его участие в судебном заседании невозможно по состоянию здоровья. В иных случаях при уклонении данного гражданина от явки в суд он может быть подвергнут приводу.

Граждане, в отношении которых ставится вопрос о принудительной госпитализации и лечении, участвуют в деле в качестве **заинтересованных лиц**. Они вправе пользоваться услугами представителя, участвующего в деле в порядке и на условиях, предусмотренных гражданским процессуальным законодательством (п. 7 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 июня 2005 г. № 7).

Принудительной госпитализации и лечению не могут быть подвергнуты иностранные граждане и лица без гражданства. Такие лица могут быть депортированы за пределы Республики Беларусь в порядке, определяемом законодательством (ст. 28 Закона Республики Беларусь «О здравоохранении»).

Решение суда по заявлению о принудительной госпитализации и лечении, которым суд отклоняет либо удовлетворяет это заявление, должно быть **мотивированным** (ст. 392 ГПК). В то же время в компетенцию суда не входит определение сроков принудительной госпитализации и лечения.

Решение суда, которым удовлетворено заявление о принудительной госпитализации и лечении, является основанием для принудительной госпитализации и лечения (ст. 392 ГПК). В ч. 3 п. 12 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 30 июня 2005 г. № 7 уточнено, что после вступления данного решения в законную силу его копия направляется судом для исполнения организации здравоохранения, по заявлению которой возбуждено дело, а решение о принудительной госпитализации и лечении граждан, страдающих венерическими заболеваниями и туберкулезом с бактериовыделением, – также органу внутренних дел по месту жительства данного гражданина.

ГПК предусматривает возможность подачи и рассмотрения заявления о продлении срока принудительной госпитализации и лечения (ст. 392¹ ГПК).

К заявлению о продлении срока принудительной госпитализации и лечения прилагается заключение о необходимости продления срока принудительной госпитализации и лечения, вынесенное ВКК государственной организации здравоохранения.

Срок рассмотрения данного заявления не должен превышать трех дней со дня его поступления в суд.

При рассмотрении заявления о продлении срока принудительной госпитализации и лечения является обязательным участие прокурора и представителя государственной организации здравоохранения.

Решение суда по заявлению о продлении срока принудительной госпитализации и лечения, которым суд отклоняет либо удовлетворяет это заявление, должно быть мотивированным и является основанием при отклонении заявления для выписки гражданина из государственной организации здравоохранения (ст. 393 ГПК).

Таким образом, рассмотрение данной категории дел направлено на обеспечение безопасности здоровья населения, а также на защиту прав и законных интересов граждан, подлежащих принудительной госпитализации и лечению.

27.11. Особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) ребенка

Дела об усыновлении (удочерении) ребенка имеют особую социальную значимость, являются приоритетной формой защиты прав детей. Ст. 119 КоБС определяет усыновление как основанный на судебном решении юридический акт, в силу которого между усыновителем и усыновленным возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми.

Дела об усыновлении подведомственны судам и отнесены законодателем к категории дел особого производства (§ 10 гл. 30, ст. 393¹–393⁵ ГПК). В.И. Пенкрат отмечает, что «судебный порядок усыновления введен в целях усиления гарантий прав детей, оставшихся без попечения родителей, и соответствует мировой практике судебного порядка усыновления»¹. Судебный порядок рассмотрения дел об усыновлении максимально гарантирует защиту прав и интересов детей и способствует обеспечению надлежащего порядка усыновления, сохранению тайны усыновления.

Отдельные процессуальные вопросы усыновления разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь

¹ Пенкрат В.И. Семейное право Беларуси. – С. 121.

от 20 декабря 2000 г. № 9 «О судебной практике по делам об усыновлении (удочерении)».

Дела об усыновлении *подсудны:*

районному (городскому) суду по месту жительства граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих на территории Республики Беларусь, желающих усыновить ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь, или по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка;

областному суду по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка, а в Минске – Минскому городскому суду при подаче заявления об международном усыновлении (ч. 1 ст. 393¹ ГПК).

Делам об усыновлении присущи следующие процессуальные особенности:

1. *Особые требования к заявлению об усыновлении ребенка.* В данном заявлении должны быть указаны: установочные данные усыновителя (усыновителей) и усыновляемого ребенка, обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителя (усыновителей) об усыновлении ребенка (ч. 1 ст. 393² ГПК). При невыполнении требований ч. 1 ст. 393² ГПК заявление об усыновлении ребенка суд оставляет без движения.

Перечень документов, прилагаемых к заявлению, определен в ч. 1 ст. 393³ ГПК. Данные документы характеризуют усыновителя (усыновителей): их семейное положение, состояние здоровья, условия жизни, занятости, доходы, а также решения и заключения компетентных органов при международном усыновлении. Для усыновления необходимо согласие родителей ребенка на усыновление, а при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, которые не приобрели полную дееспособность, согласие их законных представителей, опекуна усыновляемого. Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в нотариально удостоверенном заявлении или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства по месту усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при усыновлении. Родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении (ст. 127 КоБС).

Заявление о международном усыновлении подается через учреждение «Национальный центр усыновления Министерства образования Республики Беларусь», которое в 15-дневный срок со дня поступления заявления направляет его в установленном порядке в соответствующий суд.

2. *Необходимость предоставления в суд органами опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка заключения об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителя (усыновителей) с усыновляемым ребенком* (ч. 1 ст. 393³ ГПК). Данное заключение выдается на основании определения суда, вынесенного при подготовке дела к судебному разбирательству. Перечень документов, прилагаемых к заключению органа опеки и попечительства, определен ч. 1 ст. 393³ ГПК. Орган опеки и попечительства к заявлению прилагает свидетельство о рождении усыновляемого ребенка, медицинское заключение о состоянии его здоровья, физическом и умственном развитии, документы, подтверждающие согласие на усыновление, сведения о наличии и месте нахождения братьев и сестер у усыновляемого ребенка.

3. *Решение судом дополнительных вопросов, имеющих значение при усыновлении:*

проверка и учет в каждом конкретном случае нравственных и личных качеств усыновителя (поведение в быту, на работе, психологические особенности, склонности и т. п.), состояния его здоровья, а также проживающих вместе с ним членов семьи, сложившихся в семье взаимоотношений, отношений, возникших между этими лицами и ребенком, а также материальных и жилищных условий усыновителей. Эти обстоятельства в равной мере должны учитываться при усыновлении ребенка другим супругом (отчимом, мачехой) или родственниками ребенка (п. 18 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9);

выяснение в интересах ребенка возможности сохранения личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя при усыновлении ребенка одним лицом (ч. 2 ст. 393³ ГПК);

удовлетворение либо отказ в удовлетворении просьбы усыновителя (усыновителей) об изменении фамилии, собственного имени, отчества, даты и (или) места рождения усыновляемого ребенка, а также о записи усыновителя (усыновителей) в записи акта о рождении в качестве родителя (родителей) усыновленного ребенка (ч. 1 ст. 393⁵ ГПК).

В интересах ребенка при усыновлении его одним лицом в решении суда об усыновлении по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина, а также если один из родителей усыновляемого ребенка умер, то по просьбе родителей

умершего родителя (деда или бабушки ребенка) указывается о сохранении правоотношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя (ч. 2 ст. 393⁵ ГПК).

4. *Срок рассмотрения дел об усыновлении* – в течение 15 дней со дня: подачи в суд заявления усыновителя (усыновителей) – при усыновлении ребенка, являющегося гражданином Республики Беларусь, гражданами Республики Беларусь, постоянно проживающими на территории Республики Беларусь;

поступления в суд заявления усыновителя (усыновителей) из Национального центра усыновления – при международном усыновлении (ч. 1 ст. 393⁴ ГПК).

5. *Дела об усыновлении ребенка суд рассматривает с обязательным участием самого усыновителя (усыновителей), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, а по делам о международном усыновлении – также с участием представителя Национального центра усыновления* (ч. 2 ст. 393⁴ ГПК).

Невыполнение судом указанных требований закона является основанием к отмене решения суда (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9). Обязательное участие указанных лиц обусловлено *особым характером изменения правоотношений при усыновлении*¹.

При подготовке дела к судебному разбирательству судье следует привлекать к участию в деле родителей (родителя) усыновляемого ребенка, если для усыновления необходимо их согласие, представителей учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, если он достиг 10-летнего возраста (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9). При наличии письменного, надлежаще удостоверенного согласия родителей (родителя) на усыновление дело может быть рассмотрено в их отсутствие (ч. 2 п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9).

Усыновитель (усыновители) не вправе поручать ведение дела представителю без его (их) участия в судебном заседании. Представитель вправе принимать участие в судебном заседании исключительно с усыновителем (усыновителями), а также самостоятельно без личного уча-

¹ См.: Рагойша П.В. Постатейный комментарий к Кодексу Республики Беларусь о браке и семье. Раздел III. Семья [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

ствия доверителя осуществлять процессуальные действия вне стадии судебного разбирательства, например собирать и представлять доказательства, заявлять ходатайства и т. п.

6. Дела об усыновлении рассматриваются судом в закрытом судебном заседании (ч. 3 ст. 393⁴ ГПК), включая оглашение решения. Участники гражданского судопроизводства (за исключением прокурора) должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также об уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления, что отражается в протоколе судебного заседания и удостоверяется подписью этих лиц (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9).

7. Решение суда об удовлетворении заявления об усыновлении ребенка либо об отказе в его удовлетворении – мотивированное (ч. 1 ст. 393⁵ ГПК). Резолютивная часть решения должна содержать указание об обязанности усыновителей сообщать ребенку об имеющихся у него братьях и сестрах и их местонахождении, не препятствовать общению усыновляемого ребенка с братьями и сестрами (ч. 2 п. 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2000 г. № 9).

Решение суда об усыновлении может быть обращено к немедленному исполнению в случаях и порядке, предусмотренных ст. 314 ГПК.

8. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направить выписку из этого решения:

в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту вынесения решения;

в орган опеки и попечительства по месту жительства усыновителя (усыновителей) и Национальный центр усыновления (ч. 4 ст. 393⁵ ГПК).

Усыновление может быть отменено при наличии оснований, предусмотренных в ст. 138 КоБС. Отмена усыновления осуществляется в порядке искового производства. В суд с иском о признании отмены усыновления вправе обратиться: родители, усыновители ребенка, усыновленный ребенок, достигший 14 лет, орган опеки и попечительства, прокурор, а по делам о международном усыновлении – также Национальный центр усыновления (ст. 139 КоБС), от собственного имени государственные органы и юридические лица (п. 1 ст. 85 ГПК), а также профсоюзы (ст. 86 ГПК). Регистрация усыновления может быть подтверждена как факт, имеющий юридическое значение (ст. 364 ГПК).

27.12. Особенности рассмотрения дел о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения, о переводе несовершеннолетних из специальных учебно-воспитательных учреждений в специальные лечебно-воспитательные учреждения, о прекращении пребывания несовершеннолетних в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, о продлении этого срока, а также о помещении несовершеннолетних в приемники-распределители для несовершеннолетних, о продлении срока нахождения несовершеннолетних в приемниках-распределителях для несовершеннолетних, об освобождении несовершеннолетних из приемников-распределителей для несовершеннолетних

Порядок помещения несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения и специальные лечебно-воспитательные учреждения, перевода несовершеннолетних из специальных учебно-воспитательных учреждений в специальные лечебно-воспитательные учреждения, прекращения пребывания несовершеннолетних в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, порядок продления этого срока определены в гл. 3 Закона Республики Беларусь от 31 мая 2003 г. № 200-З «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних».

Подсудность и сроки рассмотрения дел о помещении несовершеннолетних, их переводе и прекращении пребывания в специальных учебно-лечебно-воспитательных учреждениях:

в суд по месту жительства несовершеннолетнего заявление подается комиссией по делам несовершеннолетних о помещении несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение или специальное лечебно-воспитательное учреждение (ч. 1 ст. 393⁶ ГПК), рассматривается судом в течение 15 дней со дня их поступления в суд (ч. 1 ст. 393⁷ ГПК);

в суд по месту нахождения специального учебно-воспитательного учреждения или специального лечебно-воспитательного учреждения заявление подается руководителем указанных учреждений о переводе несовершеннолетнего из специального учебно-воспитательного учреж-

дения в специальное лечебно-воспитательное учреждение, о прекращении пребывания несовершеннолетнего в указанных учреждениях до истечения установленного судом срока пребывания в них, а также о продлении этого срока (ч. 2 ст. 393⁶ ГПК);

в суд по месту задержания несовершеннолетнего или по месту нахождения приемника-распределителя для несовершеннолетних заявление подается начальником органа внутренних дел или его заместителем о помещении несовершеннолетнего в приемник-распределитель для несовершеннолетних (ч. 3 ст. 393⁶ ГПК);

в суд по месту нахождения приемника-распределителя для несовершеннолетних заявление подается начальником органа внутренних дел или его заместителем о продлении срока нахождения несовершеннолетнего в приемнике-распределителе для несовершеннолетних либо об освобождении несовершеннолетнего из приемника-распределителя для несовершеннолетних (ч. 3 ст. 393⁶ ГПК).

В случае принятия комиссиями по делам несовершеннолетних решений об обращении в суд с заявлениями о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения о принятых решениях в 3-дневный срок информируются органы внутренних дел, которые в течение 21 дня обязаны подготовить материалы, необходимые для направления в суд заявлений о помещении несовершеннолетних в названные учреждения (ч. 2 ст. 26 Закона Республики Беларусь от 31 мая 2003 г. № 200-3).

Заявления, указанные в ч. 2, 3 ст. 393⁶ ГПК рассматриваются судом в течение трех дней со дня их поступления в суд (ч. 1 ст. 393⁷ ГПК)

К заявлению прилагаются материалы, предусмотренные законодательством и подтверждающие необходимость помещения несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение или специальное лечебно-воспитательное учреждение либо в приемник-распределитель для несовершеннолетних.

Особенности рассмотрения заявлений по данной категории дел:

1) обязанность суда перед рассмотрением заявления о помещении несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение или специальное лечебно-воспитательное учреждение *истребовать* уголовное дело в отношении этого несовершеннолетнего, производство по которому прекращено, или материалы об отказе в возбуждении уголовного дела либо материалы дел об административных правонарушениях (ч. 2 ст. 393⁷ ГПК);

2) проведение организациями здравоохранения медицинского и психиатрического освидетельствования для определения возможности помещения несовершеннолетнего в указанные учреждения на основании:

постановления начальника органа внутренних дел при наличии согласия несовершеннолетнего на медицинское освидетельствование либо согласия его родителей, опекунов или попечителей в случае, если несовершеннолетний не достиг возраста 14 лет;

постановления прокурора в случаях, когда несовершеннолетний или его родители, опекуны или попечители не дали согласия на медицинское освидетельствование (ч. 4 ст. 26 Закона Республики Беларусь от 31 мая 2003 г. № 200-3).

На проведение медицинского осмотра и всех необходимых обследований предусмотрен 10-дневный срок. Перечень заболеваний, при наличии которых несовершеннолетние помещаются в специальные лечебно-воспитательные учреждения, и перечень заболеваний, препятствующих содержанию, обучению и воспитанию несовершеннолетних в специальных учебно-воспитательных учреждениях, специальных лечебно-воспитательных учреждениях, утверждены постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 12 ноября 2012 г. № 175 «О некоторых вопросах помещения несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения и специальные лечебно-воспитательные учреждения». По окончании медицинского освидетельствования государственной организацией здравоохранения оформляется медицинская справка о состоянии здоровья несовершеннолетнего (письмо Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 9 августа 2013 г. № 02-1-10/741-161 «О проблемных вопросах»);

3) возможность передачи несовершеннолетних, в отношении которых готовятся материалы о помещении их в специальные учреждения, на основании решения председателя комиссии по делам несовершеннолетних по представлению начальника органа внутренних дел *под надзор* их родителей, опекунов или попечителей, а несовершеннолетних, находящихся на патронатном воспитании, – под надзор администраций детских интернатных учреждений, которые обязаны обеспечить надлежащее поведение несовершеннолетних и их явку по вызовам в суд (ч. 6 ст. 26 Закона Республики Беларусь от 31 мая 2003 г. № 200-3);

4) в судебном заседании обязательное участие принимают:

несовершеннолетний и его законные представители;

представители комиссии по делам несовершеннолетних, органов внутренних дел, по чьей инициативе возбуждено дело;

представители специального учебно-воспитательного учреждения или специального лечебно-воспитательного учреждения, в котором находится несовершеннолетний;

прокурор;

представители органа опеки и попечительства (ч. 3 ст. 393⁷ ГПК).

При уклонении от явки в суд несовершеннолетние, достигшие возраста 16 лет, а также их законные представители могут быть по определению суда подвергнуты приводу (ч. 4 ст. 393⁷ ГПК);

5) суд выносит *мотивированное решение*, а в случаях, предусмотренных законом, – *определение*, которым удовлетворяет заявление или отказывает в его удовлетворении (ч. 1 ст. 393⁸ ГПК).

Решение суда об удовлетворении заявления, вступившее в законную силу, является основанием:

для помещения несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение или специальное лечебно-воспитательное учреждение на срок, установленный судом;

перевода несовершеннолетнего из специального учебно-воспитательного учреждения в специальное лечебно-воспитательное учреждение;

прекращения пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении или специальном лечебно-воспитательном учреждении до истечения установленного судом срока пребывания в нем, а также для продления этого срока (ч. 2 ст. 393⁸ ГПК).

Определение суда о помещении несовершеннолетнего в приемник-распределитель для несовершеннолетних, продлении срока нахождения несовершеннолетнего в приемнике-распределителе для несовершеннолетних или освобождении несовершеннолетнего из приемника-распределителя для несовершеннолетних подлежит немедленному исполнению.

Исполнение решений суда о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения обеспечивают:

инспекции по делам несовершеннолетних – в части доставления несовершеннолетних в приемники-распределители для несовершеннолетних;

приемники-распределители для несовершеннолетних – в части доставления несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-воспитательные учреждения;

Министерство образования Республики Беларусь – в части предоставления путевок для направления несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения или специальные лечебно-вос-

питательные учреждения в течение 10 суток со дня получения запросов о выдаче путевки;

руководители специальных учебно-воспитательных учреждений, специальных лечебно-воспитательных учреждений – в части создания и реализации специальных условий воспитания (ст. 30 Закон Республики Беларусь от 31 мая 2003 г. № 200-3).

27.13. Особенности рассмотрения дел о направлении гражданина в лечебно-трудовые профилактории, продлении, сокращении срока нахождения гражданина в лечебно-трудовом профилактории

Временные ограничения, связанные с направлением и пребыванием граждан в ЛТП, социально оправданны и допустимы, являются адекватными для реализации целей обеспечения общественного порядка, защиты нравственности, здоровья граждан, прав и свобод иных лиц. Судебный порядок рассмотрения гражданских дел о направлении в ЛТП, продлении, сокращении срока нахождения в ЛТП соразмерен конституционно значимым целям и обеспечивает правовую защиту общественного порядка, здоровья населения, нравственности, прав и свобод других лиц.

Подсудность дел о направлении гражданина в ЛТП, продлении и сокращении срока нахождения в ЛТП:

заявление о направлении гражданина в ЛТП подается в суд органом внутренних дел по месту нахождения органа внутренних дел (ч. 1 ст. 393⁹ ГПК);

заявления о продлении срока нахождения гражданина в ЛТП, сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП подаются ЛТП в суд по месту нахождения ЛТП (ч. 1 ст. 39¹¹ ГПК).

Сроки рассмотрения указанной категории дел:

заявление о направлении гражданина в ЛТП рассматривается в течение 10 дней со дня его поступления в суд (ч. 4 ст. 393⁹ ГПК);

заявления о продлении срока нахождения гражданина в ЛТП, сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП рассматриваются в течение трех дней со дня их поступления в суд (ч. 3 ст. 393¹¹ ГПК).

К заявлениям, в которых должны быть указаны основания для направления гражданина в ЛТП, продления либо сокращения срока нахождения гражданина в ЛТП, предусмотренные законодательными актами Республики Беларусь, прилагаются документы, перечень которых определен законодательными актами Республики Беларусь (ч. 3 ст. 393⁹, ч. 2 ст. 393¹¹ ГПК). Перечень документов, прилагаемый к заявлению о направлении в ЛТП, определен в ст. 7 Закона Республики Беларусь

от 4 января 2010 г. № 104-З «О порядке и условиях направления граждан в лечебно-трудовые профилактории и условиях нахождения в них». В частности, к заявлению о направлении в ЛТП прилагаются:

медицинское заключение о наличии либо отсутствии у гражданина заболеваний хроническим алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией и наличии либо отсутствии заболевания, препятствующего его нахождению в ЛТП;

копии постановлений о наложении административных взысканий за административные правонарушения, совершенные гражданином в состоянии алкогольного опьянения или в состоянии, вызванном употреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ;

предупреждение о возможности направления гражданина в ЛТП;
данные о семейном положении гражданина и наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей.

Судами выработана практика, согласно которой на стадии судебного разбирательства при наличии сомнений в объективности данных медицинского заключения назначается повторное медицинское освидетельствование (например, в отношении лиц, прошедших к моменту рассмотрения дела курс добровольного лечения от алкоголизма – кодирование). В случаях противоречивости результатов освидетельствований либо наличия обоснованных сомнений в достоверности выводов заключений назначается судебно-медицинская психиатрическая экспертизы¹.

Несоблюдение порядка направления в ЛТП может повлечь отмену решения суда.

Пример. Е. как обязанное лицо допустила систематическое нарушение трудовой дисциплины в виде появления на рабочем месте в рабочее время в состоянии алкогольного опьянения, что повлекло образование у нее задолженности по возмещению расходов, затраченных государством на содержание детей. Вместе с тем судом не учтено, что в отношении Е. не соблюден предусмотренный Законом Республики Беларусь «О порядке и условиях направления граждан в лечебно-трудовые профилактории и условиях нахождения в них» порядок направления в ЛТП. Так, после прохождения медицинского освидетельствования Е. в соответствии со ст. 6 Закона не предупреждалась о возможности направления в ЛТП, если она в течение года после предупреждения вновь совершит нарушение трудовой дисциплины по причине употребления спиртных напитков. Сведений о таком нарушении трудовой дисциплины со стороны Е. материалы дела не содержат, повторное медицинское освидетельствование в соответствии со ст. 7 Закона в отношении

Е. не проводилось. При указанных обстоятельствах судом кассационной инстанции вывод суда первой инстанции о наличии оснований и соблюдении порядка направления Е. в ЛТП признан не основанным на законе.

Заявление о направлении гражданина в ЛТП рассматривается с обязательным участием: представителя органа внутренних дел, гражданина, заявление о направлении которого в ЛТП рассматривается судом (ч. 4 ст. 393⁹ ГПК). В рассмотрении заявления о направлении гражданина в ЛТП могут участвовать представители организаций, члены семьи гражданина, заявление о направлении которого в ЛТП рассматривается судом, и иные граждане (ч. 5 ст. 393⁹ ГПК). При уклонении гражданина, заявление о направлении которого в ЛТП рассматривается судом, от явки в суд он может быть подвергнут приводу (ч. 6 ст. 393⁹ ГПК).

Заявления о продлении срока нахождения гражданина в ЛТП, сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП рассматриваются с обязательным участием представителя ЛТП (ч. 3 ст. 393¹¹ ГПК).

Рассмотрев заявление о направлении гражданина в ЛТП, о продлении либо сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП по существу, суд выносит *мотивированное решение* соответственно о направлении гражданина в ЛТП (об отказе в направлении гражданина в ЛТП), о продлении срока нахождения гражданина в ЛТП, сокращении срока нахождения гражданина в ЛТП (ч. 1 ст. 393¹⁰, ч. 1 ст. 393¹² ГПК).

В решении суда о направлении гражданина в ЛТП указывается срок его нахождения в ЛТП (ч. 2 ст. 393¹⁰ ГПК), о продлении срока нахождения гражданина в ЛТП указывается, на какой срок продлевается его нахождение в ЛТП (ч. 2 ст. 393¹² ГПК). При наличии у гражданина, в отношении которого судом вынесено решение о направлении в ЛТП, на иждивении несовершеннолетних детей копия решения суда не позднее следующего дня после его вынесения направляется в управление (отдел) образования городского, районного исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства несовершеннолетних детей для обеспечения их государственной защиты (ч. 3 ст. 393¹⁰ ГПК).

Направление работника по постановлению суда в ЛТП является дополнительным основанием прекращения трудового договора (п. 4 ст. 47 ТК).

¹ См.: Федюкевич А. Вопросы направления, продления, прекращения нахождения граждан в лечебно-трудовых профилакториях // Суд. вестн. – 2014. – № 1. – С. 70.

ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

28.1. Общая характеристика приказного производства

Разрешение бесспорных дел с соблюдением всех правил состязательности процесса осложняет защиту и восстановление нарушенных гражданских прав. Поэтому введение института приказного производства является одним из важнейших направлений реформирования гражданского судопроизводства¹.

Правовое регулирование приказного производства осуществляется нормами гл. 31 ГПК (ст. 394–398 ГПК), иными статьями ГПК, которые подлежат применению в части, не противоречащей сущности приказного производства. Отдельные нормы, регламентирующие приказное производство, содержатся в Декрете Президента Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. № 18 «О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях», иных нормативных правовых актах. О практике рассмотрения судами заявлений в порядке приказного производства Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь принято постановление от 29 июня 2006 г. № 4.

Приказное производство – самостоятельный вид гражданского судопроизводства, в котором судья по заявлению о взыскании денежной суммы или истребовании движимого имущества с должника возлагает на него обязанность уплатить денежную сумму или передать движимое имущество без проведения судебного заседания и вызова сторон в случаях, предусмотренных в ст. 394 ГПК.

Особенности приказного производства:

документальный характер процесса, исключающий проведение судебного заседания и вызов сторон;

рассмотрение требований о взыскании денежной суммы или истребовании движимого имущества в случаях, определенных ст. 394 ГПК;

иницирование приказного производства в зависимости от воли взыскателя, правомочного подавать в суд как заявление о возбуждении приказного производства, так и исковое заявление в порядке искового производства;

отсутствие стадии подготовки дела к судебному разбирательству (п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25 июня 2009 г. № 4 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»);

¹ См.: Самолук В. Приказное производство // Суд. весн. – 2014. – № 3. – С. 33.

невозможность участия в деле третьих лиц;

возможность отмены определения о судебном приказе ввиду наличия возражений должника против заявленного требования;

срок рассмотрения гражданского дела в порядке приказного производства в суде первой инстанции – не позднее трех дней со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 397 ГПК);

отсутствие таких форм окончания производства по делу без вынесения решения, как прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения.

Сторонами в приказном производстве являются взыскатель и должник (физические или юридические лица). Относительно указанных участников гражданского процесса правила, установленные разд. III–V ГПК, применяются в части, не противоречащей сущности приказного производства (ч. 4 ст. 54 ГПК).

Взыскатель – лицо, обратившееся в суд с заявлением о взыскании денежной суммы или истребовании движимого имущества. **Должник** – лицо, к которому обращено данное требование взыскателя. Должник не информируется о поданном заявлении о возбуждении приказного производства. Суд ставит его в известность исключительно о вынесенном определении о судебном приказе, направив копию с уведомлением о вручении.

Судам подведомственны дела приказного производства, перечисленные в ст. 394 ГПК (п. 5 ч. 1 ст. 37 ГПК). Взыскатель подает заявление о возбуждении приказного производства в суд по общим правилам подсудности – по месту жительства ответчика (ст. 46 ГПК) либо по месту своего жительства (ч. 3 ст. 47 ГПК), месту нахождения либо по месту нахождения детей на государственном обеспечении (ч. 4 ст. 47 ГПК).

Подсудность по требованиям о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, также уточнена в п. 11 Декрета Президента Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. № 18 «О дополнительных мерах по государственной защите детей в неблагополучных семьях». В соответствии с названным Декретом требования о взыскании расходов по содержанию детей могут быть предъявлены в суд по месту нахождения взыскателя данных расходов, а также по месту жительства обязанного лица либо по месту нахождения детей на государственном обеспечении.

Заявление о возбуждении приказного производства должно быть оплачено государственной пошлиной по ставкам, установленным п. 1 прил. 14 к НК: по требованиям имущественного характера – 5 % цены иска, о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей обязанного лица, находящихся на государственном обеспечении, – одна

базовая величина с каждого. Взыскатели освобождаются от уплаты государственной пошлины за подачу заявлений о возбуждении приказного производства по делам о взыскании алиментов и о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, а также за подачу кассационных и надзорных жалоб по таким делам (подп. 1.1.11 п. 1 ст. 257 НК). При вынесении определения о судебном приказе с должника взыскивается в доход государства государственная пошлина, от уплаты которой взыскатель был освобожден (ч. 1 ст. 142 ГПК).

28.2. Требования, рассматриваемые в приказном производстве

В приказном производстве рассматриваются заявления о взыскании денежной суммы или истребовании движимого имущества с должника в случаях, если:

1) требование основано на нотариально удостоверенной сделке, за исключением нотариально удостоверенной сделки, на основании которой возникает обязательство по уплате денежных средств;

2) заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, но оно не связано с установлением материнства и (или) отцовства либо необходимостью привлечения третьих лиц для участия в деле;

3) заявлено требование о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, с лица, обязанного возмещать такие расходы, неработающего либо работающего, но не в полном объеме в течение шести месяцев возмещающего в добровольном порядке по его заявлению указанные расходы. В случаях когда место жительства (место пребывания) данного лица неизвестно, взыскание с него таких расходов осуществляется в порядке искового производства (ст. 394 ГПК);

4) требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме (п. 1–4 ч. 1 ст. 394 ГПК).

Приведенный перечень требований, рассматриваемых в порядке приказного производства, исчерпывающий. Не подлежат рассмотрению в порядке приказного производства требования, взыскание по которым в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь осуществляется путем совершения нотариусом исполнительной надписи (ч. 4 ст. 394 ГПК).

Ранее ст. 394 ГПК определяла большее количество требований, рассматриваемых в порядке приказного производства. Законом Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 411-З «О внесении дополнений и изменений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам но-

тариальной деятельности» данная статья изложена в новой редакции. В действующей редакции значительно сокращен перечень требований, рассматриваемых в порядке приказного производства, что повлекло расширение компетенции нотариата.

Конституционный Суд Республики Беларусь, рассмотрев в порядке обязательного предварительного контроля конституционность указанного выше закона, в решении от 5 июля 2012 г. № Р-742/2012 «О соответствии Конституции Республики Беларусь Закона Республики Беларусь «О внесении дополнений и изменений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам нотариальной деятельности» сформулировал следующую правовую позицию. Изложение в новой редакции ст. 394 ГПК, в которой определяется понятие приказного производства, а также случаи, когда приказное производство, возможно, имеет целью упорядочение законодательного регулирования отношений в части изъятия ряда бесспорных требований из компетенции суда и передачи их на внесудебное рассмотрение нотариусами. По мнению Конституционного Суда Республики Беларусь, такое изменение порядка разрешения дел приказного производства не окажет негативного влияния на качество рассмотрения соответствующих заявлений, поскольку они основываются на бесспорности требований кредитора.

В судах общей юрисдикции не подлежат рассмотрению в порядке приказного производства требования о взыскании денежных сумм (задолженности), предусмотренные ч. 1 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 11 августа 2011 г. № 366 «О некоторых вопросах нотариальной деятельности». К таким требованиям, в частности, относятся требования о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы; расходов по розыску ответчика, должника, лица, скрывшегося от органа, ведущего уголовный процесс; с физических лиц в пользу организаций здравоохранения средств, затраченных на оказание медицинской помощи потерпевшим по рассмотренным уголовным делам, по которым постановлен обвинительный приговор; по требованиям уголовно-исполнительных инспекций об обращении взыскания на средства организации, администрация которой допустила длительную (свыше одного месяца) задержку перечисления сумм, удержанных из заработка осужденных, отбывающих наказание в виде исправительных работ в данной организации; задолженности физических лиц по оплате стоимости питания административно арестованных, содержащихся в изоляторах временного содержания органов внутренних дел, центрах изоляции правонарушителей органов внутренних дел, расходов на содержание лиц, помещенных в специализированные изоляторы органов внутренних дел, и некоторые иные.

Введение указанной процедуры рассмотрения бесспорных требований направлено на оперативное взыскание задолженности, повышение экономичности и максимальное упрощение процесса осуществления правосудия.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 4 постановления от 29 июня 2006 г. № 4 уточнил, что заявление о возбуждении приказного производства должно содержать ссылку на документы, которые должны быть приложены к заявлению и подтверждать обоснованность требований заявителя. В частности, по требованию, основанному на нотариально удостоверенной сделке, заявитель должен представить нотариально удостоверенный договор и иные документы, подтверждающие факт заключения сделки и наступление срока исполнения обязательства по сделке. По требованию о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, если оно не связано с установлением отцовства или необходимостью привлечения третьих лиц, представляется копия свидетельства о рождении ребенка, справка с места жительства о нахождении ребенка на иждивении взыскателя, справка с места работы должника о его заработке и об отсутствии удержаний алиментов в пользу других лиц. При взыскании денежных сумм взыскатель должен представить их расчет в письменном виде с раздельным указанием основной суммы и неустойки (штрафа, пени), если ее взыскание предусмотрено законодательством или договором.

Вопрос о достаточности письменных документов для вынесения определения о судебном приказе разрешается судьей в каждом конкретном случае в зависимости от характера заявленного требования.

Для взыскателей приоритетной формой взыскания алиментов на содержание несовершеннолетних детей является их взыскание в порядке приказного производства. Судебная практика показывает, что в порядке приказного производства взыскиваются алименты на содержание несовершеннолетних детей в процентном отношении к заработку или иному доходу родителей. Взыскание алиментов в твердой денежной сумме производится, как правило, в порядке искового производства¹.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 6 постановления от 22 июня 2000 г. № 5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» уточнил, что взыскание алиментов на содержание несовершеннолетних детей производится, как правило, в порядке приказного производства.

¹ См.: Хотько Е. Исполнительные документы о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей // Юстиция Беларуси. – 2005. – № 3. – С. 69.

Иски о взыскании алиментов на ребенка и об оспаривании записи об отцовстве, являющиеся взаимосвязанными, должны быть, как правило, рассмотрены в одном производстве. Исходя из положения п. 3 ст. 245 ГПК судья не должен принимать заявление об оспаривании записи об отцовстве от лица, с которого по судебному решению или определению в порядке приказного производства взысканы алименты (п. 29 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 1991 г. № 12 «О практике применения судами Республики Беларусь законодательства при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов на детей»).

Судебная практика. В заявлении суду К. просила взыскать с бывшего мужа алименты на содержание дочери Д. и на свое содержание до исполнения дочери трех лет, поскольку материальной помощи на содержание ответчик не оказывает. Решением суда от 5 мая 2016 г. с бывшего мужа взысканы алименты на содержание дочери, а также средства на содержание бывшей супруги. По мнению бывшего мужа, он не является отцом Д., о чем ему стало известно со слов К., а также знакомых и друзей. В связи с этим он намерен обратиться в суд с иском об оспаривании отцовства. Исходя из положения п. 3 ст. 245 ГПК, судья не должен принимать заявление об оспаривании записи об отцовстве с лица, с которого по судебному решению или определению в порядке приказного производства взысканы алименты. Наличие решения (определения о судебном приказе) о взыскании алиментов препятствует разрешению спора в суде об оспаривании записи об отцовстве. При данных обстоятельствах решение суда от 5 мая 2016 г. подлежит отмене с направлением дела на новое рассмотрение.

Особая социальная значимость придается взысканию в порядке приказного производства расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении. При уклонении родителей от возмещения указанных расходов производится их взыскание в установленном законодательством порядке.

В приказном производстве могут быть разрешены требования о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, с лица, обязанного возмещать также расходы, неработающего либо работающего, но не в полном объеме в течение шести месяцев возмещающего расходы, при отсутствии его возражений против заявленного требования (п. 3 ч. 1 ст. 394 ГПК). Если неработающим является одно из обязанных лиц, то взыскание расходов с обоих родителей производится также в приказном производстве.

В иных случаях расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, могут быть взысканы на основании исполнительной надписи нотариуса, которая являет-

ся исполнительным документом, либо в порядке искового производства. Так, на основании *исполнительной надписи нотариуса* взыскиваются расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, при уклонении работающего обязанного лица от их возмещения, при наличии документов, устанавливающих обязанность родителей (единственного родителя) возмещать такие расходы. В порядке *искового производства*, в частности, рассматриваются заявления о взыскании расходов при невозможности их взыскания в приказном производстве либо отсутствии документов, необходимых для совершения исполнительной надписи нотариуса, а также в случаях, когда вопрос о взыскании расходов решается одновременно с иными требованиями искового характера (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 13).

28.3. Порядок вынесения определения о судебном приказе, его исполнение, отмена

Приказное производство возбуждается путем подачи заявления в суд. Представление заявителем копии заявления должнику в приказном производстве не предусмотрено.

С заявлением о возбуждении приказного производства вправе обратиться в суд взыскатель, его представитель, а также прокурор, государственные органы, юридические лица и граждане в порядке, предусмотренном ст. 81, 85–87 ГПК.

При наличии в заявлении о возбуждении приказного производства недостатков судья, руководствуясь правилами ст. 111 ГПК, оставляет его без движения и предоставляет срок для их исправления, если недостатки не являются основанием для отказа в принятии заявления в соответствии со ст. 396 ГПК. В этом случае срок рассмотрения заявления исчисляется применительно к ч. 2 ст. 248 ГПК со дня исправления недостатков (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 июня 2006 г. № 4).

Требования, предъявляемые законодателем к содержанию данного заявления, определены ст. 395 ГПК. В заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) фамилия, собственное имя, отчество (наименование) взыскателя и должника, их место жительства (место пребывания) или место нахождения;
- 3) требования взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано;
- 4) ссылка на документы, подтверждающие обоснованность требований;

- 5) перечень прилагаемых документов;
- 6) стоимость движимого имущества, если требование связано с его истребованием.

Заявление подписывается взыскателем или его представителем, имеющим соответствующие полномочия. К заявлению, поданному представителем, прилагается документ, удостоверяющий его полномочия.

Дополнительные основания к отказу в принятии заявления о возбуждении приказного производства помимо общих, предусмотренных ст. 245 и 246 ГПК, определены ст. 396 ГПК.

Судья отказывает в принятии заявления о возбуждении искового производства в случаях, если:

- 1) заявленное требование не предусмотрено ст. 394 ГПК;
- 2) место жительства или место нахождения должника находятся вне пределов Республики Беларусь;
- 3) не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;
- 4) усматривается наличие спора о праве, который невозможно разрешить на основании представленных документов;
- 5) заявление не оплачено государственной пошлиной.

Основанием к отказу в принятии заявления о возбуждении приказного производства также является отсутствие документов, подтверждающих происхождение ребенка от обязанных лиц, документов, на основании которых ребенок находится в учреждении, подавшем заявление о взыскании расходов, а также расчета о размере расходов (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 13 «О практике взыскания судами расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении»).

В приказном производстве суд не вправе прекратить производство по делу (ст. 164 ГПК), оставить заявление без рассмотрения (ст. 165 ГПК). При наличии данных обстоятельств судья отказывает в принятии заявления. Представляется также, что судья не вправе объявить перерыв или отложить разбирательство дела (ст. 159 ГПК). Принимая во внимание, что вынесение определения о судебном приказе осуществляется без вызова сторон, вне судебного заседания выполнить требования ч. 3 ст. 159 ГПК о назначении дня и времени начала нового судебного заседания или его продолжения не представляется возможным.

Об отказе в принятии заявления судья в 3-дневный срок со дня поступления заявления в суд выносит определение, которое обжалованию (опротестованию) не подлежит. Отказ в принятии заявления о возбуж-

дении приказного производства не препятствует возможности предъявления взыскателем иска по тому же требованию в порядке искового производства. В этом случае государственная пошлина, уплаченная взыскателем, засчитывается в счет подлежащей уплате пошлины по исковому заявлению.

Суд возбуждает производство по делу, рассматриваемому в приказном производстве, без вынесения определения о возбуждении дела. Приказное производство заканчивается вынесением судьей **определения о судебном приказе**. Вынесение определения о судебном приказе – единоличное действие судьи, совершаемое им на основании представленных документов, подтверждающих заявленное требование в установленный законом срок.

Определение о судебном приказе:

- 1) выносится в 3-дневный срок со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 397 ГПК);
- 2) не подлежит оглашению после его вынесения, поскольку дела приказного производства рассматриваются без судебного заседания и вызова сторон;
- 3) не подлежит обжалованию и опротестованию в кассационном порядке;
- 4) является одновременно исполнительным документом;
- 5) приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных решений;
- 6) может быть отменено судьей по возражению должника без вызова сторон и проведения судебного заседания в порядке, предусмотренном ст. 398 ГПК.

Определение о судебном приказе в соответствии с ч. 1 ст. 397 ГПК выносится в 3-дневный срок со дня поступления заявления в суд по форме, предусмотренной ч. 2 ст. 397 ГПК. В определении должны быть указаны:

- 1) номер производства и дата вынесения определения, указание о вступлении определения в законную силу;
- 2) наименование и адрес суда, фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) судьи, вынесшего определение;
- 3) сведения о должнике и взыскателе:

в отношении гражданина, индивидуального предпринимателя – фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется), их место жительства (место пребывания). В отношении должника, являющегося гражданином или индивидуальным предпринимателем, также должны быть указаны дата и место его рождения (при наличии сведений

о месте рождения), данные документа, удостоверяющего его личность (идентификационный номер, серия (при их наличии), номер, дата выдачи, наименование органа, выдавшего документ), место работы (если оно известно), а в отношении должника, являющегося индивидуальным предпринимателем, кроме указанного – также регистрационный номер и дата государственной регистрации, учетный номер плательщика;

в отношении юридического лица, организации, не являющейся юридическим лицом, – их наименование и место нахождения, регистрационный номер и дата государственной регистрации, учетный номер плательщика или иной аналогичный номер, присвоенный в иностранном государстве;

в отношении Республики Беларусь, ее административно-территориальных единиц – наименование и адрес органа, уполномоченного выступать от их имени стороной исполнительного производства;

- 4) нормативный акт, на основании которого удовлетворено требование;
- 5) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;
- 6) размер неустойки (штрафа, пени), если ее взыскание предусмотрено законодательством или договором;
- 7) сумма государственной пошлины, подлежащей взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход государства, а также размер издержек, связанных с рассмотрением дела;
- 8) перечень документов, которые подтверждают требования взыскателя.

Основанием к отмене определения о судебном приказе является *возражение* должника. До вынесения определения о судебном приказе он не вправе подать возражения против заявления о возбуждении приказного производства. Для реализации такого права судья направляет должнику копию определения о судебном приказе с уведомлением о его вручении в течение трех дней после вынесения данного определения (ч. 1 ст. 398 ГПК). Должник вправе в 10-дневный срок со дня получения копии определения направить в суд возражения против заявленного требования с использованием любых средств связи (ч. 3 ст. 398 ГПК). Подобным правом обладает и представитель должника при предоставлении документа, подтверждающего его полномочия.

Если от должника в установленный срок поступят возражения против заявленного требования, судья отменяет определение о судебном приказе. В определении об отмене определения о судебном приказе судья разъясняет, что заявленное требование взыскателя может быть предъявлено в порядке искового производства (ч. 4 ст. 398 ГПК).

Анализируя сходную норму в ГПК РФ, О.Н. Диордиева делает вывод, что она носит императивный характер, т. е. независимо от того, какие возражения представит должник по исполнению приказа, данное определение подлежит отмене¹. Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь в п. 10 постановления от 29 июня 2006 г. № 4 уточнено, что возражение должника должно быть обоснованным.

В качестве оснований для возражений должника может быть указано на рассмотрение судьей в приказном производстве требований, не указанных в ст. 394 ГПК, наличие препятствий для принятия заявления о возбуждении приказного производства (ст. 396 ГПК), полное или частичное оспаривание должником взысканных сумм, погашение должником суммы долга до предъявления заявления (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 июня 2006 г. № 4).

Возражения должника, поступившие в суд после получения копии определения рассматриваются судьей по общим правилам приказного производства – без проведения судебного заседания, ведения протокола судебного заседания и вызова сторон. Копии определения об отмене определения о судебном приказе направляются сторонам не позже трех дней после его вынесения (ч. 4 ст. 398 ГПК).

Истечение установленного ч. 3 ст. 398 ГПК 10-дневного срока исключает отмену определения суда о судебном приказе. Судья возвращает должнику представленные им возражения и разъясняет ему право на обжалование данного определения в порядке надзорного производства. В то же время, поскольку срок на подачу возражений не является пресекательным, он может быть восстановлен судом по заявлению должника (его представителя) при наличии уважительных причин.

Если в установленный срок от должника не поступит в суд возражение, судья выдает взыскателю определение о судебном приказе с указанием даты вступления его в законную силу, заверенное печатью суда с изображением Государственного герба Республики Беларусь, для предъявления его к исполнению (ч. 5 ст. 398 ГПК).

Отдельные требования предъявляются к содержанию определения о судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей и о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении. В определении о судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей кроме сведений, предусмотренных п. 1–4 и 7 ч. 2 ст. 397 ГПК, указываются дата и место рождения должника, место его работы, фамилия,

собственное имя, отчество и дата рождения каждого ребенка, на содержание которого присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания (ч. 3 ст. 397 ГПК).

В определении о судебном приказе о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, должны быть решены вопросы трудоустройства лица, обязанного возмещать эти расходы, неработающего либо работающего, но не в полном объеме в течение шести месяцев возмещающего в добровольном порядке по его заявлению расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении (ч. 4 ст. 397 ГПК).

Судья вправе определением разрешить вопрос об исправлении описок и явных счетных ошибок в определении о судебном приказе (ч. 5 ст. 397 ГПК).

Определение о судебном приказе подлежит исполнению в порядке, предусмотренном исполнительным производством. Для взыскания государственной пошлины с должника в доход государства отдельный экземпляр определения о судебном приказе с указанием даты вступления его в законную силу, заверенный печатью суда с изображением Государственного герба Республики Беларусь, направляется в налоговый орган. Определение о судебном приказе о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, в котором решены вопросы трудоустройства лица, обязанного возмещать указанные расходы, неработающего либо работающего, но не в полном объеме в течение шести месяцев возмещающего в добровольном порядке по его заявлению расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, в течение трех рабочих дней после его вынесения направляется в органы внутренних дел и комитет по труду, занятости и социальной защите Минского городского исполнительного комитета, управление (отдел) по труду, занятости и социальной защите городского, районного исполнительного комитета по месту жительства этого лица для подбора организации в целях его трудоустройства (ч. 6, 7 ст. 398 ГПК).

¹ См.: Диордиева О.Н. Судебный приказ как форма защиты в гражданском процессе // Арбитр. и гражд. процесс. – 2003. – № 6. – С. 11.

ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

29.1. Сущность и значение кассационного производства

Нормы гражданского процессуального законодательства обеспечивают наличие необходимых условий для правильного рассмотрения и разрешения гражданских дел в судебном заседании. Вместе с тем при реальном осуществлении правосудия возможны судебные ошибки, влекущие вынесение незаконных или необоснованных решений и определений. Как правило, такого рода ошибки являются следствием нарушения требований закона либо полной или частичной необоснованности судебного постановления по делу.

В связи с этим для правосудия как формы юрисдикционной деятельности установлены особые формы контроля за законностью и обоснованностью решений и определений, постановленных судами первой инстанции. Традиционной формой устранения судебных ошибок по законодательству Республики Беларусь является кассационный пересмотр постановлений суда по инициативе сторон и иных юридически заинтересованных в исходе дела лиц. При этом кассационное обжалование и опротестование судебных решений и определений является, с одной стороны, отдельным институтом и самостоятельной стадией гражданского процесса, а с другой – процессуальной гарантией защиты прав и законных интересов лиц, участвующих в деле.

В соответствии со ст. 115 Конституции стороны и лица, участвующие в процессе, имеют право на обжалование решений, приговоров и других судебных постановлений. Указанное положение Конституции направлено на обеспечение более полной судебной защиты прав и законных интересов юридических и физических лиц.

Безусловно, судебное постановление должно быть законным и обоснованным. Однако в случаях, когда решение суда первой инстанции не соответствует требованиям закона, постановлено на неполно исследованных обстоятельствах дела или с неправильным применением норм материального права, лица, участвующие в деле, путем подачи жалобы могут доказать ошибочность судебного постановления, требуя его проверки судом второй инстанции и указывая на неправильность решения по существу либо ссылаясь на допущенные в ходе рассмотрения дела процессуальные нарушения.

Необходимо отметить, что кассационное производство является особой формой судебного надзора и дает возможность вышестоящему суду

проверить законность и обоснованность судебных постановлений судов первой инстанции, обеспечивая единообразие в толковании и применении норм материального и процессуального права.

Проверка законности судебного решения означает выявление его правильности в правовом смысле, т. е. установление того, что суд первой инстанции с соблюдением всех требований гражданского процессуального законодательства точно установил фактические обстоятельства дела и разрешил спор согласно законодательным предписаниям.

Проверка обоснованности судебного решения означает выявление его соответствия объективной истине. При этом суд кассационной инстанции должен установить, насколько выводы суда первой инстанции о фактических обстоятельствах дела основаны на доказательствах, исследованных в судебном заседании, насколько полно и всесторонне выявлены и изучены все факты, необходимые для формирования правильного вывода о действительных взаимоотношениях спорящих сторон.

Формы пересмотра судебных постановлений в разных государствах отличаются. В целом в гражданском процессе современных государств преобладает 2-звенная система проверки правильности разрешения судами дел в виде апелляционного и кассационного (ревизионного) производства.

Апелляционный суд вправе по жалобам заинтересованных лиц заново разрешить дело на основании имеющихся и новых представленных доказательств. Как правило, в силу принципа диспозитивности апелляционное разбирательство производится только в пределах поданной апелляционной жалобы и только в отношении лиц, обжаловавших решение. Компетенция апелляционного суда сходна с компетенцией суда первой инстанции: вынесение решения по делу на основании установленных им фактов и исследованных доказательств с применением подлежащей нормы права. Поскольку на практике спорными являются не все юридически значимые моменты дела, постольку апелляционный суд ограничивается только частичным его пересмотром.

Решение апелляционного суда может быть обжаловано в *кассационную* (ревизионную) инстанцию с целью проверки лишь юридической стороны дела, а именно правильности применения норм материального и процессуального права. За рубежом кассационная форма проверки судебных постановлений допускается только по жалобам заинтересованных лиц, касается лиц, обжаловавших решение, и возможна в пределах поданных жалоб. В связи с этим кассационная проверка является неполной. Разрешая жалобу, кассационный суд вправе оставить решение в силе либо отменить его и направить дело на новое рассмотрение.

В советский период гражданское процессуальное законодательство сформировало своеобразную форму кассационного производства,

основанную на праве жалобы сторон и других заинтересованных лиц. При этом устанавливалась обязанность кассационного суда всесторонне проверить дело с фактической и юридической точек зрения, в том числе в необжалованной части и в отношении лиц, не обжаловавших решение. Одновременно устанавливались децентрализованная система кассационных инстанций в вышестоящих судах и доступная процедура подачи жалоб. Полномочия кассационного суда позволяли ему не только оставить решение в силе или отменить его и направить на новое рассмотрение, но и вынести новое решение, если все обстоятельства по делу установлены судом первой инстанции и подтверждены доказательствами, но суд неправильно применил норму материального права.

ГПК Республики Беларусь 1999 г. в целом воспринял сформированную в советский период систему кассационной проверки судебных постановлений, не вступивших в законную силу. Вместе с тем в сравнении с ГПК БССР 1964 г. действующее процессуальное законодательство содержит ряд новелл, касающихся в первую очередь закрепления отдельных элементов апелляционного пересмотра дел. Следует отметить, что перспективы возможного введения полноценного апелляционного производства по гражданским делам активно обсуждаются в теоретическом и практическом аспектах. Дополнительным стимулом в этом отношении является наличие самостоятельной стадии апелляционного производства в хозяйственном процессе (гл. 31 ХПК).

В настоящее время кассационное производство по законодательству Республики Беларусь характеризуется **рядом признаков**:

1. Объектом кассационного обжалования являются решения и определения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу (ст. 399 ГПК). Исключения из этого правила:

решения Верховного Суда Республики Беларусь, которые обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежат (ч. 4 ст. 399 ГПК);

решения иных судов первой инстанции, которые в соответствии с законом вступают в законную силу немедленно после провозглашения (например, решения по жалобам на отказ в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь в ускоренном порядке (ч. 2 ст. 360² ГПК)).

Объектом обжалования может быть не только решение суда в целом, но и его часть. Так, Пленум Верховного Суда Республики Беларусь разъяснил, что кассационная жалоба или кассационный протест могут быть поданы не только на решение суда в целом, но и на часть решения, в частности *мотивировочную*, независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по

существу, либо на *резолютивную* – по вопросам распределения расходов между сторонами, порядка и сроков исполнения решения и другим разрешенным судом вопросам при рассмотрении дела, а также на дополнительное решение, постановленное в порядке ст. 326 ГПК (п. 19 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке»).

Объектом обжалования (опротестования) в кассационном порядке могут являться не только решения, но и *определения суда первой инстанции* (за исключением определений Верховного Суда Республики Беларусь (ч. 4 ст. 433 ГПК)). ГПК закрепляет два различных порядка обжалования определений суда первой инстанции:

обжалование (опротестование) определений отдельно от решения суда; формулирование возражений против определений в кассационной жалобе (кассационном протесте).

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 433 ГПК определения суда первой инстанции могут быть обжалованы (опротестованы) отдельно от решения в суд кассационной инстанции в случаях, предусмотренных законом, а также если они препятствуют возможности дальнейшего движения дела.

К определениям суда первой инстанции, допустимость обжалования (опротестования) которых в кассационном порядке прямо предусмотрена законом, относятся определение:

- об отказе в возбуждении дела (ч. 3 ст. 247 ГПК);
- оставлении искового заявления без движения (ч. 3 ст. 248 ГПК);
- приостановлении производства по делу (ст. 167 ГПК);
- возобновлении производства по делу (ст. 163 ГПК);
- прекращении производства по делу (ст. 167 ГПК);
- оставлении заявления без рассмотрения (ст. 167 ГПК);
- недопущении лица к участию в деле в качестве соучастника (ст. 62 ГПК);
- судебных расходах (ст. 117 ГПК);
- продлении, сокращении и восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 156 ГПК);
- по вопросу обеспечения доказательств (ст. 237 ГПК);
- об обеспечении иска (ч. 1 ст. 259 ГПК);
- частное определение (ст. 325 ГПК);
- определение об отказе в вынесении дополнительного решения, по вопросам разъяснения решения, исправления в решении опечаток и счетных ошибок, об отсрочке и рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка исполнения решения (ст. 331 ГПК).

Остальные определения суда первой инстанции обжалуются путем указания возражений на них в кассационной жалобе (кассационном

протесте) на судебное решение. В таком порядке чаще всего юридически заинтересованными в исходе дела лицами формулируются возражения против действий суда, связанных с вынесением определений по вопросам истребования доказательств, их приобщения к делу, вызова свидетелей, назначения дела к слушанию и др.

2. Правом на возбуждение кассационного производства обладают стороны и иные юридически заинтересованные в исходе дела лица, в том числе не вовлеченные в дело, путем подачи кассационной или частной жалобы. Ст. 399 ГПК установлено, что не вступившее в законную силу решение суда может быть обжаловано в кассационном порядке в суд кассационной инстанции *сторонами и другими юридически заинтересованными в исходе дела лицами, а также иными лицами, если суд вынес решение об их правах и обязанностях*. К числу последних относятся лица, которые должны были занять в процессе положение соучастников или третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора. Иные лица, в отношении которых суд вынес решение об их правах и обязанностях, при производстве дел в суде кассационной инстанции пользуются правами и несут обязанности, предусмотренные ГПК для юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Право кассационного обжалования в силу ст. 64 ГПК имеют также *правопреемники* сторон и третьих лиц. *Представители* юридически заинтересованных в исходе дела лиц, кроме законных представителей, вправе от своего имени обжаловать решение суда, если это прямо оговорено в доверенности, выданной представляемым (ст. 79 ГПК);

прокурор (принесение кассационного или частного протеста (ст. 399 ГПК)). Поскольку прокурор в соответствии со ст. 125 Конституции осуществляет надзор за соответствием закону судебных решений по гражданским делам, законодатель определил его особую роль в опротестовании судебных постановлений. Так, ч. 3 ст. 399 ГПК предусматривает, что *прокурор или заместитель прокурора* вправе приносить протест на решение суда независимо от того, участвовал ли он в данном деле. *Помощники прокуроров, прокуроры структурных подразделений органов прокуратуры* могут приносить протесты на решения только по тем делам, в рассмотрении которых они участвовали.

3. Право на обжалование (опротестование) возникает с момента вынесения решения суда по существу дела и осуществляется подачей кассационной жалобы или принесением кассационного протеста.

Кассационной жалобой именуется жалоба сторон и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц на решение суда, не вступившее в законную силу. В жалобе излагается просьба о проверке его вышестоящим судом с точки зрения законности и обоснованности.

Кассационный протест приносится прокурором в целях проверки законности и обоснованности решения суда и защиты прав и законных интересов участников процесса.

Порядок подачи (принесения) кассационной жалобы (кассационного протеста) включает:

- соблюдение установленного срока подачи (принесения) кассационной жалобы (кассационного протеста);

- выполнение требований, предъявляемых к кассационной жалобе (кассационному протесту);

- обращение в компетентный суд.

Кассационная жалоба или кассационный протест должны быть поданы в 10-дневный срок со дня вынесения решения или вручения кассатору по его требованию этого решения с мотивировочной частью (ч. 1 ст. 410 ГПК). Кассационная жалоба или кассационный протест на решение, вынесенное в порядке заочного производства, подаются в 10-дневный срок со дня истечения срока подачи ответчиком заявления об отмене заочного решения либо со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении такого заявления (ч. 2 ст. 410 ГПК). При подаче жалобы по истечении установленного срока суд во всех случаях разъясняет кассатору его право обратиться в суд с заявлением о восстановлении этого срока (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке»).

Если срок на кассационное обжалование пропущен по уважительной причине, то в соответствии со ст. 154 ГПК суд может его восстановить. Пленум Верховного Суда Республики Беларусь разъяснил, что срок на подачу кассационной жалобы должен быть восстановлен, если лица, которые не принимали участие в разбирательстве дела в суде первой инстанции, не были надлежащим образом извещены о дне рассмотрения дела или им не была в 3-дневный срок выслана копия решения суда после его оглашения (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке»).

Требования, предъявляемые к содержанию кассационной жалобы (кассационного протеста), предусмотрены ст. 409 ГПК. Кассационная жалоба или кассационный протест должны удовлетворять требованиям, предъявляемым к процессуальному документу, а также содержать:

- указание на решение, которое обжалуется или опротестовывается, и наименование суда, вынесшего решение;

обоснование неправильности решения, а также просьбу лица, подающего (приносящего) жалобу (протест);

указание об оспариваемой сумме по имущественным делам;

перечень прилагаемых к жалобе или протесту письменных материалов.

Кассационная жалоба подписывается кассатором или его представителем. Кассационный протест подписывается прокурором.

В силу ст. 411 ГПК кассационная жалоба (кассационный протест) подается в суд с копиями по числу юридически заинтересованных в исходе дела лиц. В необходимых случаях суд может обязать кассатора представить копии прилагаемых к кассационной жалобе или кассационному протесту письменных материалов по числу юридически заинтересованных в исходе дела лиц.

Кассационная жалоба должна быть оплачена государственной пошлиной, если лицо не освобождено от ее уплаты, по ставкам, установленным НК. Это правило не распространяется на кассационный протест, поскольку последний не является объектом оплаты государственной пошлиной.

Соистцы, соответчики и третьи лица, выступающие в процессе на стороне кассатора, в установленный законом срок для обжалования решения могут подать суду *заявление о присоединении к кассационной жалобе*. Такое заявление государственной пошлиной не оплачивается. Однако, если требования названных лиц не совпадают с требованиями кассатора, такое заявление должно быть оформлено как отдельная кассационная жалоба и оплачено государственной пошлиной (ст. 415 ГПК).

Жалоба на определение суда первой инстанции, поданная в кассационный суд отдельно от решения, именуется **частной жалобой**, а протест прокурора – **частным протестом**. Реквизиты указанных процессуальных документов сходны с реквизитами кассационных жалоб (кассационных протестов). Подача и рассмотрение частных жалоб (частных протестов) в соответствии со ст. 434 ГПК происходит в порядке, установленном для подачи и рассмотрения кассационных жалоб (кассационных протестов). Следует также отметить, что в соответствии с НК частные жалобы не подлежат оплате государственной пошлиной.

Ст. 407 ГПК предусмотрено, что кассационные жалобы (кассационные протесты) адресуются в суд кассационной инстанции, но подаются (приносятся) в суд, вынесший решение. При этом если кассационные жалобы (кассационные протесты) поданы (принесены) непосредственно в суд кассационной инстанции, то судом кассационной инстанции они направляются в суд первой инстанции для решения вопроса об их принятии в установленном порядке.

4. Суд кассационной инстанции обязан проверить законность и обоснованность судебных постановлений в полном объеме как в обжалованной (опротестованной), так и в необжалованной части, а также в отношении лиц, не подавших жалобы (ст. 423 ГПК).

5. Основаниями к отмене судебного решения или определения являются (ст. 401–405 ГПК):

полная или частичная необоснованность судебного акта;

неприменение либо неправильное применение норм материального или процессуального права.

6. Суд кассационной инстанции наделен широкими полномочиями по устранению судебных ошибок нижестоящих судов (ст. 425 ГПК). В частности, он вправе:

оставить судебное постановление без изменения;

изменить судебный акт полностью или в части; при определенных условиях вынести новое решение по имеющимся в деле материалам либо на основании установленных им новых обстоятельств по итогам исследования дополнительно собранных доказательств.

7. Для реализации апелляционного начала в кассационном производстве применяются не только правила, специально установленные для его осуществления (гл. 32 ГПК), но и правила производства в суде первой инстанции с учетом сущности кассационного производства (ст. 406 ГПК).

8. Кассационные инстанции включены в структуру вышестоящих судов (ст. 400 ГПК). Их составы формируются для разрешения конкретных гражданских дел.

Таким образом, **кассационное производство** (от лат. cassatio – отмена) – стадия гражданского процесса, содержанием которой является проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу судебных постановлений вышестоящим (кассационным) судом по инициативе лиц, юридически заинтересованных в исходе дела.

29.2. Возбуждение кассационного производства.

Подготовка дела к кассационному рассмотрению

В кассационном производстве принято выделять четыре стадии развития процесса, имеющие свои цели и последовательно сменяющие друг друга.

Возбуждение кассационного производства. На данной стадии суд первой инстанции проверяет наличие у кассатора предпосылок права на обжалование (опротестование) судебного акта и соблюдение порядка его реализации. По результатам проверки судья либо принимает жалобу (протест), либо отказывает в их принятии, либо оставляет указанные процессуальные документы без движения.

Отказ в принятии кассационной жалобы (кассационного протеста) допускается только по основаниям, предусмотренным ст. 408 ГПК. Так, судья отказывает в принятии кассационной жалобы (кассационного протеста):

- лицам, не имеющим права на обжалование или опротестование;
- если судебное постановление не подлежит обжалованию (опротестованию) в силу закона;
- лицам, пропустившим установленный ГПК срок, если отказано в его восстановлении.

Кассационная жалоба или кассационный протест должны быть *оставлены без движения* до устранения выявленных судьей недостатков в случаях, если:

- они не подписаны кассатором;
- не содержат указания на решение, которое обжалуется или опротестовывается;
- не приложены все необходимые копии;
- не указана оспариваемая сумма по имущественным делам;
- жалоба не оплачена государственной пошлиной, если кассатор не освобожден от ее уплаты.

Выявив указанные недостатки, судья выносит определение, которым оставляет кассационную жалобу или кассационный протест без движения и назначает кассатору срок для исправления недостатков. Если кассатор в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении, кассационная жалоба или кассационный протест считаются поданными в день первоначального представления в суд. В противном случае кассационная жалоба или кассационный протест считаются неподанными и возвращаются кассатору (ст. 412 ГПК).

Подготовка к рассмотрению кассационной жалобы (кассационного протеста). Целью данной стадии является обеспечение своевременного и правильного разрешения кассационной жалобы (кассационного протеста) судом второй инстанции.

Рассмотрение кассационной жалобы (кассационного протеста) в суде второй инстанции. Цель названной стадии – рассмотрение по существу претензий юридически заинтересованных в исходе дела лиц в отношении законности и обоснованности обжалуемых (опротестовываемых) судебных постановлений, в том числе в части установления новых обстоятельств для перерешения дела.

Вынесение кассационного определения. На указанной стадии суд разрешает кассационную жалобу (кассационный протест) посредством вынесения судебного акта о законности и обоснованности обжалуемого (опротестовываемого) судебного постановления.

Стадия подготовки к рассмотрению кассационной жалобы (кассационного протеста) характеризуется определенным своеобразием. Так, с учетом принципа процессуальной экономии ряд подготовительных действий проводит суд первой инстанции. В соответствии со ст. 413 ГПК после принятия кассационной жалобы или кассационного протеста суд первой инстанции обязан:

не позднее следующего дня направить юридически заинтересованным в исходе дела лицам копии кассационной жалобы или кассационного протеста и прилагаемых к ним письменных материалов;

известить юридически заинтересованных в исходе дела лиц о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы или кассационного протеста в суде второй инстанции;

по истечении срока, установленного для подачи кассационной жалобы или принесения кассационного протеста, направить дело в суд кассационной инстанции и назначить его рассмотрение в суде кассационной инстанции в пределах месячного срока со дня направления.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда Республики Беларусь день рассмотрения дела в суде второй инстанции необходимо определять с учетом реальной возможности для лиц, юридически заинтересованных в исходе дела, лично присутствовать в судебном заседании (п. 20 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке»).

Суд второй инстанции осуществляет контроль за подготовленностью дела к рассмотрению и при необходимости принимает меры по собиранию дополнительных доказательств. Так, получив дело, судья кассационного суда проверяет соблюдение порядка подачи (принесения) кассационной жалобы (кассационного протеста), подготовленность дела к рассмотрению в кассационном суде. При необходимости он вправе совершить ряд дополнительных действий, предусмотренных ст. 419 ГПК, о чем должны быть извещены юридически заинтересованные в исходе дела лица. На этом этапе сторонам может быть предложено представить дополнительные доказательства, могут быть выданы запросы на истребование письменных и вещественных доказательств, разрешен вопрос о производстве экспертизы, о вызове специалиста, переводчика, а также совершены иные допускаемые законом процессуальные действия (ст. 419 ГПК).

Юридически заинтересованные в исходе дела лица вправе представить возражения на кассационную жалобу (кассационный протест) с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Возражения могут быть представлены суду первой инстанции до направления

дела в суд кассационной инстанции или непосредственно в суд кассационной инстанции до начала или в процессе рассмотрения дела.

Возражения и прилагаемые к ним письменные материалы должны быть поданы с копиями по числу юридически заинтересованных в исходе дела лиц (ст. 414 ГПК).

Таким образом, подготовка дела к кассационному пересмотру включает в себя комплекс процессуальных действий, направленных на проверку правильности подачи (принесения) кассационной (частной) жалобы (кассационного протеста) и подготовленности дела к рассмотрению в кассационном суде. При этом своеобразие данной стадии заключается в том, что необходимые процессуальные действия совершаются различными звеньями судебной системы в два этапа: первоначально после принятия кассационной жалобы (кассационного протеста) – судом первой инстанции, а в дальнейшем после передачи дела в вышестоящий суд – кассационным судом.

29.3. Порядок рассмотрения дел в суде кассационной инстанции

Кассационный суд рассматривает дело в судебном заседании коллегиально в составе трех судей, один из которых председательствует при его рассмотрении (ст. 27 ГПК). Гражданский процессуальный кодекс детально не регламентирует последовательности и содержания процессуальных действий в заседании суда кассационной инстанции и лишь устанавливает в § 3 гл. 32 основные особенности судебного заседания кассационного суда, указывая на необходимость применения правил, установленных для производства в суде первой инстанции, с учетом сущности кассационного производства.

Судами кассационной инстанции в Республике Беларусь являются: судебные коллегии по гражданским делам областного, Минского городского судов (пересматривают решения районных (городских) судов, принятые по первой инстанции);

судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь (пересматривает решения, вынесенные по первой инстанции областного, Минским городским судами).

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд по имеющимся в деле и дополнительно полученным доказательствам проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции как в обжалованной или опротестованной, так и в необжалованной или непроtestованной части, а равно в отношении лиц, не подавших жалобы.

При этом суд кассационной инстанции не связан доводами кассационной жалобы или кассационного протеста и обязан проверить дело в полном объеме (ст. 423 ГПК).

Как разъяснено в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке», при рассмотрении дел в суде кассационной инстанции выяснению подлежат следующие вопросы:

учтены ли судом первой инстанции при вынесении решения все факты, входящие в предмет доказывания;

подтверждены ли факты, положенные судом в основу решения, достаточными и достоверными доказательствами;

соответствуют ли выводы в решении установленным фактам;

не нарушены ли нормы материального или процессуального права;

правильно применены нормы материального или процессуального права.

До недавнего времени кассационный суд мог лишь проверять, насколько выводы суда первой инстанции основаны на доказательствах, рассмотренных в судебном заседании, а также было ли дело исследовано полно, всесторонне и правильно. В настоящее время с введением в действие ГПК 1999 г. существенно изменились полномочия суда кассационной инстанции. Так, в соответствии со ст. 423, 425 ГПК суд кассационной инстанции оценивает не только имеющиеся в деле, но и дополнительно собранные доказательства, подтверждает указанные в обжалованном решении или устанавливает новые обстоятельства, имеющие значение для дела. При этом кассационный суд на основании материалов дела и новых доказательств, которые не были предметом исследования суда первой инстанции, но установлены и исследованы судом кассационной инстанции, может или отменить, или изменить рассматриваемое решение, или вынести новое.

Законом определены сроки рассмотрения дела в суде кассационной инстанции. Так, согласно ст. 424 ГПК суд кассационной инстанции должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или кассационному протесту дело в день, назначенный судом первой инстанции. При особой сложности дела, а также в случае необходимости принятия мер по сбору доказательств председатель суда кассационной инстанции и его заместители вправе назначить другую дату рассмотрения дела в пределах двух месяцев со дня принятия решения о назначении другой даты рассмотрения дела.

В случае продления срока рассмотрения дела судом кассационной инстанции о новой дате рассмотрения дела извещаются юридически заинтересованные в исходе дела лица.

По общему правилу в заседании суда кассационной инстанции выделяют три части:

- подготовительную часть;
- рассмотрение кассационной жалобы (кассационного протеста);
- постановление и объявление кассационного определения.

При наличии новых доказательств по делу в силу ч. 6 ст. 422 ГПК суд завершает вторую часть судебного заседания исследованием новых доказательств по правилам производства в суде первой инстанции и переходит к судебным прениям. В этих случаях судебное заседание дополняется новой частью – *судебными прениями*.

Процессуальные действия в *подготовительной части* состоят:

- из открытия заседания кассационного суда;
- проверки явки юридически заинтересованных в исходе дела лиц, других участников процесса;
- установления личности явившихся;
- установления полномочий представителей;
- решения вопроса о возможности рассмотрения дела в отсутствие неявившихся участников процесса;
- разъяснения участникам процесса их прав и обязанностей;
- разрешения заявленных отводов и ходатайств.

Открывая судебное заседание, председательствующий объявляет, какое дело подлежит рассмотрению (по чьей кассационной жалобе (кассационному протесту) и на решение какого суда).

После выяснения вопроса о явке участников процесса, установления личности явившихся, проверки полномочий руководителей юридических лиц и представителей, времени вручения юридически заинтересованным в исходе дела лицам копий кассационных жалоб (кассационных протестов) председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в деле в качестве прокурора, эксперта, переводчика и разъясняет юридически заинтересованным в исходе дела лицам их право заявлять отводы, а также иные права и обязанности.

Основания для отводов, порядок разрешения заявленного отвода и последствия удовлетворения таких заявлений определяются общими положениями ГПК (ст. 32, 34–36 ГПК).

При совершении судом действий по разъяснению прав и обязанностей участникам процесса проявляется специфика подготовительной части судебного заседания в кассационном производстве. В частности, права и обязанности разъясняются только тем участникам, которые могут участвовать в процессе, и в том объеме, в каком они могут быть использованы в производстве. Юридически заинтересованным в исходе дела лицам кроме общих прав разъясняется право отказаться от кассационной

жалобы, а сторонам – право на отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, обращение к медиаторам. Так, лицо, подавшее кассационную жалобу, согласно ст. 416 ГПК вправе отказаться от нее в суде кассационной инстанции до вынесения судебного постановления.

Прокурор, принесший кассационный протест, вправе отозвать его в суде кассационной инстанции до начала судебного заседания. Письмо прокурора об отзыве протеста приобщается к делу. Протест возвращается прокурору. Об отзыве протеста извещаются юридически заинтересованные в исходе дела лица.

О принятии отказа от кассационной жалобы или отзыва протеста суд кассационной инстанции выносит определение, которым прекращает кассационное производство.

Ст. 418 ГПК определено, что отказ истца от иска, признание иска ответчиком и мировое соглашение сторон, совершенные после подачи (принесения) кассационной жалобы (кассационного протеста), представляются суду второй инстанции в письменной форме. До принятия отказа от иска, признания иска или утверждения мирового соглашения суд разъясняет истцу или сторонам последствия их процессуальных действий, что должно найти отражение в заявлениях или мировом соглашении.

В подготовительной части заседания суда второй инстанции всегда разрешается вопрос о последствиях неявки в судебное заседание юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Извещение этих лиц осуществляется судом первой инстанции по общим правилам (гл. 16 ГПК). Кроме того, согласно ч. 2 ст. 420 ГПК список дел, назначенных к рассмотрению в кассационном порядке, вывешивается в помещении суда кассационной инстанции за день до начала судебного заседания.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, надлежащим образом не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд второй инстанции откладывает разбирательство кассационной жалобы (кассационного протеста). Неявка кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, если они надлежащим образом извещены о дне слушания дела, не является препятствием к рассмотрению кассационной жалобы (кассационного протеста). Однако суд вправе и в этих случаях, признав причины неявки уважительными, отложить разбирательство кассационной жалобы (кассационного протеста) (ст. 421 ГПК).

В конце подготовительной части заслушиваются заявления и ходатайства по вопросам разбирательства дела. По результатам их разрешения суд может отложить рассмотрение дела на другой срок в случае не-

возможности его рассмотрения в данном заседании и отсутствия оснований для приостановления производства по делу (ст. 159 ГПК).

Рассмотрение дела в кассационном порядке начинается докладом председательствующего или одного из судей, который кратко излагает сущность дела, содержание решения суда первой инстанции, содержание кассационной жалобы (кассационного протеста) и поступивших на них возражений, сообщает о представленных и собранных судом новых доказательствах, а также об иных данных, которые необходимо рассмотреть суду для проверки решения. Под иными данными понимаются сведения о присоединении к кассационной жалобе, заявлениях и ходатайствах, действиях распорядительного характера, имевших место в подготовительной части судебного заседания.

После доклада суд заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание юридически заинтересованных в исходе дела лиц. Очередность их выступлений установлена ч. 5 ст. 422 ГПК.

Первым выступает кассатор или его представитель. В случае обжалования решения несколькими кассаторами первым выступает истец, подавший кассационную жалобу.

Прокурор, государственные органы, юридические лица и граждане, от собственного имени защищающие права и интересы других лиц, выступают после лиц, имеющих непосредственный интерес в исходе дела, и их представителей.

Заслушав выступления юридически заинтересованных в исходе дела лиц, суд при необходимости приступает к исследованию дополнительно собранных при подготовке дела письменных, вещественных доказательств по правилам производства в суде первой инстанции (ст. 422 ГПК). При этом дополнительными являются как имеющиеся в деле доказательства, которые не исследовались и не оценивались судом первой инстанции в решении, так и вновь собранные после вынесения решения (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2002 г. № 4 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса, регулирующих производство дел в кассационном порядке»).

Согласно ст. 287 ГПК после исследования доказательств председательствующий разъясняет право заявлять ходатайства о дополнении материалов дела. При отсутствии ходатайств исследование доказательств объявляется законченным и суд переходит к заслушиванию *судебных прений*. Стороны и иные юридически заинтересованные в исходе дела лица в судебных прениях подводят итоги исследования законности и обоснованности решения, правомерности мотивов кассационных жалоб (кассационных протестов), возражений на них, исследования новых обстоятельств, имеющих

значение для дела. Последовательность выступления в судебных прениях определяется ст. 290 ГПК, а право на судебные реплики – ст. 291 ГПК.

Завершающей частью судебного заседания является *постановление и оглашение определения суда второй инстанции*. Поскольку разбирательство дела в кассационном порядке осуществляется коллегиально, вопросы, возникающие в ходе разбирательства и при вынесении определения, решаются большинством голосов. Вынесение определения происходит в совещательной комнате, при этом голосование происходит открыто. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, может в письменном виде изложить свое особое мнение. Оно приобщается к делу, но оглашению в зале судебного заседания не подлежит.

После подписания кассационного определения суд возвращается в зал судебного заседания и оглашает его, затем выясняет, понятно ли содержание данного определения, разъясняет возможности его пересмотра в порядке надзора и объявляет судебное заседание закрытым.

29.4. Кассационное определение

По итогам рассмотрения кассационной жалобы (кассационного протеста) суд кассационной инстанции обязан вынести определение. Содержание кассационного определения установлено ГПК (ст. 427, 429). Согласно ст. 112 ГПК оно состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части должны быть указаны:

время и место вынесения определения;

наименование и состав суда, вынесшего определение;

лица, участвующие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции;

кассаторы, т. е. лица, подавшие жалобу (принесшие протест).

Описательная часть должна содержать:

краткое изложение обстоятельств дела и содержание решения суда;

краткое содержание кассационной жалобы (кассационного протеста), а также представленных в суд кассационной инстанции документов, объяснений имеющих непосредственный интерес в исходе дела лиц, мнения прокурора и других лиц, участвовавших в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции.

В мотивировочной части обосновываются выводы и указывается ссылка на закон, которым суд руководствовался. При отклонении кассационной жалобы (кассационного протеста) суд обязан в своем определении указать мотивы, по которым доводы кассационной жалобы

(кассационного протеста) признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене или изменению решения.

В резолютивной части содержатся выводы суда по результатам рассмотрения кассационной жалобы (кассационного протеста).

Определение подписывается всеми судьями, рассматривавшими дело, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении (ст. 427 ГПК).

При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции обязан указать в своем определении, какие действия должен совершить суд первой инстанции при новом рассмотрении дела.

Суд кассационной инстанции вправе в случаях, предусмотренных ст. 325 ГПК, вынести *частное определение*. Так, суд, обнаружив при рассмотрении дела нарушения законности отдельными должностными лицами или гражданами либо существенные недостатки или нарушения в деятельности юридических лиц, выносит частное определение и направляет его соответствующим юридическим лицам или их должностным лицам, которые обязаны в месячный срок сообщить суду о принятых ими мерах. Если при рассмотрении дела суд обнаружит признаки преступления в действиях гражданина, он сообщает об этом прокурору частным определением. Кроме того, по ст. 428 ГПК, если суд кассационной инстанции установит, что допущенные судом первой инстанции нарушения норм права не являются основанием к отмене решения, он должен указать на них в кассационном определении или в специально вынесенном частном определении.

В соответствии со ст. 432 ГПК определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу с момента его вынесения. Оно не подлежит кассационному обжалованию и опротестованию и может быть пересмотрено при наличии предусмотренных законом оснований в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

29.5. Полномочия суда кассационной инстанции

В соответствии с законом (ст. 425 ГПК) суд, рассмотрев дело в кассационном порядке, вправе своим определением:

оставить решение без изменения, а кассационную жалобу (кассационный протест) – без удовлетворения;

отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, если ошибки, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

изменить решение или вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если по делу не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела установлены судом первой инстанции полно и правильно, но допущена ошибка в применении норм материального права;

изменить решение или вынести новое решение на основании исследованных в суде кассационной инстанции материалов дела и новых доказательств, если на основании исследованных в суде кассационной инстанции материалов и новых доказательств установлены все фактические данные, необходимые для разрешения спора в соответствии с законодательством. В этом случае юридически заинтересованные в исходе дела лица должны быть ознакомлены с дополнительными доказательствами до рассмотрения дела в кассационном порядке и извещены о дне рассмотрения дела.

При отмене решения в кассационном порядке вышестоящий суд вправе принять дело к своему производству в качестве суда первой инстанции в связи со сложностью дела или по другим основаниям. Если решение суда отменяется повторно, дело, как правило, принимается к производству вышестоящего суда в порядке, установленном ч. 2 ст. 52 ГПК.

При принятии отказа истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд кассационной инстанции отменяет вынесенное решение и прекращает производство по делу. Признание иска ответчиком может быть принято судом, если в судебном заседании присутствуют все лица, имеющие непосредственный интерес в исходе дела. В этом случае суд отменяет решение по делу и выносит новое решение.

Если по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 61 ГПК, суд не принимает отказа истца от иска, признания иска ответчиком или не утверждает мирового соглашения сторон, он выносит об этом определение и рассматривает дело в кассационном порядке.

Полномочия суда кассационной инстанции по разрешению частных жалоб и частных протестов на определения суда первой инстанции специально урегулированы ст. 435 ГПК. После рассмотрения частной жалобы (протеста) кассационный суд вправе:

оставить определение без изменения, а частную жалобу или частный протест – без удовлетворения;

отменить определение и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;

отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда кассационной инстанции по частной жалобе или частному протесту вступает в законную силу немедленно после его вынесения и обжалованию в кассационном порядке не подлежит.

29.6. Основания к отмене судебных решений

Поскольку при рассмотрении дела по существу суд первой инстанции применяет нормы материального и процессуального права, допускаемые им ошибки касаются нарушения данных норм права.

Для выяснения действительных обстоятельств дела и вынесения по нему правильного решения указанные нарушения имеют различные последствия. В связи с этим не всякое нарушение норм материального либо процессуального права влечет отмену судебного решения. В наиболее общем виде это положение сформулировано в ч. 2 ст. 401 ГПК: правильное по существу решение суда не может быть отменено по одним лишь формальным основаниям.

Ошибки, при наличии которых суд кассационной инстанции не может оставить решение без изменения, получили название **оснований к отмене решения суда в кассационном порядке** и раскрываются в гражданском процессуальном законодательстве через понятия незаконности и необоснованности (ст. 401 ГПК).

Необоснованность судебного решения может быть полной или частичной и связана с ошибками в доказательственной деятельности. Так, в соответствии со ст. 402 ГПК решение считается необоснованным полностью или в соответствующей части, если:

- судом не учтены все факты, входящие в предмет доказывания по делу;
- факты, положенные судом в основу решения, не подтверждены достаточными и достоверными доказательствами;
- изложенные в решении выводы суда не соответствуют установленным фактам.

Незаконность как основание к отмене судебного решения заключается в неприменении или неправильном применении судом подлежащих применению норм материального или процессуального права (п. 2 ч. 1 ст. 401 ГПК).

Ст. 403 ГПК предусматривает следующие основания к отмене судебного решения в связи с нарушением или неправильным применением норм материального права, если суд:

- применил не подлежащую применению норму материального права;
- неправильно применил подлежащую применению норму материального права;
- неправильно истолковал нормативный акт.

Подобные ошибки имеют место в случае, когда при разделе имущества лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, суд применяет нормы КоБС, а не нормы ГК либо применяет норму права, нарушив правила ее действия во времени, и др.

Нарушение или неправильное применение подлежащей применению нормы процессуального права является основанием к отмене решения лишь в случае, если это привело или могло привести к неправильному разрешению дела (ч. 1 ст. 404 ГПК). К процессуальным нарушениям такого рода можно отнести неправильное определение состава юридически заинтересованных в исходе дела лиц, нарушение установленного порядка собирания, проверки и оценки доказательств и др.

В то же время ГПК выделяет группу процессуальных нарушений, которые в теории гражданского процесса получили название безусловных оснований к отмене решения суда в кассационном порядке, так как они влекут отмену судебного решения в силу самого факта своего существования.

Указанные случаи предусмотрены ч. 2 ст. 404 ГПК, в соответствии с которой решение в любом случае подлежит отмене, если:

нарушен порядок рассмотрения заявления об отводе (самоотводе) судьи, установленный ст. 34 и 35 ГПК;

дело рассмотрено в отсутствие кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, не извещенных о времени и месте судебного заседания;

при рассмотрении дела было нарушено право юридически заинтересованных в исходе дела лиц пользоваться родным языком или услугами переводчика;

суд разрешил вопрос о правах и обязанностях не привлеченных к участию в деле лиц, имеющих непосредственный интерес в исходе дела;

при вынесении решения были нарушены правила о тайне совещательной комнаты;

решение вынесено или подписано не тем судьей, который рассматривал дело;

отсутствует мотивировочная часть решения в случаях, когда в соответствии с ГПК она должна быть составлена;

в деле отсутствует протокол судебного заседания.

Установив такое нарушение, кассационный суд не выясняет, привело ли оно либо могло ли привести к неправильному разрешению дела. В данном случае кассационная инстанция в безусловном порядке отменяет решение суда первой инстанции.

В соответствии со ст. 405 ГПК решение суда подлежит безусловной отмене и тогда, когда в кассационном порядке установлены основания для прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения, предусмотренные соответственно ст. 164, 165 ГПК (неподведомственность дела судам, его неподсудность данному суду, несоблюдение порядка предварительного внесудебного разрешения дела и т. д.).

ПЕРЕСМОТР В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

30.1. Сущность и значение надзорного производства

Наиболее доступным и эффективным способом проверки законности и обоснованности решений и определений суда первой инстанции является кассационный пересмотр дела. Однако кассационный контроль не исключает возможности вступления в законную силу неправомερных судебных постановлений. Это обусловлено рядом причин:

в силу принципа диспозитивности юридически заинтересованные в исходе дела лица могут не воспользоваться правом на кассационное обжалование судебных решений и определений. Это подтверждается данными судебной статистики, согласно которым ежегодно в Республике Беларусь в кассационном порядке обжалуется лишь от 3–5 % постановлений по гражданским делам, вынесенных судами первой инстанции;

гражданский процессуальный закон нашего государства закрепляет отдельные случаи вступления в законную силу судебных решений и определений с момента их вынесения (в частности, это правило действует касательно актов Верховного Суда Республики Беларусь, принятых по первой инстанции), что исключает возможность применения в отношении их кассационного способа проверки;

наличие ошибок, допускаемых кассационными судами при проверке обжалованных (опротестованных) решений и определений судов первой инстанции, влечет оставление в силе неправомερных (незаконных и (или) необоснованных) судебных постановлений.

С целью реализации принципа законности ГПК предусматривает право юридически заинтересованных в исходе дела лиц на защиту от неправомерного судебного постановления, вступившего в законную силу. Данное право может быть реализовано в рамках двух самостоятельных стадий гражданского процесса: надзорного производства (гл. 33 ГПК) и производства по вновь открывшимся обстоятельствам (гл. 34 ГПК). Названные стадии объединяют законодательно закрепленная возможность пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений и возможность устранения их неправомерности по результатам рассмотрения дела в судебном заседании по установленной процедуре. Вместе с тем они существенно различаются по способам возбуждения процесса, порядку пересмотра и полномочиям судов.

Производство дел в суде надзорной инстанции (надзорное производство) – самостоятельная стадия гражданского судопроизводства, на которой по протестам должностных лиц суда и прокуратуры обеспечивается проверка законности судебных постановлений, вступивших в законную силу.

В производстве по пересмотру судебных решений, определений и постановлений в порядке надзора отражаются требования принципов судебного и прокурорского надзора, закрепленных в ст. 22, 23 ГПК. Основной целью этой стадии является устранение ошибок, допущенных в правоприменении, и обеспечение единства судебной практики.

Процессуальное законодательство современных иностранных государств также предусматривает процедуру пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений, имеющую некоторое сходство с надзорным производством в Республике Беларусь. В европейской практике можно выделить немецкую (ревизия) и французскую (кассация) модели пересмотра.

Ревизия (die Revision) представляет собой правовой контроль за судебными решениями в Германии, который осуществляется судами ревизионных инстанций, выступающими в судебной системе высшим звеном (Федеральным судом ФРГ, в Баварии – Верховным судом земли Бавария). Процесс начинается на основании ревизионной жалобы заинтересованных лиц (истца, ответчика, третьего лица) при условии, что оспариваемое решение основывается на нарушении федерального права или предписания, т. е. является незаконным. При этом гражданско-правовой спор рассматривается по-новому только в правовом аспекте; фактическая же сторона дела, констатированная судом первой или апелляционной инстанции, остается для ревизионного суда обязательной. Кроме того, ревизионный суд может проверить судебное постановление лишь в рамках требований, изложенных в просительной части ревизионной жалобы. Иначе говоря, в немецком судопроизводстве действует правило, отражающее частно-правовое начало гражданского процесса: *das Verbot der revormatio in reius* – истцу не может быть присуждено то, о чем он не просит ревизионный суд.

По общему правилу в ревизионном порядке подлежат пересмотру окончательные решения апелляционных судов ландсгерихтов и оберландсгерихтов. В то же время законодательство Германии допускает прямое обжалование постановлений суда первой инстанции в ревизионный суд минуя суд второй инстанции. Так, процедура «скачковой ревизии» предусматривает возможность обжалования решений судов земель в Федеральный суд ФРГ, если предметом проверки выступает

только правовой вопрос и противоположная сторона дает согласие на обход апелляционного производства.

Во Франции кассация (*le pourvoi en cassation*) является исключительным способом обжалования, направленным на отмену кассационным судом судебного постановления, вынесенного в последней инстанции с нарушением нормы права. На этой стадии производится оценка правильности толкования и применения закона судами, рассмотревшими спор по существу, чем обеспечивается единство национального права и равенство всех граждан перед законом. Для французской модели кассации характерно сочетание публичного интереса государства и частного интереса сторон процесса. Так, публичный интерес реализуется через право Генерального прокурора при кассационном суде на кассационное обжалование судебного вердикта, а также право кассационного суда по собственной инициативе отменять судебное постановление при обнаружении его незаконности. Частное начало в кассационном производстве проявляется в том, что правом на обжалование наделены стороны судебного процесса и лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора. Кассация может быть полной и частичной, однако в любом случае суд ограничен пределами жалобы. При этом доводы жалобы по поводу отмены судебного постановления должны соответствовать ряду критериев: быть определенными (ясно указывать на нарушение конкретного закона в конкретной ситуации), юридически и фактически обоснованными, следовать из причинной ошибки.

В странах англосаксонской правовой семьи пересмотр судебных актов весьма специфичен. Так, в Англии процессуальное законодательство закрепляет лишь один вид пересмотра судебных вердиктов – апелляцию. При этом в английской судебной системе существуют три апелляционные инстанции: Высокий суд, апелляционный суд и палата лордов, являющаяся высшим органом, осуществляющим судебный пересмотр по наиболее важным и сложным делам. Решения палаты лордов – окончательные, однако в силу процедуры *inherent jurisdiction* этот суд может пересмотреть свое предыдущее решение и при необходимости вынести новое.

По законодательству Англии гражданское дело может последовательно пройти несколько апелляций. В связи с этим принято выделять первичную апелляцию на вердикты судов первой инстанции и повторную на постановления апелляционных судов. При этом первичная апелляция может быть как внутренней (например, обжалование в Высокий суд решения участкового судьи, осуществляющего свои полномочия при Высоком суде), так и внешней (в вышестоящий суд), а повторная апелляция – только внешней. Следовательно, термин «апелляция» при-

меняется в английском процессе для обозначения разнообразных методов проверки судебных постановлений, отличающихся друг от друга основаниями и способами возбуждения производства, объектами пересмотра, процедурой разрешения и полномочиями суда, осуществляющего проверку.

Право подачи апелляционной жалобы потенциально принадлежит любому лицу, которое не согласно с решением, вынесенным нижестоящим судом. Это могут быть как стороны процесса, так и лица, не участвовавшие в деле, если решением суда затронуты их права или обязанности. Однако для обращения в вышестоящий суд с целью проверки вердикта нижестоящего суда необходимо получить разрешение либо суда, вынесшего оспариваемый акт, либо суда, который будет проводить проверку. Выбор суда апелляционной инстанции осуществляется в строгом соответствии с правилами подсудности (по иерархии). Вместе с тем закон допускает одно исключение, которое получило наименование «процедура-чехарда» («правило кенгуру»), согласно которому жалоба на решение Высокого суда может быть подана непосредственно в палату лордов минуя апелляционный суд. Это возможно при условии, что гражданский спор связан с решением правового вопроса, имеющего большую значимость и выходящего за рамки одного дела; кроме того, стороны в процессе и палата лордов должны выразить согласие на применение такого порядка пересмотра.

В США существует несколько способов обжалования судебных решений: апелляция, обжалование *by certiorari* и обжалование *by certification*. Процедура *by certiorari* в некоторой мере напоминает надзорное производство и заключается в пересмотре решений исключительно по усмотрению Верховного суда США, что допускается лишь по весьма веским основаниям. В частности, такой пересмотр возможен, если: апелляционный суд принял решение, идущее вразрез с решением другого апелляционного суда по такому же вопросу; апелляционный суд отклонился от принятой судебной процедуры; суд штата разрешил федеральный вопрос в противоречии с решением суда другого штата или апелляционного суда. Как видим, предметом судебной проверки по данной процедуре является законность решений, вынесенных нижестоящими судами.

В систему проверки судебных постановлений в ряде государств (Испания, Андорра, Мальта, Польша, Хорватия, Чехия, некоторые латиноамериканские страны) включены также конституционные суды. Гражданам предоставляется право обратиться в Конституционный Суд с ходатайством об окончательной отмене любого судебного постанов-

ления, нарушающего права и свободы человека, гарантированные Конституцией, либо вынесенные с их нарушением в ходе процесса (так называемая процедура *empara*).

Возвращаясь к характеристике национального судопроизводства по гражданским делам, следует отметить, что ГПК Республики Беларусь 1999 г. в целом продолжил советскую традицию развития стадии надзора в гражданском процессе, предоставив юридическую возможность влиять на возбуждение надзорного производства исключительно должностным лицам суда и прокуратуры. Инициатива непосредственно заинтересованных в исходе дела лиц выражается лишь в обращении с надзорной жалобой к должностным лицам, наделенным правом принесения надзорного протеста.

В настоящее время производство по пересмотру судебных постановлений в порядке надзора согласно законодательству Республики Беларусь характеризуется следующими основными признаками.

Надзорное производство в гражданском процессе предусмотрено в качестве второй проверочной инстанции (с учетом кассационного контроля) и носит исключительный характер.

Объектом пересмотра в порядке надзора являются судебные акты, вступившие в законную силу. Следовательно, проверке подлежат как вердикты судов первой инстанции (решения и определения), так и акты судов проверочных инстанций (кассационные определения, определения и постановления надзорных судов). Исключение в соответствии со ст. 436 ГПК составляют лишь постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, которые пересмотру в порядке надзора не подлежат.

Надзорное производство возбуждается только по протестам должностных лиц суда и прокуратуры, прямо указанных в законе.

Принесение должностными лицами надзорного протеста сроком не ограничено.

Для проверки в рамках судебного или прокурорского надзора гражданское дело может быть истребовано только компетентными должностными лицами и лишь при наличии поводов и оснований, предусмотренных законом.

Одним из поводов к истребованию дела и принесению надзорного протеста является надзорная жалоба, подаваемая юридически заинтересованными в исходе дела лицами. Срок ее подачи ограничен и составляет три года со дня вступления в законную силу оспариваемого судебного постановления.

Основаниями к принесению протеста являются существенные нарушения норм материального и процессуального права, т. е. незаконность судебного постановления.

Поскольку в соответствии с законом суд надзорной инстанции не устанавливает фактических обстоятельств дела, постольку он не вправе исследовать в судебном заседании новые доказательства, представленные сторонами, и, следовательно, лишен возможности изменить опротестованное решение или вынести новое решение на основании изучения дополнительных материалов.

В порядке надзора допускается неоднократный пересмотр дела разными надзорными инстанциями. В качестве первичных надзорных судов выступают президиумы областных судов и Минского городского суда. Высшим судебно-надзорным органом нашего государства является Пленум Верховного Суда Республики Беларусь, постановления которого могут быть изменены только по вновь открывшимся обстоятельствам.

С целью процессуальной экономии при рассмотрении дел в порядке надзора применяются правила, установленные для производства дел в суде первой инстанции, с учетом изъятий и дополнений, предусмотренных гл. 33 ГПК (ч. 1 ст. 445 ГПК). Согласно п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 «О практике рассмотрения гражданских дел в порядке судебного надзора» суд надзорной инстанции вправе также по аналогии применять процессуальные нормы, регулирующие производство дел в кассационном порядке.

В надзорном производстве принято выделять несколько внутренних стадий процесса:

возбуждение надзорного производства, которое включает процедуры истребования и изучения гражданского дела уполномоченными должностными лицами, подготовки и принесения ими надзорного протеста, принятия протеста к производству суда надзорной инстанции;

рассмотрение протеста в суде надзорной инстанции;

вынесение судом надзорной инстанции определения или постановления по существу рассматриваемого протеста.

30.2. Поводы и основания к истребованию дел и принесению протестов в порядке надзора

Для проверки судебных постановлений в порядке надзора гражданские дела могут истребоваться из соответствующих судов только при наличии установленных законом поводов. В ч. 2 ст. 437 ГПК определено, что **поводами к истребованию дел, а также к принесению протестов в порядке надзора** являются:

а) жалобы (надзорные жалобы) юридически заинтересованных в исходе дела лиц, а также лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены вынесенным по делу судебным постановлением. Вопрос

о том, относится ли податель жалобы к категориям лиц, перечисленных выше, решается при принятии жалобы. В случае если надзорная жалоба исходит от лица, не указанного в абзаце 2 ч. 2 ст. 437 ГПК, должностное лицо, которому она адресована, отказывает в ее принятии;

б) представление судьи, участвовавшего в рассмотрении данного дела или рассматривающего другое дело, для которого вступившее в законную силу судебное постановление имеет юридическое значение. Процитированная норма ограничивает круг судей, по представлению которых гражданское дело может быть истребовано для проверки в рамках судебного надзора. Этим правомочием обладают:

судья, рассматривавший гражданское дело по существу в суде первой инстанции либо принимавший участие в его рассмотрении в кассационном или надзорном суде;

судья, рассматривающий другое гражданское дело, для которого в силу преюдициальности оспариваемое судебное постановление имеет юридическое значение. Так, вступившее в законную силу решение о признании права собственности на имущество имеет юридическое значение при разрешении спора об истребовании имущества из чужого незаконного владения;

в) представления председателей судов, которые обладают правом обратиться с представлением на любое судебное постановление, вынесенное судьями возглавляемого ими суда. Процессуальный закон не содержит требований, предъявляемых к представлению. Однако в нем следует указать данные, перечисленные в п. 1, 3–6 ч. 1 ст. 438 ГПК, и приложить копии судебных постановлений, вынесенных по делу;

г) инициатива должностных лиц, обладающих правом принесения протестов в порядке надзора на вступившие в законную силу судебные постановления. Это позволяет должностным лицам, перечисленным в ст. 439 ГПК, реализовывать свои полномочия в рамках судебного и прокурорского надзора за законностью и обоснованностью судебных постановлений.

Основаниями к принесению протеста в порядке надзора на судебные постановления являются *существенные нарушения норм материального и процессуального права*. В п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 «О практике рассмотрения гражданских дел в порядке судебного надзора» разъясняется, что поскольку пересмотр в порядке надзора является исключительным порядком проверки законности и обоснованности судебных постановлений, нельзя приносить протесты на судебные постановления лишь по формальным основаниям.

В гл. 33 ГПК, посвященной надзорному производству, отсутствуют указания на конкретные нарушения закона, которые могут служить основанием для подачи надзорного протеста. Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении от 26 июня 2003 г. № 7 разъяснил, что в данном случае подлежат применению отдельные нормы гл. 32 ГПК, регулирующие производство дел в кассационном порядке. В силу этого существенными нарушениями норм материального права, влекущими отмену судебных постановлений, признаются нарушения, предусмотренные ст. 403 ГПК, если они привели к неправильному разрешению дела по существу. Таковыми являются: применение нормы материального права, не подлежащей применению; неправильное применение подлежащей применению нормы материального права; неправильное истолкование нормативного акта.

Существенными нарушениями норм процессуального права следует признавать нарушения, перечисленные в ст. 404 ГПК. При этом перечень нарушений, влекущих безусловную отмену судебных постановлений, указан в ч. 2 названной статьи и является исчерпывающим. К ним относятся:

нарушение порядка рассмотрения заявления об отводе (самоотводе) судьи;

рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из юридически заинтересованных в исходе дела лиц, не извещенных о времени и месте судебного заседания;

нарушение права юридически заинтересованных в исходе дела лиц пользоваться родным языком или услугами переводчика;

разрешение судом вопроса о правах и обязанностях не привлеченных к участию в деле лиц, имеющих непосредственный интерес в исходе дела;

нарушение правил о тайне совещательной комнаты;

вынесение или подписание решения не тем судьей, который рассматривал дело;

отсутствие мотивировочной части решения в случаях, когда в соответствии с ГПК она должна быть составлена;

отсутствие в деле протокола судебного заседания.

Перечисленные процессуальные нарушения, будучи установленными, в любом случае влекут отмену судебного постановления (даже правильного по существу), поскольку связаны с несоблюдением конституционных прав граждан на судебную защиту и основных принципов гражданского судопроизводства.

Иные нарушения норм процессуального права признаются существенными и влекут отмену судебных постановлений, если они привели или могли привести к неправильному разрешению дела.

30.3. Надзорная жалоба

Надзорная жалоба – форма обращения юридически заинтересованных в исходе дела лиц к уполномоченным должностным лицам суда и прокуратуры с просьбой о принесении надзорного протеста с целью отмены либо изменения судебного постановления, вступившего в законную силу.

К субъектам права на подачу надзорной жалобы процессуальный закон (ст. 437 ГПК) относит две группы лиц:

лиц, юридически заинтересованных в исходе дела (сторон гражданского дела, их представителей, правопреемников, субъектов, от собственного имени защищающих права иных лиц). В связи с этим закон императивно устанавливает для них обязанность указывать в надзорной жалобе процессуальное положение, занимаемое в гражданском деле;

лиц, которые не участвовали в процессе, но их права или охраняемые законом интересы нарушены вынесенным по делу судебным постановлением. Поскольку суд не вправе в судебном постановлении разрешать вопрос о правах и обязанностях не привлеченных к участию в деле лиц, обладающих непосредственным интересом в его исходе, а также иным образом нарушать права и охраняемые законом интересы лиц, не принимавших участия в рассмотрении дела, закон с целью защиты субъективных прав и интересов наделил их правом подачи надзорной жалобы. При этом указанные субъекты в надзорной жалобе должны отразить, какие именно их права и охраняемые законом интересы нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Объектом оспаривания в надзорной жалобе могут быть вступившие в законную силу постановления любых судов (решения и определения судов первой инстанции, кассационные определения, определения и постановления судов надзорной инстанции). Исключение составляют постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, на которые в силу ст. 436 ГПК право подачи надзорной жалобы не распространяется.

Согласно ст. 438 ГПК надзорная жалоба подается в письменной форме и должна содержать следующие данные:

наименование должности, фамилию, собственное имя, отчество должностного лица, которому адресуется жалоба;

фамилию, собственное имя, отчество (наименование) лица, подающего жалобу, его место жительства (место пребывания) или место нахождения и процессуальное положение в деле;

указание на содержание судебного постановления, а также перечень юридически заинтересованных в исходе дела лиц с указанием мест их жительства (мест пребывания) или мест нахождения;

указание на суды, рассматривавшие дело в первой и кассационной инстанциях, и содержание принятых ими решений;

указание на судебное постановление, которое обжалуется;

указание на то, в чем заключается существенное нарушение законодательства и в чем состоит просьба лица, подающего жалобу.

В случае подачи надзорной жалобы лицом, не являющимся юридически заинтересованным в исходе дела, в ней должно быть указано, какие права или охраняемые законом интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Законодатель в ч. 6 ст. 437 ГПК закрепил положение, согласно которому надзорная жалоба на судебные постановления суда первой инстанции по общему правилу принимается к рассмотрению при условии пересмотра дела в кассационном порядке. Тем самым возможность подачи надзорной жалобы императивно ограничивается требованием обязательного кассационного обжалования решения (определения) суда, разрешавшего дело по существу. При этом не имеет юридического значения то, по чьей инициативе – самого заявителя либо иных лиц, наделенных правом кассационного обжалования или опротестования судебного постановления, не вступившего в законную силу, – дело рассматривалось в кассационном порядке.

Вместе с тем из указанного правила есть одно исключение: надзорная жалоба на судебное постановление, которое не проходило стадию кассационной проверки, может быть принята к рассмотрению, если должностное лицо, обладающее правом принесения надзорного протеста, придет к выводу, что заявитель не обжаловал судебный вердикт в кассационном порядке по уважительным причинам. В силу этого ч. 2 ст. 438 ГПК устанавливает обязанность заявителя указать в надзорной жалобе причины, по которым на судебное постановление не подавалась кассационная (частная) жалоба.

Закон допускает возможность повторного обращения с надзорной жалобой к должностным лицам, имеющим право надзорного опротестования. Поэтому в случае, если заявитель ранее обращался в надзорную инстанцию, в подаваемой им повторной жалобе должно быть указано на это, а также на решение, принятое должностным лицом по первичной жалобе (ч. 4 ст. 438 ГПК).

Законом установлен строгий порядок обращения с надзорной жалобой, который предусматривает соблюдение инстанционности, т. е. учета иерархии должностных лиц, имеющих право принесения надзорного протеста (ч. 5 ст. 438 ГПК). Так, Председателю Верховного Суда Республики Беларусь и его заместителям, Генеральному прокурору Рес-

публики Беларусь и его заместителям надзорная жалоба может быть подана в случае оставления ее без удовлетворения председателями областного, Минского городского судов, прокурорами области, г. Минска. Следовательно, к жалобе, подаваемой на имя Председателя Верховного Суда Республики Беларусь и его заместителей, Генерального прокурора Республики Беларусь и его заместителей, обязательно прилагается письменный ответ нижестоящего должностного лица, содержащий указание об оставлении жалобы без удовлетворения.

Жалоба должна быть подписана лицом, ее подающим, или его представителем. При этом к жалобе, поданной представителем, необходимо приложить доверенность или другой документ, удостоверяющий его полномочия.

Кроме того, в силу ч. 7 ст. 438 ГПК обязательными приложениями к надзорной жалобе являются заверенные судом копии судебных постановлений, вынесенных по делу, а также решения нижестоящей инстанции, если она рассматривала поданную ей жалобу в порядке надзора.

В соответствии с ч. 4 ст. 437 ГПК надзорная жалоба может быть подана в течение трех лет со дня вступления судебного постановления в законную силу. В постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 «О практике рассмотрения гражданских дел в порядке судебного надзора» разъясняется, что данный срок является пресекательным и, следовательно, в случае его пропуска не может быть восстановлен. Надзорные жалобы, поданные по истечении указанного срока, рассмотрению не подлежат и возвращаются заявителям. Исключение из этого правила допускается при одновременном наличии трех условий:

- обращение ответчика с надзорной жалобой на судебные постановления, вынесенные в его отсутствие;

- ненадлежащее извещение ответчика о месте и времени рассмотрения дела;

- гражданское дело не уничтожено в связи с истечением срока хранения, установленного законодательством.

При этом если при проверке доводов жалобы будет установлено, что ответчик был надлежаще извещен о месте и времени судебного разбирательства либо что гражданское дело в установленном порядке уничтожено, данная жалоба рассмотрению не подлежит.

В п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 отмечается, что 3-летний срок не распространяется на представления судей и председателей судов и на инициативу должностных лиц, обладающих правом надзорного опро-

тестования. Однако по истечении названного срока не подлежат рассмотрению судами надзорной инстанции протесты этих должностных лиц, если поводом к истребованию дела и принесению протеста явились жалобы юридически заинтересованных и иных лиц, на которые распространяется 3-летний срок обжалования судебных постановлений в порядке надзора.

В соответствии с законом надзорные жалобы оплачиваются государственной пошлиной. Однако порядок ее исчисления зависит от того, обращался ли ранее заявитель с надзорной жалобой на судебное постановление по данному делу. Так, первичные надзорные жалобы на решения и определения судов об утверждении мирового соглашения, определения о судебном приказе, жалобы на кассационные определения и надзорные постановления вышестоящих судов оплачиваются государственной пошлиной в размере 50 % ставки, установленной за подачу искового заявления, заявления, жалобы, а по имущественным спорам – ставки, исчисленной исходя из оспариваемой суммы. Повторные надзорные жалобы на перечисленные судебные постановления оплачиваются в размере 50 % ставки, предусмотренной для первичных жалоб.

Надзорная жалоба возвращается ее подателю в случаях:

- пропуска срока на ее подачу;

- неуплаты государственной пошлины;

- нарушения требований закона к ее содержанию;

- несоблюдения инстанционности при ее подаче.

Вместе с тем, если надзорная жалоба адресована должностным лицам суда, обладающим правом надзорного опротестования, при ее несоответствии требованиям ГПК либо в случае неуплаты государственной пошлины допускается предоставление лицу, подавшему жалобу, возможности исправить указанные недостатки в установленный судом срок.

Вопросы, связанные с возвращением надзорной жалобы, устранением ее недостатков, решаются должностными лицами, наделенными правом принесения протеста, путем уведомления лиц, обратившихся с жалобой, на приеме устно, а по их требованию, так же как и при поступлении жалобы по почте, – путем направления письменного сообщения, в котором излагаются мотивы принятого решения (п. 14 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7).

Заявитель вправе отозвать поданную надзорную жалобу до принятия по ней решения должностным лицом, наделенным правом принесения протеста. В этом случае жалоба с приложенными к ней документами возвращается подавшему ее лицу. Вынесение определения по этому вопросу не требуется.

Процессуальный закон устанавливает срок рассмотрения надзорных жалоб уполномоченными должностными лицами. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 442 ГПК надзорные жалобы, по которым истребованы дела, должны быть рассмотрены в месячный срок со дня поступления дела. Жалобы, по которым отказано в истребовании дел, подлежат рассмотрению в месячный срок со дня их поступления.

30.4. Должностные лица, имеющие право принесения надзорного протеста

Вступившие в законную силу решения, определения и постановления всех судов, кроме постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, могут быть пересмотрены в порядке надзора по протестам уполномоченных должностных лиц суда и прокуратуры. При этом каждый из них вправе приносить протесты только на указанные в законе судебные постановления.

Надзорный протест – обращение уполномоченного должностного лица суда или прокуратуры в надлежащий суд надзорной инстанции с требованием изменить либо отменить судебное постановление, вступившее в законную силу.

Круг должностных лиц, наделенных правом надзорного опротестования вступивших в законную силу судебных вердиктов, и пределы их надзорных полномочий определены ст. 439 ГПК. Так, *протесты в порядке надзора вправе приносить* следующие должностные лица:

Председатель Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральный прокурор Республики Беларусь – на судебные постановления любого суда Республики Беларусь, за исключением постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь;

заместители Председателя Верховного Суда Республики Беларусь, заместители Генерального прокурора Республики Беларусь – на судебные постановления любого суда Республики Беларусь, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда Республики Беларусь и Пленума Верховного Суда Республики Беларусь;

председатели областного, Минского городского судов, прокуроры области, г. Минска – на решения и определения районных (городских) судов и кассационные определения судебных коллегий по гражданским делам областных, Минского городского судов.

Иные должностные лица, не указанные в ст. 439 ГПК, правом надзорного опротестования не обладают. Так, не имеет правового значения и не подлежит рассмотрению надзорный протест, принесенный заме-

стителем председателя областного суда, поскольку согласно ст. 439 ГПК он таким правом не наделен.

В ГПК отсутствует прямое указание на то, в какие суды надзорной инстанции вправе направлять протесты уполномоченные должностные лица. Однако это можно установить путем анализа положений ст. 439 и 440 ГПК. В частности, из содержания этих статей следует, что прокуроры областей и г. Минска, председатели областных, Минского городского судов могут приносить надзорные протесты в президиумы соответствующих областных, Минского городского судов. В Пленум Верховного Суда Республики Беларусь вправе направлять протесты только Председатель Верховного Суда Республики Беларусь и Генеральный прокурор Республики Беларусь, в Президиум Верховного Суда Республики Беларусь – Председатель Верховного Суда Республики Беларусь и его заместители, Генеральный прокурор Республики Беларусь и его заместители.

Принесению протеста в порядке надзора предшествуют истребование и изучение гражданского дела должностными лицами суда и прокуратуры. Согласно ст. 441 ГПК правом истребования дел из соответствующих судов для разрешения вопроса о наличии оснований для принесения надзорного протеста наряду с должностными лицами, перечисленными в ст. 439 ГПК, наделены районные (городские) и межрайонные прокуроры. Поскольку последние не обладают правом надзорного опротестования, в необходимых случаях закон предоставляет им возможность обратиться с представлением о принесении протеста к вышестоящему должностному лицу, наделенному правом надзорного опротестования (в данном случае к прокурору области, г. Минска).

При наличии оснований для опротестования должностное лицо составляет протест и направляет его вместе с делом в соответствующий суд для рассмотрения в сроки, установленные законом. Согласно п. 19 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 «О практике рассмотрения гражданских дел в порядке судебного надзора» протест в порядке надзора может быть принесен как на все судебные постановления, вынесенные по делу, так и на отдельные части судебного постановления, которым разрешен спор. Вместе с тем принесение одного протеста на судебные постановления по двум или нескольким (хотя и взаимосвязанным) делам является недопустимым. Такие дела с протестом подлежат возврату должностному лицу, подписавшему протест, для надлежащего оформления.

Согласно ч. 2 ст. 442 ГПК при составлении надзорного протеста применяются правила ст. 409 ГПК, где закреплены требования к содержа-

нию кассационного протеста. В соответствии с ней протест в порядке надзора должен включать следующие сведения:

указание на опротестовываемое решение и наименование суда, его вынесшего;

обоснование неправильности решения, изложение просьбы должностного лица, подающего протест;

указание на оспариваемую сумму (по имущественным делам);

перечень прилагаемых к протесту письменных материалов.

Надзорный протест подписывается уполномоченным должностным лицом и согласно ч. 2 ст. 442 ГПК представляется в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в п. 8 постановления от 26 июня 2003 г. № 7 разъяснил, что надзорный протест может основываться не только на материалах дела, но и на дополнительных материалах, которые прилагаются к протесту. Однако суд надзорной инстанции не вправе использовать данные материалы как средство доказывания с целью установления новых фактов, имеющих значение для дела: они могут быть учтены лишь для выяснения ошибочности ранее установленных по делу фактических обстоятельств, а также для подтверждения невыполнения судами требований ГПК по оказанию юридически заинтересованным в исходе дела лицам содействия в истребовании доказательств.

Должностное лицо, принесшее протест в порядке надзора, вправе отозвать его до начала рассмотрения дела судом. Кроме того, до начала рассмотрения дела допускается изменение мотивов протеста или его резолютивной части (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7). В ходе рассмотрения дела протест не может быть ни отозван, ни изменен. Об отзыве протеста суд сообщает юридически заинтересованным в исходе дела лицам. Письменный отзыв должностного лица приобщается к делу, а протест изымается из него.

Должностные лица, которым предоставлено право принесения протеста в порядке надзора, вправе приостанавливать исполнение соответствующих судебных постановлений до окончания надзорного производства (ст. 441 ГПК). Это правило не применяется только в отношении судебных актов, подлежащих немедленному исполнению в силу закона либо по усмотрению суда.

О приостановлении исполнения опротестованного акта должностное лицо направляет письменное распоряжение территориальному органу принудительного исполнения. Данное распоряжение действует до вынесения судом надзорной инстанции определения или постановления по существу поступившего надзорного протеста.

30.5. Суды, рассматривающие дела в порядке надзора

Перечень судов, обладающих правом рассмотрения дел по протестам в порядке надзора, установлен ст. 440 ГПК. В соответствии с положениями данной статьи в качестве надзорной инстанции могут выступать:

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь;

Президиум Верховного Суда Республики Беларусь;

судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь;

президиумы областного, Минского городского судов.

Компетенция перечисленных надзорных инстанций четко разграничена и определяется конкретным объектом опротестования. Это дает возможность последовательно рассмотреть гражданское дело в различных судебно-надзорных органах, тем самым обеспечивая контроль вышестоящих судебных инстанций над нижестоящими.

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь рассматривает дела по протестам на вступившие в законную силу постановления Президиума Верховного Суда Республики Беларусь.

Президиум Верховного Суда Республики Беларусь рассматривает дела по протестам на вступившие в законную силу решения и определения:

судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь;

судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь рассматривает дела по протестам на вступившие в законную силу:

постановления президиумов областного и Минского городского судов; решения и определения областных и Минского городского судов, которые не были обжалованы в кассационном порядке.

Президиумы областного, Минского городского судов рассматривают дела по протестам на вступившие в законную силу:

решения и определения районных (городских) судов;

кассационные определения судебной коллегии по гражданским делам соответствующего суда.

Составы указанных надзорных инстанций определяются ст. 28 ГПК. Согласно ч. 2 данной статьи рассмотрение гражданского дела в порядке судебного надзора осуществляется президиумами областного, Минского городского судов при участии большинства членов президиума суда; судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда

Республики Беларусь – в составе трех судей, один из которых председательствует при рассмотрении дела; Президиумом Верховного Суда Республики Беларусь – при участии большинства членов Президиума; Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь – при участии не менее $\frac{2}{3}$ членов Пленума.

В соответствии со ст. 33 ГПК судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой либо кассационной инстанции, не вправе участвовать в рассмотрении данного дела в порядке надзора. В связи с этим наличие в составе надзорной инстанции, в которую адресован протест, большинства судей, участвовавших в рассмотрении гражданского дела на предыдущих стадиях, исключает возможность рассмотрения протеста данной надзорной инстанцией. В этом случае лицо, принесшее протест, направляет дело вышестоящему должностному лицу суда или прокуратуры для решения вопроса о принесении протеста в порядке судебного надзора в вышестоящую судебную инстанцию (ч. 7 ст. 440 ГПК).

Поскольку дело в порядке надзора может пересматриваться различными надзорными инстанциями, важное значение для определения персонального состава надзорного суда имеет ч. 3 ст. 33 ГПК, в соответствии с которой судья, принимавший участие в рассмотрении дела в порядке судебного надзора, не может принимать участия в дальнейшем рассмотрении этого дела в суде надзорной инстанции. Однако это ограничение не распространяется на случаи пересмотра дела в порядке надзора Пленумом Верховного Суда Республики Беларусь.

30.6. Порядок рассмотрения дел в суде надзорной инстанции

В соответствии со ст. 443 ГПК суд, в который поступил протест в порядке надзора, направляет юридически заинтересованным в исходе дела лицам копии надзорного протеста, а также по просьбе этих лиц извещает их о времени и месте рассмотрения дела. При этом извещения о времени и месте рассмотрения дела и копии протеста направляют юридически заинтересованным в исходе дела лицам с таким расчетом, чтобы они имели возможность представить в суд письменные объяснения на протест с приложением документов, подтверждающих эти объяснения, ко времени рассмотрения дела.

Юридически заинтересованные в исходе дела лица, явившиеся в суд по извещению или без такового, допускаются к участию в судебном разбирательстве. В рассмотрении дела вправе принимать участие прокурор.

Следует отметить, что надзорное производство ведется по правилам, установленным ГПК для рассмотрения дел в суде первой инстанции с

изъятиями и дополнениями, предусмотренными законом, а также с учетом сущности надзорного производства (ч. 1 ст. 445 ГПК). Так, некоторые принципы гражданского судопроизводства (принципы устности, непосредственности, диспозитивности, состязательности) в надзорном производстве применяются не в полной мере, поскольку это обусловлено сутью данной стадии процесса.

Рассматривая протест в порядке надзора, суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам проверяет законность и обоснованность судебного постановления как в опротестованной, так и в неопротестованной части, а равно в отношении лиц, не указанных в протесте. При этом суд не связан доводами протеста и обязан проверить дело в полном объеме.

Срок рассмотрения дела по надзорному протесту на вступившие в законную силу судебные постановления устанавливается в зависимости от надзорной инстанции. Так, согласно ч. 8 ст. 445 ГПК этот срок составляет не более 20 дней, в Верховном Суде Республики Беларусь – не позднее одного месяца, в Пленуме Верховного Суда Республики Беларусь – не позднее трех месяцев со дня поступления дела с протестом.

Поступившие в суд надзорной инстанции протест с гражданским делом до начала судебного заседания изучаются председателем суда, его заместителями, судьями.

Рассмотрение дела в судебном заседании надзорного суда последовательно проходит несколько этапов, которые включают:

- подготовительную часть судебного заседания;
- рассмотрение протеста в порядке надзора;
- вынесение определения (постановления).

В подготовительной части судебного заседания выясняются сведения о присутствующих лицах, далее объявляется состав суда, явившимся участникам дела разъясняются их права и обязанности, затем рассматриваются их ходатайства, если таковые имеются.

Рассмотрение протеста в порядке надзора начинается докладом. В заседании судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь дело докладывается председательствующим либо одним из судей; в Пленуме Верховного Суда Республики Беларусь, Президиуме Верховного Суда Республики Беларусь, президиумах областного, Минского городского судов – председателем или по его поручению заместителем председателя, судьей. В докладе излагаются обстоятельства дела и вынесенные по нему судебные постановления, оглашается содержание протеста, сообщаются сведения о дополнительных мате-

риалах, в том числе тех, которые не были предметом проверки в судах первой и кассационной инстанций. После доклада юридически заинтересованные в исходе дела лица дают объяснения по делу. Если в рассмотрении дела в порядке судебного надзора принимает участие прокурор, он высказывает свое мнение по делу.

Вынесение определения (постановления) завершает рассмотрение дела в надзорном суде. Согласно ст. 446 ГПК судебные органы, рассматривающие дела в порядке надзора, вправе принимать два вида судебных постановлений:

постановление, которое выносят Пленум Верховного Суда Республики Беларусь, Президиум Верховного Суда Республики Беларусь, президиумы областного, Минского городского судов. Постановления президиумов надзорных инстанций подписываются председательствующим в их заседании; постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь – председательствующим в заседании и секретарем Пленума Верховного Суда Республики Беларусь;

определение, которое выносит судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь. Определение подписывается всеми судьями, рассматривавшими дело.

Определения и постановления принимаются большинством голосов. В случае рассмотрения дела в Пленуме Верховного Суда Республики Беларусь, президиумах Верховного Суда Республики Беларусь, областного, Минского городского судов при равном количестве голосов, поданных за и против удовлетворения протеста, протест считается отклоненным.

Рассмотрев дело в порядке надзора, суд своим определением или постановлением вправе:

оставить судебное постановление без изменения, а протест в порядке надзора – без удовлетворения;

отменить судебное постановление полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой или кассационной инстанции;

отменить судебное постановление полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу судебных постановлений;

изменить или отменить судебное постановление и вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если по делу не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела установлены судом первой инстанции полно и правильно, но допущена ошибка в применении норм материального права (ст. 447 ГПК).

Если суд надзорной инстанции при рассмотрении дела обнаружит, что отдельными должностными лицами или гражданами были допущены нарушения закона, а также установит наличие существенных недостатков в деятельности юридических лиц, то он вправе вынести частное определение (постановление) и направить его соответствующим организациям или должностным лицам, которые обязаны сообщить суду о принятых мерах в месячный срок.

Частное определение (постановление) может быть вынесено и в отношении судов, решения, определения или постановления которых пересматривались в порядке надзора.

Как видим, установленная ГПК процедура проведения судебного надзора за законностью и обоснованностью вступивших в силу судебных постановлений позволяет проверить правильность применения правовых норм нижестоящими судебными инстанциями и обеспечить единство применения норм права в судебной практике.

ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

31.1. Сущность и значение производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам

Демократическое правовое государство не может быть безучастным к вынесению незаконных и необоснованных судебных решений, определений и постановлений. Оно стремится к тому, чтобы каждый неправосудный судебный акт был своевременно исправлен, а по каждому гражданскому делу установлена объективная истина. Достижению этой цели в системе проверочных стадий гражданского процесса наряду с кассационным и надзорным производством служит также институт пересмотра решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам. Он позволяет исправить допущенную судом ошибку по вступившему в законную силу (а в некоторых случаях даже по исполненному) судебному вердикту, восстановить нарушенные права и законные интересы граждан, установить истину по делу.

Производство по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам (наряду с надзорным производством) – одна из форм установления законности и обоснованности судебных постановлений, вступивших в законную силу. Основной задачей указанного процессуального института является проверка правильности вынесенного судом постановления в свете вновь открывшихся обстоятельств и отмена в связи с этим незаконного или необоснованного судебного акта.

После вступления судебного постановления в законную силу может выясниться, что во время вынесения судебного постановления существовали обстоятельства, имеющие существенное значение для дела, которые не были и не могли быть известны ни сторонам, ни заявителям, ни суду. О них узнали лишь после вынесения судебного постановления по делу. Такие обстоятельства именуются **вновь открывшимися**.

Причинами, вследствие которых суду в рамках рассмотрения дела по существу не удастся выявить необходимые факты, могут быть:

незнание сторонами юридических фактов, которые должны быть положены в основание иска либо в основание возражений против иска;

использование доказательств, недоброкачественность которых не могла быть выявлена во время судебного разбирательства по делу;

преступные действия сторон или других лиц, участвовавших в процессе;

отмена постановления суда либо иного органа, использованного при обосновании судебного вердикта, и вынесение акта, противоположного отмененному по содержанию.

Очевидно, что причины, обуславливающие необходимость стадии рассмотрения дела по вновь открывшимся обстоятельствам, вытекают не из задач контроля вышестоящего суда за деятельностью нижестоящего суда и проверки вынесенного им судебного решения, а из предоставления суду, вынесшему решение (определение), возможности самому вернуться к делу, для того чтобы сопоставить свое решение с дополнительно исследованными фактами, ранее ему неизвестными. В связи с этим представляется, что стадия пересмотра гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам имеет некоторые общие черты со стадией рассмотрения гражданских дел по существу в суде первой инстанции. Так, установление юридически значимых фактов в рамках указанных стадий осуществляется при помощи одних и тех же процессуальных средств. В случае когда по вновь открывшимся обстоятельствам пересматриваются акты судов кассационной или надзорной инстанции указанные суды производят пересмотр с соблюдением определенных правил, установленных ГПК для производства дел в суде первой инстанции.

Особенностью рассматриваемой стадии является наличие **вновь открывшихся обстоятельств** – опровергающих вывод суда по делу обстоятельств, которые стали известны только после вынесения судебного решения, хотя существовали в момент рассмотрения дела. Указанные обстоятельства не были и не могли быть известны суду и юридически заинтересованным в исходе дела лицам. До их появления судебное постановление признавалось правильным. Значимые обстоятельства не были установлены не в связи с ошибкой суда, а в силу объективных причин, о которых не было известно на момент судебного разбирательства. Например, завещание было обнаружено только после вступления в законную силу принятого судом первой инстанции решения о разделе наследства между наследниками по закону.

Предметом пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

вступившие в законную силу решения и определения суда первой инстанции;

определения суда кассационной инстанции;
определения и постановления, вынесенные в порядке надзора.

Необходимо отметить, что пересмотру подлежат судебные акты, которыми завершается гражданское судопроизводство: решения суда по существу дела, определения либо постановления об оставлении заявления без рассмотрения, о прекращении производства по делу, об изменении опротестованного решения, новые решения вышестоящих судов, принятые ими без передачи дела на новое рассмотрение в нижестоящий суд.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляет только тот суд, который вынес это постановление. Следовательно, пересмотр вступивших в законную силу решений суда первой инстанции производится тем судом, который это решение принял; определений и постановлений кассационной или надзорной инстанции, которыми изменено решение суда первой инстанции или вынесено новое решение, – тем судом, который изменил решение или вынес новое решение.

При пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам в судебном заседании как бы вновь возобновляется рассмотрение уже решенного дела, что свидетельствует об исключительности данной стадии – не в смысле изъятия из системы общепринятого (кассационного либо надзорного) контроля за вынесенным решением, а в смысле допускаемого законом исключения из права суда один раз вынести решение по существу дела в соответствии с признанной за ним компетенцией.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам проходит ряд этапов:

- возбуждение производства о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам;

- рассмотрение заявления (представления) о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам;

- вынесение судом определения по заявлению (представлению);

- рассмотрение дела по существу после вынесения определения об удовлетворении заявления (представления) о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам.

Ранее отмечалось, что пересмотр судебных постановлений, вступивших в законную силу, возможен в рамках двух стадий: надзорного производства и производства по вновь открывшимся обстоятельствам. Следует остановиться на их основных отличиях, которые заключаются в следующем:

- в порядке надзора дела пересматриваются в связи с ошибками, допущенными при вынесении судебного постановления. Например, при неполном выяснении судом обстоятельств, имеющих значение для дела, неправильном применении норм материального или процессуального

права. В случае пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам в основе упущений лежит не судебная ошибка, поскольку значимые обстоятельства не были и не могли быть известны суду, хотя и существовали во время рассмотрения дела. Исключение составляют лишь ситуации, когда дело пересматривается в связи с преступными действиями судей при его рассмотрении;

- пересмотр решений, определений, постановлений в порядке надзора осуществляется вышестоящим судом, пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам – судом, вынесшим оспариваемое постановление;

- надзорное производство возбуждается только по инициативе должностных лиц суда и прокуратуры, наделенных правом надзорного опротестования, производство по вновь открывшимся обстоятельствам начинается по заявлению лиц, юридически заинтересованных в исходе дела (сторон, третьих лиц, их представителей, правопреемников), либо по представлению прокуроров или иных лиц, обладающих правом принесения надзорного протеста;

- подача юридически заинтересованным в исходе дела лицом надзорной жалобы соответствующему должностному лицу суда или прокуратуры с целью надзорного пересмотра судебного постановления возможна в течение трех лет со дня вступления в законную силу оспариваемого судебного акта, заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам может быть подано юридически заинтересованными лицами в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, послуживших основанием к пересмотру;

- различными на исследуемых стадиях являются полномочия суда. Так, суд, рассмотрев заявление (представление) о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам, удовлетворяет его и отменяет оспариваемое судебное постановление либо отказывает в этом (ч. 1 ст. 457 ГПК). В то же время суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе: оставить судебное постановление без изменения, а протест в порядке надзора – без удовлетворения; отменить судебное постановление полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой или кассационной инстанции; отменить судебное постановление полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения; оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу судебных постановлений; изменить или отменить судебное постановление и вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если по делу не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела

установлены судом первой инстанции полно и правильно, но допущена ошибка в применении норм материального права (ст. 447 ГПК).

Таким образом, **производство по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам** – самостоятельная стадия гражданского судопроизводства, на которой судом, вынесшим судебное постановление, осуществляется проверка его законности и обоснованности в связи с вновь открывшимися обстоятельствами.

Наличие данной стадии является одной из важнейших процессуальных гарантий, обеспечивающих справедливое отправление правосудия и соблюдение законности в гражданском судопроизводстве. Эта стадия предусматривает порядок отмены любого решения, определения, постановления, хотя и вступившего в законную силу, но вызывающего сомнение в своей законности и обоснованности в связи с открытием существенных обстоятельств, входящих в предмет доказывания по гражданскому делу, не известных суду в период его рассмотрения по причинам, от него не зависящим.

31.2. Основания для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам

Законом (ст. 452 ГПК) определено, что основаниями для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

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

установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта или вывод специалиста, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой вынесение незаконного или необоснованного судебного постановления;

установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц или преступные деяния судей, повлекшие за собой вынесение незаконного или необоснованного судебного постановления;

отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного государственного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления.

Перечень указанных оснований для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам является исчерпывающим.

Анализ правоприменительной практики показывает, что наибольшее количество судебных постановлений отменяется судами первой инстанции по п. 1 ч. 2 ст. 452 ГПК.

Под существенными для дела обстоятельствами следует понимать факты, имеющие юридическое значение для правильного разрешения дела, т. е. факты, входящие в состав основания иска или возражений против иска, а также любые другие факты, значимые для дела. При этом следует отметить, что эти факты уже имели место при рассмотрении и разрешении дела по существу, но не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду, рассматривающему дело. Поэтому решение было вынесено без их учета.

Пример. С. предъявила иск о разделе наследственного имущества и признании за ней права собственности на его $\frac{1}{2}$ часть, поскольку наследниками по закону первой очереди являлись она и ее родная сестра и, следовательно, после смерти отца они имели равные права на наследство. Исковые требования С. были удовлетворены полностью (решением суда за ней было признано право собственности на $\frac{1}{2}$ часть наследственного имущества). После вступления в законную силу решения суда стало известно, что у наследодателя имеется внебрачная дочь (отцовство наследодателя в ее отношении подтверждается свидетельством о рождении, выданным органом ЗАГС), которая предъявила иск о разделе наследственного имущества, поскольку согласно п. 1 ст. 1057 ГК также является наследником по закону первой очереди.

От существенных обстоятельств, указанных в п. 1 ч. 2 ст. 452 ГПК, следует отличать новые и изменившиеся обстоятельства. **Новыми** являются обстоятельства, которые не существовали во время рассмотрения дела и появились после вынесения судебного постановления. Изменившиеся обстоятельства – факты, положенные в основу судебного постановления, однако впоследствии изменившиеся. Те и другие могут явиться лишь основанием для предъявления самостоятельного иска, но не для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Не могут служить основанием для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам **новые доказательства**, обнаруженные после разрешения дела судом. Наличие новых доказательств может свидетельствовать о том, что судом неправильно установлены обстоятельства дела, что является основанием для пересмотра дела в порядке надзора. Так, в п. 22 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2003 г. № 7 «О практике рассмотрения гражданских дел в порядке судебного надзора» разъясняется, что обнаружение после вступления решения в законную силу документа, подтверждающего обстоятельства, на которые сторона ссылалась при разбирательстве дела и которые не были учтены судом, может являться основанием для пересмотра решения в порядке надзора, а не по вновь открывшимся обстоятельствам.

П. 2 ч. 2 ст. 452 ГПК предусматривает в качестве основания для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам **недоброкаче-**

ственность доказательств, установленную вступившим в законную силу приговором суда. При этом необходимо убедиться, что в основу оспариваемого судебного акта положены именно те юридические факты, которые были установлены с помощью доказательств, впоследствии признанных недоброкачественными по приговору суда.

Пример. Л. была признана виновной в том, что при проведении ее допроса в качестве свидетеля и в ходе очной ставки она дала заведомо ложные показания по уголовному делу, соединенные с обвинением Н. в совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 209 УК, указав, что Н. мошенническим путем завладел и распорядился ее автомобилем. Это стало основанием для отмены районным судом решения по иску Л. к Н. о признании недействительной сделки купли-продажи автомобиля и признании права собственности на данный автомобиль.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 452 ГПК основанием для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются **преступные действия** сторон, других юридически заинтересованных в исходе дела лиц (например, принуждение свидетеля к даче заведомо ложных показаний, подкуп эксперта) и преступные деяния судей (например, вынесение заведомо неправосудного решения). Необходимо убедиться, что данные деяния имеют отношение к производству оспариваемого дела и повлекли вынесение незаконного или необоснованного судебного постановления.

В силу п. 4 ч. 2 ст. 452 ГПК основанием для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам может быть **отмена** решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного государственного органа, послужившего основанием к вынесению оспариваемого судебного вердикта. Данное обстоятельство значимо в связи с тем, что факты, ранее установленные компетентным государственным органом, обладают свойством преюдициальности и освобождаются от доказывания в рамках производства по гражданскому делу.

К актам, имеющим значение для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, относятся решения судов, исполнительных и распорядительных органов, свидетельства нотариальных органов, постановления следственных органов об отказе в возбуждении производства по делу и др. При этом важна не просто отмена преюдициального акта, но и вынесение вместо него иного акта, противоположного по содержанию.

Пример. Вступление в законную силу решения суда о признании недействительным договора поручительства стало основанием для отмены районным судом решения по делу о взыскании с И. и К. в солидарном порядке денежной суммы в счет погашения кредита в пользу банковского учреждения.

Таким образом, основания для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам сформулированы законодателем исчерпывающим образом и предполагают обязательное установление обусловленности порочности оспариваемого судебного акта теми обстоятельствами, которые указаны в ГПК в качестве вновь открывшихся.

31.3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам

Согласно ч. 1 ст. 454 ГПК производство о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам может быть начато:

по заявлению юридически заинтересованных в исходе дела лиц (в том числе их правопреемников);

представлению прокуроров либо других лиц, наделенных правом принесения протеста в порядке надзора (Генерального прокурора Республики Беларусь и его заместителей, прокуроров областей, г. Минска, Председателя Верховного Суда Республики Беларусь и его заместителей, председателей областных, Минского городского судов).

В ГПК не содержится четких требований к форме и содержанию заявления (представления) о пересмотре дел по вновь открывшимся обстоятельствам. Вместе с тем по смыслу норм гл. 34 ГПК заявление (представление) должно составляться в письменной форме и содержать:

наименование суда, в который оно подается;

сведения о заявителе;

указание на судебное постановление, которое предлагается пересмотреть, и основания его пересмотра;

сведения о доказательствах, подтверждающих наличие вновь открывшихся обстоятельств;

время, когда заявителю стало известно о вновь открывшихся обстоятельствах;

перечень прилагаемых письменных материалов.

Заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам государственной пошлиной не оплачивается. Срок для его подачи определен в три месяца со дня установления вновь открывшихся обстоятельств и в соответствии со ст. 455 ГПК исчисляется по следующим правилам:

в случаях обнаружения существенных для дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителю (п. 1 ч. 2 ст. 452 ГПК), – со дня открытия этих обстоятельств;

в случаях, предусмотренных п. 2, 3 ч. 2 ст. 452 ГПК, – со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

в случаях, предусмотренных п. 4 ч. 2 ст. 452 ГПК, – со дня вступления в законную силу приговора, решения, определения, постановления суда или вынесения иным государственным органом акта, противоположного по своему содержанию приговору, решению, определению или постановлению, на которых было основано пересматриваемое судебное постановление.

В случае пропуска указанного срока по уважительным причинам он может быть восстановлен судом.

Подача представлений сроком не ограничена.

Согласно ч. 1 ст. 454 ГПК заявление (представление) о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам подается в суд, вынесший судебное постановление. Если решение было изменено в кассационном или надзорном порядке, заявление (представление) подается в суд, изменивший решение либо вынесший новое решение. Однако если суд кассационной или надзорной инстанции рассматривал жалобу (протест), но оставил решение суда первой инстанции без изменения, то заявление (представление) подается в суд, вынесший решение.

Порядок рассмотрения заявления (представления) о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам определен ст. 456 ГПК. Указанное заявление (представление) суд рассматривает по общим правилам судопроизводства, установленным для рассмотрения дел в суде первой инстанции, с изъятиями и дополнениями, предусмотренными гл. 34 ГПК, а также с учетом сущности производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заявитель и другие лица, юридически заинтересованные в исходе дела, извещаются о времени и месте проведения судебного заседания. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления (представления).

В судебном заседании суд заслушивает объяснения юридически заинтересованных лиц по поводу поступившего заявления (представления) о пересмотре дела, исследует представленные заявителем доказательства. По результатам рассмотрения заявления (представления) суд выносит одно из определений:

об удовлетворении заявления (представления) о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам и отмене оспариваемого судебного постановления;

об отказе в удовлетворении заявления (представления) о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Определение суда об отказе в пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам препятствует дальнейшему движению дела, в связи с чем оно может быть обжаловано (опротестовано) в кассационном порядке.

Определение суда об удовлетворении заявления (представления) о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам выносится в совещательной комнате и обжалованию (опротестованию) в кассационном порядке не подлежит. После его вынесения дело рассматривается судом на общих основаниях (ст. 458 ГПК):

при отмене решения суда дело передается на новое рассмотрение в суд первой инстанции, где разрешается по общим правилам в судебном заседании с исследованием и оценкой всех имеющихся доказательств с учетом вновь открывшихся обстоятельств дела;

при отмене определения суда кассационной инстанции либо определения (постановления) суда надзорной инстанции дело подлежит рассмотрению по правилам, регулирующим производство дел соответственно в кассационном или надзорном порядке.

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

32.1. Общие положения исполнительного производства

Одним из принципов гражданского процессуального права является принцип обязательности судебных постановлений (ст. 24 ГПК). В соответствии с данным принципом вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех граждан, в том числе должностных лиц, а также юридических лиц и подлежат исполнению на всей территории Республики Беларусь. Поскольку реализация норм права обеспечивается компетентными государственными органами, исполнение судебных постановлений и иных актов определяет эффективность права в целом, его воздействие на поведение участников соответствующих общественных отношений. Реализация принципа обязательности судебных постановлений осуществляется в порядке производства, связанного с исполнением судебных постановлений, иных решений и актов.

В начале становления и развития правового регулирования исполнительного производства государство предоставляло взыскателю право самому произвести взыскание. По закону XII таблиц допускался самостоятельный захват имущества должника, содержание в домашней темнице, а также убийство должника при необходимости завладения его имуществом. Нормы Русской правды повторяли положения соответствующего древнеримского права. В последующем имела место тенденция ограничения порядка исполнения долговых документов путем предъявления претензий на предварительное рассмотрение. Исполнению решений судов был свойственен суровый порядок, а принудительные меры отличались жестокостью и были направлены на личность должника (отработка долга, продажа в рабство, продажа членов семьи). Порядок приведения в исполнение судебных решений по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. имел существенные отличия, одно из которых заключалось в том, что в основу дореформенного порядка был положен следственный принцип, в силу которого решения приводились в исполнение даже в отсутствие просьбы взыскателя с помощью полиции¹.

Исполнительному производству советского периода было свойственно отражение социально-политического курса государства. Исполнение решений по Декрету ВЦИК от 7 марта 1918 г. № 2 «О суде» производилось «в действовавшем до сих пор порядке, с заменой членов мили-

ции красною гвардией, где таковая существует» (ст. 35). В дальнейшем функции судебного исполнения осуществляли судебные исполнители, состоявшие при судах, органы милиции и волостные исполкомы. Во времена Великой Отечественной войны исполнение судебных постановлений было приостановлено при нахождении ответчиков в действующих частях Красной Армии и Военно-морского флота, за исключением дел о взыскании алиментов. Далее правовое регулирование исполнительного производства получило свое развитие и совершенствование в последующих кодификациях гражданского процессуального законодательства.

В современный период в Республике Беларусь с 1 января 2014 г. в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 530 «О некоторых вопросах совершенствования организации исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов» создана единая система органов принудительного исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов (далее – система органов принудительного исполнения).

Создание единой системы органов принудительного исполнения изменило:

- 1) ведомственную подчиненность судебных исполнителей – органы принудительного исполнения вошли в состав Министерства юстиции Республики Беларусь, на которое возложен ведомственный контроль за деятельностью судебных исполнителей;
- 2) структуру системы органов принудительного исполнения, которая включает: главное управление принудительного исполнения Министерства юстиции Республики Беларусь; управления принудительного исполнения главных управлений юстиции областных (Минского городского) исполнительных комитетов; районные (межрайонные), городские районные в городах отделы принудительного исполнения.

Сегодня большинство задач, связанных с реализацией Указа Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 530, выполнены, стадия становления новой системы принудительного исполнения пройдена, идет этап ее развития и совершенствования. По итогам 2015 г. существенным образом увеличена общая сумма денежных средств, взысканная судебными исполнителями¹, идет процесс обновления материальной базы, совершенствуются информационные технологии, необходимые для осуществления деятельности органами принудитель-

¹ В первом полугодии 2016 г. взыскано 6,7 трлн р., что на 67,1 % больше, чем за аналогичный период 2015 г. (4,01 трлн р.) (Заседание коллегии Министерства юстиции Республики Беларусь по итогам деятельности органов принудительного исполнения за первое полугодие 2016 г. // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 8. – С. 14).

¹ См.: Морозова И.Б., Треушников А.Н. Исполнительное производство. – М., 2002. – С. 11.

ного исполнения на высоком уровне: обеспечение большинства территориальных органов новыми помещениями, транспортом, форменной одеждой; подключение к информационным базам данных различных государственных органов и организаций; работа по внедрению системы электронного документооборота с банками.

В частности, в 2015 г. на портале Министерства юстиции Республики Беларусь в тестовом режиме запущен сервис, предоставляющий возможность любому желающему получить сведения о возбужденных в отношении его исполнительных производствах. Публикация в общем доступе сведений о задолженностях по исполнительным производствам в первую очередь призвана оказывать профилактический эффект, побуждать граждан и юридических лиц добровольно исполнять принятые обязательства, а также обезопасить субъектов гражданских правоотношений от недобросовестных контрагентов, тем самым снизить объем предъявляемых имущественных требований как в суды, так и в органы принудительного исполнения. Существенному повышению эффективности исполнения и доступности органов принудительного исполнения, а также снижению нагрузки на них и совершенствованию системы контроля за работой судебных исполнителей будет способствовать внедрение автоматизированной информационной системы органов принудительного исполнения АИС ПрИС.

В то же время, несмотря на снижение текучести кадров, по итогам 2015 г. по-прежнему существует дефицит управленческих кадров, особенно в районных отделах, также увеличилась среднемесячная нагрузка на одного судебного исполнителя, имеет место неоперативное совершение процессуальных действий. Существует также проблема взыскания задолженности в доход государства, составляющей суммы вреда, причиненного преступлением, и субсидиарной ответственности руководителей юридических лиц. Доля взысканных сумм по указанным исполнительным документам редко превышает 20 %¹.

В современный период процессуальное законодательство, определяющее порядок исполнения, продолжало действовать в неизменном виде, за исключением отдельных вопросов, регулирование которых закреплено в Указе Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 530². Вместе с тем в 2016 г. приняты Законы Республики Беларусь от 24 октября 2016 г. № 439-З «Об исполнительном производстве» и от

¹ См.: Заседание коллегии Министерства юстиции Республики Беларусь по итогам работы органов принудительного исполнения // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 2. – С. 6–18.

² См.: Система органов принудительного исполнения в новых условиях // Судеб. вестн. Плюс: экон. правосудие. – 2014. – № 1. – С. 12.

24 октября 2016 г. № 440-З «О судебных исполнителях». Принятие данных законодательных актов направлено на повышение эффективности исполнения судебных постановлений, иных решений и актов, расширение компетенции и оптимизацию деятельности органов принудительного исполнения, снижение затрат исполнительного производства.

В Законе «Об исполнительном производстве» определена организация процесса исполнения исполнительных документов в Республике Беларусь, уточнены основные термины, сфера деятельности Закона, задачи исполнительного производства, его принципы, детализированы полномочия судебных исполнителей, определен перечень исполнительных документов и предъявляемых к ним требований. Кроме того, в Законе конкретизированы понятия добровольного и принудительного исполнения, уточнен круг лиц, участвующих в исполнительном производстве, определен их правовой статус, нормативно закреплены права и обязанности. К новеллам законодательства об исполнительном производстве целесообразно отнести введение заявительного принципа возбуждения исполнительного производства, уточнение понятия экономической нецелесообразности реализации имущества, изменение подходов к порядку оценки и реализации арестованного имущества, к взысканию принудительного сбора, предусмотрена возможность использования электронного документооборота в исполнительном производстве, создание банка данных исполнительных производств.

Конституционный Суд Республики Беларусь в решении от 13 октября 2016 г. № Р-1071/2016 «О соответствии Конституции Республики Беларусь Закона Республики Беларусь «Об исполнительном производстве» отметил, что по своему содержанию Закон «Об исполнительном производстве» направлен на установление системного и комплексного правового регулирования общественных отношений в сфере принудительного исполнения исполнительных документов, определение единых подходов и правил в деятельности судебных исполнителей для обеспечения полного и своевременного исполнения судебных постановлений независимо от видов судопроизводства и иных исполнительных документов, формирование единообразной правоприменительной практики и гарантирование тем самым защиты конституционных прав и законных интересов граждан и организаций.

Исполнительное производство – применение при исполнении исполнительного документа работниками органов принудительного исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов, кроме лиц, осуществляющих техническое обслуживание и обеспе-

чивающих их деятельность, по основаниям и в порядке, установленным Законом Республики Беларусь «Об исполнительном производстве» и иными актами законодательства, мер, направленных на восстановление нарушенных прав и законных интересов взыскателя, соблюдение и охрану интересов государства (абзац 7 ст. 1 Закона «Об исполнительном производстве»).

В процессуальной литературе существуют различные *подходы к определению исполнительного производства в системе права*. Одни авторы традиционно выделяют исполнительное производство в качестве *стадии гражданского процесса* (И.Н. Колядко, Ю.К. Осипов, В.К. Пучинский, Д.М. Четет, А.К. Сергун и др.). Другие выделяют исполнительное производство как самостоятельную *отрасль права* (Д.Х. Валеев, М.К. Юков, В.В. Ярков и др.). Известна позиция, в силу которой исполнительное производство отнесено к *административно-правовой сфере* (А.Н. Сарычев, В.В. Головин, Н.Е. Бузникова и др.). Критикуя административную концепцию, Д.Х. Валеев в качестве аргументов ссылается на наличие диспозитивных начал правового регулирования в исполнительном производстве, что не характерно для административно-правовой сферы, обращает внимание на отличия в предмете правового регулирования, а также приводит примеры государственно властной деятельности в различных отраслях права, в том числе таких классических, как гражданское право. Д.Х. Валеев рассматривает исполнительное производство как процессуальную отрасль права – исполнительное процессуальное право¹.

Полагаем, что основания для выделения исполнительного производства в качестве самостоятельной отрасли права, а также необходимость его отнесения к административно-правовой сфере отсутствуют. Исполнительное производство – логическое продолжение стадии судебного разбирательства, самостоятельная стадия процесса, совокупность процессуальных действий, направленных на достижение соответствующих процессуальных целей. На стадии исполнительного производства обеспечивается непосредственно доступ граждан к правосудию и осуществляется защита нарушенных (оспоренных) прав или охраняемых законом интересов путем реального исполнения судебных постановлений и других актов, подлежащих исполнению.

Вместе с тем следует согласиться с позицией, высказанной в правовой литературе, согласно которой «изъятие у судов функции принуди-

¹ См.: Валеев Д.Х. Исполнительное производство : учеб. для вузов. – СПб., 2010. – С. 35–37.

тельного исполнения порождает вопрос о том, является ли теперь исполнительное производство стадией гражданского процесса»¹. Более того, после принятия отдельного Закона «Об исполнительном производстве» разрешение данного вопроса представляет особую актуальность, поскольку «данный закон станет фундаментом для деятельности органов принудительного исполнения, устанавливающим концептуальные основы для ведения исполнительного производства по всем категориям исполнительных документов, первым в своем роде законодательным актом в данной сфере и, возможно, базой для формирования отдельной отрасли права – исполнительного права»².

Задачами исполнительного производства являются:

1) восстановление нарушенных прав и законных интересов граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, организаций, не являющихся юридическими лицами;

2) соблюдение и охрана интересов государства посредством правильного, полного и своевременного исполнения исполнительных документов (ст. 4 Закона «Об исполнительном производстве»).

Исполнительное производство осуществляется на принципах: законности, процессуальной экономии, равноправия и добросовестности сторон исполнительного производства, уважения чести и достоинства гражданина, соотносимости объема требований взыскателя и мер принудительного исполнения, беспристрастности (ст. 4 Закона «Об исполнительном производстве»).

Особое значение в исполнительном производстве имеет определение компетенции суда, правового статуса и компетенции судебных исполнителей, уточнение правовой основы их деятельности.

Законом «Об исполнительном производстве» детализирована компетенция суда, что повлекло внесение соответствующих корректировок в ГПК. В частности, гл. 29 дополнена § 9 «Особенности рассмотрения жалоб (протестов) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения», название разд. IX ГПК изложено в новой редакции: «Раздел IX. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений, иных решений и актов», гл. 35 (ст. 459–464), определяющая общие положения, гл. 36 (ст. 465–470), регулирующая общественные отношения, связанные с поворотом исполнения судебного постановления, восстановлением про-

¹ Скобелев В.П. Исполнительное производство по-новому: проблемы и перспективы развития // Право.by. – 2015. – № 2. – С. 78.

² Об итогах деятельности органов принудительного исполнения в 2015 г. и задачах на 2016 г.: доклад первого заместителя министра юстиции Республики Беларусь В.Л. Кулаковского // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 2. – С. 12.

пущенного срока предъявления исполнительного документа к исполнению, принятием мер по обеспечению исполнения исполнительного документа и освобождением имущества от ареста, изложены в новой редакции, гл. 37–40 и прил. 1 к ГПК исключены.

В настоящее время суды, реализуя свою компетенцию, связанную с исполнением судебных постановлений, иных решений и актов (ст. 459 ГПК):

- выдают исполнительные листы, дубликаты исполнительных листов;
- решают вопрос о повороте исполнения судебного постановления;
- восстанавливают пропущенный срок предъявления исполнительного документа к исполнению;

- рассматривают заявления об отсрочке или рассрочке исполнения судебного постановления, о временном ограничении права должника, являющегося гражданином или индивидуальным предпринимателем, должностного лица юридического лица, являющегося должником, на выезд из Республики Беларусь, о временном ограничении права должника, являющегося гражданином или индивидуальным предпринимателем, на управление механическими транспортными средствами, на управление маломерными судами, на охоту, о временном ограничении должника, являющегося гражданином или индивидуальным предпринимателем, в посещении игорных заведений, представления судебного исполнителя, жалобы (протесты) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, постановления, действия (бездействие) руководителя органа принудительного исполнения;

- решают иные вопросы, предусмотренные ГПК и иными законодательными актами.

Сегодня непосредственное осуществление функций по исполнению исполнительных документов возлагается на *судебных исполнителей*. Следует обратить внимание на то, что законодательство Республики Беларусь не содержит определения «коллекторская деятельность» и не регламентирует деятельность коллекторских агентств. Правовая помощь по проведению работы по взысканию задолженности составляет компетенцию адвокатов и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, в установленном порядке оказывающих юридические услуги.

Порядок назначения судебных исполнителей, их права и обязанности определяются законодательством. Правовой статус судебных исполнителей в системе органов принудительного исполнения закреплен в ст. 1 Закона «О судебных исполнителях». **Судебными исполнителями** являются лица, которые занимают должности в органах принудительного исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов

и непосредственно заняты в соответствии с должностными обязанностями исполнением судебных постановлений и иных исполнительных документов. Судебные исполнители при исполнении служебных обязанностей являются представителями власти и находятся под защитой государства. Судебные исполнители являются государственными служащими, на них распространяется действие Закона Республики Беларусь от 14 июня 2003 г. № 204-З «О государственной службе в Республике Беларусь».

Компетенцию судебного исполнителя составляют его права и обязанности, реализация которых способствует обеспечению полного и своевременного исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов. Реализация указанных прав и обязанностей должна осуществляться при условии неукоснительного соблюдения требований законодательства.

Права судебного исполнителя при исполнении исполнительных документов определены в ст. 9 Закона «О судебных исполнителях». В частности, судебный исполнитель вправе:

- предъявлять законные требования сторонам и иным участникам исполнительного производства;

- обращаться в суд, иной уполномоченный орган (к уполномоченному лицу), выдавшие исполнительный документ, не связанный со взысканием денежных средств;

- вызывать должника или его представителей, а также собственников имущества (учредителей, участников) должника – юридического лица для дачи объяснений, представления необходимых документов в порядке, установленном актами законодательства;

- производить замену стороны исполнительного производства ее правопреемником;

- быть безотлагательно принятым руководителями и другими должностными лицами юридических лиц по вопросам, связанным с исполнением исполнительных документов;

- принимать меры по обеспечению исполнения исполнительных документов в порядке, установленном законодательными актами;

- налагать арест на денежные средства и (или) иное имущество, принадлежащие должнику и находящиеся у него и (или) третьих лиц, в порядке, установленном актами законодательства;

- объявлять розыск должника-гражданина через органы внутренних дел;

- совершать отдельные исполнительные действия с использованием информационных технологий, в том числе электронного документооборота, официальных сайтов органов принудительного исполнения в глобальной компьютерной сети Интернет, системы единого расчетного и информационного пространства;

осуществлять иные права, предусмотренные законодательными актами.
В соответствии со ст. 10 Закона «О судебных исполнителях» *судебные исполнители, в частности, обязаны:*

принимать меры по правильному, полному и своевременному исполнению исполнительных документов;

принимать меры по установлению места нахождения должника-гражданина до вынесения постановления об объявлении розыска этого должника-гражданина через органы внутренних дел;

направлять представления или сообщения в правоохранительные и контролирующие (надзорные) органы о выявленных в ходе исполнения исполнительных документов злоупотреблениях, правонарушениях и иных нарушениях законодательства;

оказывать содействие правоохранительным и контролирующим (надзорным) органам в розыске должников по исполнительным производствам, предоставлять сведения и копии необходимых материалов исполнительных производств, по которым направлялись представления или сообщения о выявленных в ходе исполнения исполнительных документов злоупотреблениях, правонарушениях и иных нарушениях законодательства;

исполнять иные обязанности, предусмотренные законодательными актами.

Участниками исполнительного производства являются:

1) стороны исполнительного производства;

2) лица, на которых возложена обязанность по совершению определенных действий, связанных с исполнением исполнительного документа, или воздержанию от совершения определенных действий (банки и (или) небанковские кредитно-финансовые организации, организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, третьи лица, собственники имущества (учредители, участники) должника – юридического лица и др.);

3) лица, содействующие исполнению исполнительного документа (переводчик, понятые, специалист, хранитель имущества и др.) (ст. 16 Закона «Об исполнительном производстве»).

Стороны в исполнительном производстве: взыскатель и должник (ч. 1 ст. 17 Закона «Об исполнительном производстве»). Как процессуальные фигуры данные субъекты исполнительного производства возникают «непосредственно не после постановления решения, а только после возбуждения исполнительного производства»¹.

¹ Пиляева В.В. Исполнительное производство : учеб. пособие. – М., 2008. – С. 32.

Взыскатель – гражданин Республики Беларусь, иностранный гражданин, лицо без гражданства, в том числе индивидуальный предприниматель, юридическое лицо Республики Беларусь, иностранное юридическое лицо, организация, не являющаяся юридическим лицом, Республика Беларусь, административно-территориальная единица Республики Беларусь, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ (абзац 2 ст. 1 Закона «Об исполнительном производстве»).

От имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в качестве стороны исполнительного производства выступают соответственно государственные органы и местные исполнительные и распорядительные органы. При этом взыскателями по таким исполнительным производствам выступают:

органы, ведущие административный процесс, вынесшие постановления о наложении административного взыскания, за исключением суда, – по исполнительным документам в части имущественных взысканий по делам об административных правонарушениях;

налоговые и таможенные органы – по исполнительным документам о взыскании налогов, сборов (пошлин) в соответствии с компетенцией, а также иных обязательных платежей в республиканский и местный бюджеты, контроль за правильностью исчисления, своевременностью и полнотой уплаты которых возложен на налоговые и таможенные органы;

Министерство финансов Республики Беларусь, его территориальные органы, местные финансовые органы, финансовые органы администраций районов – по иным исполнительным документам о взыскании сумм в доход государства (ч. 2 ст. 17 Закона «Об исполнительном производстве»).

Взыскателем может быть не только истец, но и ответчик, в пользу которого взысканы судебные расходы, а также третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора. Взыскатель вправе требовать принудительного исполнения исполнительного документа.

Должник – гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, юридическое лицо, организация, не являющаяся юридическим лицом, Республика Беларусь, административно-территориальная единица, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и (или) иное имущество, исполнить другие требования, содержащиеся в исполнительном документе) или воздержаться от совершения определенных действий (абзац 4 ст. 1 Закона «Об исполнительном производстве»). Судебная практика показывает, что «в подавляющем большинстве случаев по судебному решению ответчик должен совершить определенные действия: возратить

долг, выплатить заработную плату, освободить жилое помещение, вернуть вещи и т. д.»¹.

Граждане, в том числе индивидуальные предприниматели, участвуют в исполнительном производстве лично или через своих представителей, юридические лица, организации, не являющиеся юридическими лицами, участвуют в исполнительном производстве через свои органы или своих представителей в пределах прав, предоставленных им актами законодательства или учредительными документами. В исполнительном производстве возможно также участие нескольких взыскателей или должников (соучастников). Каждый из таких соучастников принимает участие в исполнительном производстве самостоятельно либо поручает представление своих интересов другому соучастнику с его согласия.

Права и обязанности сторон исполнительного производства определены в ст. 18 Закона «Об исполнительном производстве».

Так, *стороны исполнительного производства имеют право:*

знакомиться с материалами исполнительного производства, за исключением документов, содержащих информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено, делать выписки из документов, содержащихся в материалах исполнительного производства, снимать за свой счет их копии;

представлять дополнительные материалы, подавать заявления, ходатайства;

участвовать в совершении исполнительных действий, давать объяснения в устной и (или) письменной формах в процессе совершения исполнительных действий;

приводить свои доводы по всем вопросам, возникающим в процессе исполнения исполнительного документа, возражать против ходатайств и доводов других участников исполнительного производства;

заявлять отводы;

пользоваться услугами переводчика при ознакомлении с материалами исполнительного производства, участии в совершении исполнительных действий;

до окончания исполнительного производства заключить мировое соглашение, утверждаемое судом в порядке, установленном процессуальным законодательством;

обжаловать постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя;

¹ Голованов В.Г. Исполнительное производство в общих судах : учеб. пособие. – Минск, 2005. – С. 145.

пользоваться другими правами, предусмотренными Законом «Об исполнительном производстве» и иными актами законодательства.

Стороны исполнительного производства обязаны:

представлять судебному исполнителю информацию об исполнении исполнительного документа полностью или частично не позднее дня, следующего за днем его исполнения;

представлять судебному исполнителю сведения об изменении своего места жительства (места пребывания) или места нахождения не позднее трех дней со дня изменения;

представлять объяснения, документы и материалы, запрошенные судебным исполнителем в установленном порядке;

являться по вызову судебного исполнителя;

совершать другие действия, предусмотренные Законом «Об исполнительном производстве» и иными актами законодательства.

Права и обязанности лиц, на которых возложена обязанность по совершению определенных действий, связанных с исполнением исполнительного документа, или воздержанию от совершения определенных действий, а также лиц, содействующих исполнению исполнительного документа, определены Законом «Об исполнительном производстве» (ст. 20–27, 89 и др.).

Стадии исполнительного производства:

- 1) возбуждение исполнительного производства;
- 2) подготовка к принудительному исполнению;
- 3) осуществление исполнения или контроль судебного исполнителя за исполнением исполнительных документов;
- 4) окончание исполнительного производства¹.

Основные способы защиты прав участников исполнительного производства:

- 1) обжалование постановления, действия (бездействия) судебного исполнителя;
- 2) поворот исполнения;
- 3) предъявление исков, вытекающих из исполнительного производства².

Жалобы (протесты) на постановления, действия (бездействие) судебного исполнителя, руководителя органа принудительного исполнения рассматриваются в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений (§ 9 гл. 29 ГПК).

¹ См.: Хотько Е.П. Исполнительное производство в гражданском процессе : учеб.-метод. комплекс / Брест. гос. ун-т. – Брест, 2010. – С. 22.

² См.: Хотько Е. Современные проблемы исполнительного производства в гражданском процессе // Суд. весн. – 2012. – № 4. – С. 59.

Поворот исполнения судебного постановления – возврат ответчику того, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному судебному постановлению в случае отмены судебного постановления, приведенного в исполнение, и вынесения после нового рассмотрения дела решения об отказе в иске либо определения о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения, а также удовлетворения иска в меньшем размере (ст. 465 ГПК).

Рассмотрение вопроса о повороте исполнения судебного постановления осуществляется по инициативе суда, в который дело передано на новое рассмотрение (ст. 466 ГПК), а также разрешается судом кассационной или надзорной инстанции (ст. 467 ГПК). В случае если суд, вновь рассматривающий дело, не разрешил вопрос о повороте исполнения судебного постановления, ответчик вправе подать в этот суд заявление о повороте исполнения судебного постановления (ч. 2 ст. 466 ГПК).

В исполнительном производстве при исполнении исполнительных документов обеспечивается защита прав других лиц. В случае возникновения спора, связанного с принадлежностью имущества, на которое обращается взыскание, лицо, чье право затрагивается исполнением исполнительного документа, вправе обратиться в суд с *иском об освобождении имущества от ареста или исключении имущества из акта описи имущества* (ч. 1 ст. 470 ГПК, ч. 1 ст. 87 Закона «Об исполнительном производстве»). Традиционно иск об освобождении имущества от наложения ареста рассматривается как способ защиты вещных прав наряду с виндикационным и негаторным исками, а также иском о признании права собственности¹.

Иски об освобождении имущества от ареста или исключении имущества из акта описи имущества могут предъявляться как собственниками арестованного имущества, не принадлежащего должнику, так и лицами, которым такое имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (ч. 2 ст. 470 ГПК, ч. 2 ст. 87 Закона «Об исполнительном производстве»). Истец по данному иску доказывает принадлежащее ему право собственности (иной правовой титул) на арестованное имущество.

Судебная практика. В заявлении суду истица Б. указала, что решением суда с ее сына были взысканы расходы за обучение в учреждении образования. Судебным исполнителем во исполнение решения произведена опись следующего имущества: телевизора, ноутбука, монитора и системного блока. С включением спорного имущества в опись она не согласна, поскольку

¹ См.: Гуреев В.А. Исполнительное производство : учебник. – М., 2009. – С. 352.

данное имущество приобреталось лично ею и использовалось для работы. Сын в период приобретения имущества являлся несовершеннолетним, собственных доходов не имел. Б. просила суд исключить из описи вышеуказанное имущество. Представитель ответчика указал, что требование истицы подлежит удовлетворению только в случае подтверждения принадлежности ей арестованного имущества. На основании ст. 285 ГК суд исключил из акта описи и ареста имущества судебного исполнителя указанное имущество.

Если арест на имущество наложен в целях обеспечения конфискации имущества, ответчиками являются лицо, в отношении которого применена конфискация, и орган, производивший арест имущества. Если арестованное имущество уже реализовано, иск предъявляется также к тому лицу (лицам), у которого находится это имущество (ч. 3 ст. 470 ГПК).

Должник (осужденный) не вправе обращаться в суд с иском об освобождении имущества от ареста. Ответчиками по таким искам являются:

1) должник, у которого произведен арест имущества, и те юридические или физические лица, в интересах которых наложен арест на имущество;

2) осужденный и соответствующий финансовый орган, если арест на имущество наложен в связи с его конфискацией;

3) юридическое лицо, которому безвозмездно передано спорное имущество (п. 2, 4 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 10 декабря 1993 г. № 12 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)»).

Если арестованное имущество уже реализовано, иск предъявляется также к тем лицам, у которых оно находится.

Начало исполнительного производства связывают с исполнительными документами. Поступление исполнительных документов в орган принудительного исполнения при их надлежащем оформлении является основанием для возбуждения исполнительного производства.

Исполнительные документы – документы, в которых определены основание и содержание исполнения, при предъявлении которых возбуждается исполнительное производство. Исполнительные документы определяют содержание обязанности должника, подлежащей принудительному исполнению. В настоящее время «изменение процессуального законодательства, а также развитие системы нотариата существенным образом повлияли на структуру исполнительных документов, предъявляемых в органы принудительного исполнения. Структура исполнительных документов по сравнению с предыдущими годами корректируется

в сторону уменьшения исполнительных документов судов и увеличения документов органов внутренних дел и нотариусов»¹.

Некоторые исполнительные документы имеют самостоятельное значение, не являются тождественными документам, в которых определено основание исполнения. Иные исполнительные документы, выражающие основание исполнения, одновременно рассматриваются как исполнительные документы.

Виды исполнительных документов, подлежащих исполнению в порядке, установленном Законом «Об исполнительном производстве», определены ст. 10 названного Закона. В зависимости от субъектов, наделенных правом на их выдачу, исполнительные документы делятся:

1) *на исполнительные документы, выдаваемые судами и органами, ведущими административный процесс*: исполнительные листы и судебные приказы; определения суда о судебном приказе; определения суда об обеспечении иска или об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению; постановления суда, органа, ведущего административный процесс, в части имущественных взысканий по делам об административных правонарушениях; исполнительные документы иностранных судов в случаях, предусмотренных международными договорами Республики Беларусь;

2) *исполнительные документы, выдаваемые должностными лицами государственных органов и иных организаций*: постановления судебного исполнителя в случаях, установленных Законом «Об исполнительном производстве»; исполнительные надписи нотариусов, дипломатических агентов дипломатических представительств Республики Беларусь и консульских должностных лиц консульских учреждений Республики Беларусь о взыскании денежных сумм (задолженности); постановления прокуроров о выселении в административном порядке; удостоверения комиссий по трудовым спорам.

К исполнительным документам, подлежащим исполнению в порядке, установленном Законом «Об исполнительном производстве», также относятся иные акты, если в силу законодательных актов они являются исполнительными документами и подлежат исполнению в порядке, установленном указанным Законом.

Исполнительный лист выдается на основании решений, приговоров, определений и постановлений судов (судей), мировых соглашений, соглашений о детях, утвержденных судом, решений третейских судов

¹ Показатели работы органов принудительного исполнения за 2015 г. и пути их улучшения: доклад начальника главного управления принудительного исполнения Министерства юстиции Республики Беларусь А.Д. Авдеева // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 2. – С. 15.

Республики Беларусь, обязательных решений трудовых арбитражей, решений иностранных судов, в том числе арбитражных (третейских), если стороной по делу выступает гражданин, не являющийся предпринимателем, осуществляющим деятельность без образования юридического лица, брачных договоров, соглашений о содержании своих несовершеннолетних и (или) нуждающихся в помощи нетрудоспособных совершеннолетних детей и других актов, если это предусмотрено законодательством (ч. 1 ст. 460 ГПК). Исполнительный лист на основании судебных постановлений выдается взыскателю судом первой инстанции после вступления решения, приговора, определения, постановления в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения, когда исполнительный лист выдается немедленно по вынесении судебного постановления (ч. 2 ст. 460 ГПК).

Сроки предъявления исполнительных документов к исполнению:

в течение трех лет со дня вступления соответствующего судебного постановления в законную силу или со дня окончания срока, установленного при предоставлении отсрочки или рассрочки исполнения судебного постановления, если иное не установлено законодательными актами, могут быть предъявлены к исполнению исполнительные документы, выданные на основании судебных постановлений или являющиеся судебными постановлениями;

в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока могут быть предъявлены к исполнению исполнительные документы о взыскании периодических платежей;

в течение трех месяцев со дня их выдачи могут быть предъявлены к исполнению удостоверения комиссий по трудовым спорам.

Предъявление к исполнению иных исполнительных документов осуществляется в сроки, установленные законодательными актами (ст. 34 Закона «Об исполнительном производстве»).

Действия взыскателя до предъявления исполнительного документа, связанного со взысканием денежных средств, к исполнению определены ст. 41 Закона «Об исполнительном производстве». До предъявления исполнительного документа, связанного со взысканием денежных средств:

1) с должника – индивидуального предпринимателя или должника – юридического лица, к исполнению в орган принудительного исполнения взыскатель направляет исполнительный документ в банк и (или) небанковскую кредитно-финансовую организацию для списания в бесспорном порядке денежных средств, находящихся на банковских счетах должника – индивидуального предпринимателя или должника – юридического лица и (или) зачисляемых на эти счета в пользу этого должника в банке и (или) небанковской кредитно-финансовой организации.

Исключение составляют: исполнительные документы, связанные со взысканием денежных средств в пользу гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, зарегистрированного в иностранном государстве, а также юридического лица или организации, не являющейся юридическим лицом, созданных в соответствии с законодательством иностранного государства, с местом нахождения за пределами Республики Беларусь, а также их филиалов и представительств вне зависимости от места их нахождения; случаи отсутствия у должника или взыскателя текущего (расчетного) банковского счета; исполнительные документы, требования которых не связаны со взысканием денежных средств; исполнительные документы, связанные с обращением взыскания на имущество должника;

2) с должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, к исполнению в орган принудительного исполнения взыскатель вправе направить исполнительный документ по известному месту получения таким должником заработной платы и приравненных к ней доходов, указанных в ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве», с заявлением о проведении удержания согласно исполнительному документу и перечислении удержанных денежных средств взыскателю за счет этого должника.

Самостоятельной стадией исполнительного производства является стадия *возбуждения исполнительного производства*. В настоящее время рост количества возбужденных исполнительных производств в основном обусловлен распространением такого вида взыскания, как штрафы за нарушение скоростного режима, зафиксированного работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами, имеющими функции фото- и киносъемки, видеозаписи, нарушение порядка использования платных дорог. Среди видов заявляемых взыскателями требований все большую долю занимают взыскания кредитных и заемных средств, как правило, предоставляемых банками и мелкими кредитно-финансовыми организациями¹.

Судебный исполнитель возбуждает исполнительное производство при поступлении в орган принудительного исполнения в срок, установленный ст. 34 Закона «Об исполнительном производстве»:

заявления (представления) о возбуждении исполнительного производства, составленного в соответствии с требованиями ст. 43 Закона «Об исполнительном производстве», и исполнительного документа, предъявленных взыскателем;

¹ См.: Показатели работы органов принудительного исполнения за 2015 г. и пути их улучшения: доклад начальника главного управления принудительного исполнения Министерства юстиции Республики Беларусь А.Д. Авдеева. – С. 15.

исполнительного документа, направленного судом, в части имущественных взысканий по уголовным делам, делам об административных правонарушениях.

Заявления (представления) о возбуждении исполнительного производства, исполнительные документы предъявляются (направляются) в орган принудительного исполнения по месту совершения исполнительных действий. Заявление (представление) о возбуждении исполнительного производства предъявляется в письменной форме или форме электронного документа. О возбуждении исполнительного производства судебный исполнитель не позднее трех дней со дня поступления указанных документов выносит постановление.

В Законе «Об исполнительном производстве» предусмотрены *основания для отказа* в возбуждении исполнительного производства (ст. 44) и возвращения исполнительного документа без возбуждения исполнительного производства (ст. 45).

При возбуждении исполнительного производства судебный исполнитель предоставляет должнику 7-дневный срок для добровольного исполнения исполнительного документа, о чем указывает в постановлении о возбуждении исполнительного производства. Срок для добровольного исполнения исполнительного документа не предоставляется, если:

исполнительный документ поступил повторно;

срок исполнения исполнительного документа установлен судебным постановлением, решением иного уполномоченного органа (уполномоченного лица) или актом законодательства;

исполнительный документ подлежит немедленному исполнению. По ходатайству должника судебный исполнитель вправе продлить предоставленный должнику срок для добровольного исполнения исполнительного документа, если признает причины его пропуска уважительными. В случае неисполнения должником исполнительного документа в предоставленный ему срок для добровольного исполнения осуществляется принудительное исполнение этого исполнительного документа (ст. 46 Закона «Об исполнительном производстве»).

После возбуждения исполнительного производства на основании постановления судебного исполнителя с должника взыскивается (удерживается) **принудительный сбор** – денежные средства, дополнительно взыскиваемые (удерживаемые) с должника на стадии принудительного исполнения исполнительного документа (абзац 10 ст. 1, ч. 1 ст. 120 Закона «Об исполнительном производстве»). Взыскание принудительного сбора направлено на стимулирование должников к добровольному исполнению исполнительных документов. В настоящее время размер при-

нудительного сбора составляет: по имущественным взысканиям – 10 % взысканных сумм или стоимости взысканного с должника имущества; по требованиям, содержащимся в исполнительном документе, носящим неимущественный характер, по каждому исполнительному документу с должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, – 5 базовых величин, а с должника – юридического лица – 10 базовых величин (ч. 3 ст. 120 Закона «Об исполнительном производстве»).

В силу различных причин (в основном из-за инфляции и девальвации денежных знаков) присужденная ко взысканию судебным решением сумма может не обеспечивать реальную защиту субъективных прав сторон (взыскателя, должника). Поэтому суд, рассмотревший дело, вправе по заявлению названных лиц произвести индексацию взысканных денежных сумм на день исполнения решения (ст. 318² ГПК). Данная статья ГПК не определяет механизм расчета индексации. На практике применяется методика увеличения задолженности по индексам потребительских цен с учетом погашения долга за каждый месяц¹.

Судебная практика. Решением суда с Б. в пользу М. взыскана денежная сумма в размере 600 р. Обращено взыскание на денежные средства в размере 250 р., находящиеся на депозитном счете суда. Решение не обжаловано, вступило в законную силу. Впоследствии на основании указанного решения был выдан исполнительный лист и предъявлен к исполнению. Б. в счет исполнения указанного решения были произведены выплаты на общую сумму 80 р. Так как сумма долга должником не погашена, а денежная сумма обесценилась в связи с инфляцией, суд признал требования М. об индексации законными. С учетом последнего известного коэффициента инфляции по данным Министерства статистики и анализа Республики Беларусь суд взыскал с Б. в пользу М. сумму долга с учетом индексации.

32.2. Порядок производства исполнительных действий

Исполнительные действия – совершаемые судебным исполнителем действия, направленные на реализацию исполнения исполнительного документа, понуждение должника к выполнению требований исполнительного документа, создание условий для обеспечения исполнения судебных постановлений и иных актов. Исполнительные действия совершаются судебным исполнителем по месту жительства (месту пребывания) или месту нахождения должника либо месту нахождения его имущества или месту осуществления должником хозяйственной деятельности (ч. 1 ст. 56 Закона «Об исполнительном производстве»).

¹ См.: Козлов Е. Индексация присужденных по решению суда сумм (вопросы, практика применения) // Юстиция Беларуси. – 2014. – № 4. – С. 69.

Судебный исполнитель при исполнении исполнительных документов имеет право совершать следующие **исполнительные действия** (ст. 63 Закона «Об исполнительном производстве»):

вызывать должника или его представителей, а также собственников имущества (учредителей, участников) должника – юридического лица для дачи объяснений, представления необходимых документов;

истребовать у должника сведения об имеющемся у него имуществе, источниках получения доходов, а также другие сведения, необходимые для исполнения исполнительного документа;

истребовать от сторон исполнительного производства и иных лиц устную и письменную информацию, материалы и (или) документы, необходимые для исполнения исполнительного документа, в том числе с последующим изъятием их в порядке, установленном законодательством;

получать по находящимся в его производстве исполнительным документам от граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, должностных лиц государственных органов и иных организаций на безвозмездной основе необходимые материалы и (или) документы, информацию (за исключением первичных статистических данных), включая информацию, содержащую банковскую и (или) иную охраняемую законом тайну, в случаях, установленных законодательными актами;

получать по находящимся в его производстве исполнительным документам на безвозмездной основе без письменного согласия физических лиц сведения из информационных ресурсов и систем, содержащих персональные данные, а также иметь доступ, включая удаленный, к информационным ресурсам и системам, содержащим такие данные, по письменному запросу или на основании соглашения о предоставлении персональных данных государственными органами и (или) иными организациями, в том числе с использованием общегосударственной автоматизированной информационной системы;

объявлять розыск должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, через органы внутренних дел;

обращаться в организацию по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним в порядке, установленном законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, для осуществления государственной регистрации создания, изменения, прекращения существования принадлежащего должнику недвижимого имущества, возникновения, перехода либо прекращения прав, ограничений (обременений) прав на него и сделок с ним, а также для осуществления государственной

регистрации на имя взыскателя возникновения, перехода либо прекращения прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, зарегистрированное на имя должника, в случаях, предусмотренных ст. 65 Закона «Об исполнительном производстве»;

запрещать должнику и иным лицам совершать определенные действия, препятствующие исполнению исполнительного документа, в отношении денежных средств и (или) иного имущества должника;

использовать транспортное средство взыскателя или должника для перевозки изъятых у должника имущества с отнесением расходов по исполнению исполнительного документа на должника;

налагать арест на денежные средства и (или) иное имущество должника, принадлежащие ему и находящиеся у него и (или) третьих лиц;

осуществлять реализацию арестованного имущества должника в порядке, установленном Законом «Об исполнительном производстве» и иными актами законодательства;

выносить постановления о приостановлении полностью или частично операций по банковским счетам граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и юридических лиц;

выносить постановления о приводе должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, представителя должника – юридического лица, собственников имущества (учредителей, участников) должника – юридического лица. Исполнение постановления судебного исполнителя о приводе производится органами внутренних дел (ч. 4 ст. 66 Закона «Об исполнительном производстве»);

выносить постановления о задержании, принудительной отбуксировке (эвакуации) и помещении на охраняемую стоянку арестованного транспортного средства должника;

выносить иные постановления по исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе;

беспрепятственно входить на территорию и в помещения индивидуальных предпринимателей и юридических лиц независимо от вида пропускного режима, если иное не предусмотрено законодательством, иметь доступ на другие объекты для проверки наличия денежных средств, ценных бумаг и других материальных ценностей. При необходимости вскрывать такие помещения, объекты, производить их осмотр;

опечатывать помещения, где хранятся материальные ценности и документы, кассы или кассовые помещения, склады, архивы;

входить на земельный участок, в жилое, нежилое помещения должника, в том числе принудительно вскрывать такие помещения. Если

должник или иное лицо систематически препятствуют доступу судебного исполнителя на земельный участок, в жилое, нежилое помещения, где находится имущество должника, на которое может быть обращено взыскание, осмотр земельного участка, жилого, нежилого помещений должника производится судебным исполнителем на основании определения суда об осмотре земельного участка, жилого, нежилого помещений должника без его согласия;

совершать другие необходимые исполнительные действия, предусмотренные Законом «Об исполнительном производстве» и иными актами законодательства.

Исполнительные действия могут совершаться с использованием:

информационных технологий (в том числе электронного документооборота, официальных сайтов органов принудительного исполнения в глобальной компьютерной сети Интернет, автоматизированной информационной системы единого расчетного и информационного пространства (ЕРИП));

технических средств (в том числе аппаратуры, осуществляющей звуко- и видеозапись, кино- и фотосъемку, в порядке, установленном актами законодательства).

Исполнительные действия совершаются в рабочие дни в период с 06:00 до 22:00. Конкретное время определяется судебным исполнителем. Совершение исполнительных действий в нерабочие дни, установленные актами законодательства, а также в рабочие дни в период с 22:00 до 06:00 допускается только в случаях, не терпящих отлагательства, либо в случаях, когда совершение исполнительных действий в другое время невозможно, с письменного разрешения руководителя соответствующего органа принудительного исполнения (ст. 57 Закона «Об исполнительном производстве»).

Отложение совершения исполнительного действия (ст. 59 Закона «Об исполнительном производстве»). Совершение исполнительного действия может быть отложено судебным исполнителем по ходатайству стороны исполнительного производства или по собственной инициативе. Судебный исполнитель вправе отложить совершение исполнительного действия на срок не более 30 дней. Об отложении или отказе в отложении совершения исполнительного действия судебный исполнитель выносит постановление.

Закон «Об исполнительном производстве» выделяет также меры по обеспечению исполнения исполнительного документа (ст. 60) и меры принудительного исполнения (ст. 69).

Меры по обеспечению исполнения исполнительного документа могут быть приняты на любой стадии исполнительного производства в случае, если их непринятие может затруднить или сделать невозможным исполнение исполнительного документа; на срок не более чем до исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе. При исполнении исполнительного документа, связанного со взысканием денежных средств, меры по обеспечению исполнения исполнительного документа принимаются в пределах суммы, необходимой для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскания (удержания) расходов по исполнению исполнительного документа и принудительного сбора.

Меры по обеспечению исполнения исполнительного документа, принимаемые *судебным исполнителем* в порядке, установленном Законом «Об исполнительном производстве»:

- 1) арест наличных денежных средств и (или) иного имущества должника, принадлежащих ему и находящихся у него и (или) третьих лиц;
- 2) арест денежных средств и (или) иного имущества должника, находящихся на его счетах, во вкладах (депозитах) или на хранении в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях;
- 3) опись и (или) изъятие имущества должника, находящегося у него и (или) третьих лиц, передача этого имущества на хранение в порядке, установленном ст. 89 Закона «Об исполнительном производстве»;
- 4) запрещение должнику совершать определенные действия, препятствующие исполнению исполнительного документа;
- 5) запрещение должнику пользоваться принадлежащим ему имуществом или установление пределов пользования этим имуществом;
- 6) запрещение иным лицам совершать определенные действия, препятствующие исполнению исполнительного документа, передавать имущество должнику или исполнять другие обязательства в отношении этого должника;
- 7) иные меры, предусмотренные Законом «Об исполнительном производстве» и иными законодательными актами.

Меры по обеспечению исполнения исполнительного документа, принимаемые *судом* в порядке, установленном процессуальным законодательством:

- 1) временное ограничение права должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, должностных лиц должника – юридического лица на выезд из Республики Беларусь;
- 2) временное ограничение права должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, на управление механическими

транспортными средствами, моторными маломерными судами, мощность двигателя которых превышает 3,7 кВт (5 л. с.), права на охоту, за исключением случаев, когда пользование указанными правами необходимо должнику в связи с инвалидностью либо в качестве единственного средства получения дохода;

3) временное ограничение должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, в посещении игорных заведений.

Принятие судом мер по обеспечению исполнения исполнительного документа определено ст. 469 ГПК, судебным исполнителем – ст. 60–62 Закона «Об исполнительном производстве».

Мерами принудительного исполнения (ст. 69 Закона «Об исполнительном производстве»), применяемыми судебным исполнителем после возбуждения исполнительного производства при принудительном исполнении исполнительного документа, являются:

- 1) обращение взыскания на наличные денежные средства должника, принадлежащие ему и находящиеся у него и (или) третьих лиц;
- 2) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся на его счетах, во вкладах (депозитах) или на хранении в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях;
- 3) обращение взыскания на причитающиеся должнику денежные средства, находящиеся на счетах третьих лиц в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях;
- 4) обращение взыскания на заработную плату должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, и приравненные к ней доходы, указанные в ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве»;
- 5) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на имущественные права, а также на исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации;
- 6) изъятие у должника имущества, указанного в исполнительном документе, и передача его взыскателю;
- 7) иные действия, в том числе указанные в исполнительном документе и совершаемые для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе.

Исполнительное производство оканчивается в случае:

исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе; направления исполнительного документа по месту получения должником – гражданином, в том числе индивидуальным предпринимателем, заработной платы и приравненных к ней доходов, указанных в ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве»;

установления обстоятельств, влекущих возвращение исполнительного документа взыскателю в соответствии со ст. 53 Закона «Об исполнительном производстве»;

установления обстоятельств, влекущих прекращение исполнительного производства в соответствии со ст. 52 Закона «Об исполнительном производстве». Об окончании исполнительного производства судебный исполнитель выносит постановление (ст. 55 Закона «Об исполнительном производстве»).

32.3. Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника

Общие правила и порядок обращения взыскания на денежные средства и иное имущество должника определены гл. 7 Закона «Об исполнительном производстве» (ст. 70).

В первую очередь при исполнении исполнительного документа, связанного со взысканием денежных средств, взыскание обращается на денежные средства должника в белорусских рублях и иностранной валюте (взыскание на денежные средства в иностранной валюте обращается при отсутствии у должника денежных средств в белорусских рублях или недостаточности их для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе).

При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскание обращается на иное имущество должника, за исключением имущества, изъятого из оборота, и имущества, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, перечисленного в приложении к Закону «Об исполнительном производстве».

Взыскание денежных средств со счетов, вкладов (депозитов) должника в банке и (или) небанковской кредитно-финансовой организации производится в бесспорном порядке с зачислением их на счет органа принудительного исполнения.

Обращение взыскания на иное имущество, принадлежащее должнику и находящееся во вкладах (депозитах) или на хранении в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях, осуществляется на основании постановления судебного исполнителя, являющегося исполнительным документом.

Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника производится в размере, необходимом для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскания (удержания) расходов по исполнению исполнительного документа и принудительного сбора.

Законом «Об исполнительном производстве» определены особенности обращения взыскания на имущество должника, являющееся предметом залога (ст. 76); денежные средства и иное имущество, причитающиеся должнику от третьих лиц (ст. 77); паенакопления (ст. 78); отдельные виды имущества: ценные бумаги, драгоценные металлы и (или) драгоценные камни, ограниченно оборотоспособное имущество, иное имущество (ст. 79).

Взыскание не может быть обращено на имущество, перечисленное в приложении к Закону «Об исполнительном производстве». В частности, взыскание не может быть обращено на жилой дом с хозяйственными постройками или отдельные его части либо квартиру, в том числе с хозяйственными постройками, или отдельные ее части, если должник и его семья постоянно в них проживают, за исключением случаев, когда взыскивается кредит, предоставленный банком или небанковской кредитно-финансовой организацией на строительство дома или квартиры, а также реконструкцию или приобретение жилого дома (квартиры), либо когда жилой дом или квартира обременены ипотекой при условии неисполнения должником обеспеченного ипотекой обязательства; на некоторые предметы домашней обстановки, утвари, одежду, необходимые для должника и состоящих на его иждивении лиц, международные и государственные награды и призы, которыми награжден должник, и т. д.

Арест имущества должника состоит из его описи и включает запрет распоряжаться имуществом, а при необходимости – ограничение права пользоваться имуществом, изъятие имущества.

Общие правила наложения ареста на имущество должника (ст. 82 Закона «Об исполнительном производстве»):

1) арест на имущество должника налагается:

по истечении 7-дневного срока, предоставленного судебным исполнителем должнику для добровольного исполнения исполнительного документа, за исключением случаев, когда такой срок не предоставляется;

в присутствии должника-гражданина или совершеннолетнего члена его семьи, должника – индивидуального предпринимателя, руководителя должника – юридического лица или должника – организации, не являющейся юридическим лицом, либо их представителя, а при их отсутствии – с участием понятых;

2) перед наложением ареста на имущество должник вправе ходатайствовать перед судебным исполнителем о том, на какое имущество следует обратить взыскание в первую очередь;

3) при обращении взыскания на имущество должника, за исключением денежных средств, находящихся на счетах в банке и (или) небанков-

ской кредитно-финансовой организации, наличных денежных средств, судебный исполнитель составляет:

акт описи имущества – в случае, когда имущество не подлежит реализации;

акт ареста имущества – в случае, когда имущество подлежит реализации. На имущество, находящееся в помещении, занимаемом должником совместно с иными лицами, арест не налагается в случае, если это имущество явно не принадлежит должнику.

Требования, к содержанию указанных актов детализированы в ч. 1 ст. 86 Закона «Об исполнительном производстве». В акте описи имущества и акте ареста имущества должны быть также указаны стоимость каждого предмета в отдельности и всего имущества, включенного в акт описи имущества и акт ареста имущества. Акт описи имущества и акт ареста имущества подписываются судебным исполнителем, лицами, присутствующими при их составлении, и хранителем имущества. Копии акта описи имущества и акта ареста имущества выдаются хранителю имущества, если таковым не является должник (член его семьи), а также выдаются (направляются) сторонам исполнительного производства (ч. 2–4 ст. 86 Закона «Об исполнительном производстве»).

В акте ареста имущества стоимость арестованного имущества должника устанавливается судебным исполнителем по цене, существующей в данной местности, остаточной стоимости с учетом степени его износа либо отпускной цене, если иное не установлено законодательством (ч. 1 ст. 88 Закона «Об исполнительном производстве»).

Законодательством об исполнительном производстве предусмотрено хранение описанного или арестованного имущества должника (ст. 89), передача на реализацию арестованного имущества и принудительная реализация арестованного имущества должника (ст. 91), самостоятельная реализация арестованного имущества должником (ст. 92), переоценка арестованного имущества должника (ст. 93), оставление арестованного имущества должника за взыскателем (ст. 94), а также реализация имущества должника на торгах (электронных торгах) (гл. 8).

32.4. Обращение взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы

Порядок и особенности обращения взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы определены гл. 9 Закона «Об исполнительном производстве».

К приравненным к заработной плате доходам должника – гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя (далее – должни-

ка), на которые может быть обращено взыскание, относятся следующие доходы (ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве»):

доходы за работу в производственном кооперативе, крестьянском (фермерском) хозяйстве и иных организациях;

авторское вознаграждение;

стипендии обучающихся;

пенсии;

суммы в возмещение ущерба, причиненного гражданину увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;

пособие по безработице, а также пособия по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по уходу за ребенком в возрасте до трех лет¹;

доходы от предпринимательской деятельности, осуществляемой без образования юридического лица; доходы от ремесленной деятельности;

доходы от осуществления деятельности по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма;

оплата труда, вознаграждение адвокатов;

доходы нотариусов от осуществления нотариальной деятельности;

пособия по уходу за инвалидом I группы либо лицом, достигшим 80-летнего возраста;

иные доходы, установленные актами законодательства.

Перечень приравняемых к заработной плате доходов является открытым. Тем самым законодателем поддержана высказанная в правовой литературе позиция, согласно которой данный перечень должен быть открытым, поскольку развитие экономических отношений определяет и новые формы доходов, приравненных к заработной плате. К таким доходам можно отнести: доходы от передачи имущества в аренду, доходы по акциям, ценным бумагам и от участия в управлении собственностью организации (дивиденды, выплаты по долевым паям и т. д.), проценты по всем видам вкладов в учреждениях банков и по государственным казначейским обязательствам².

¹ Обращение взыскания на пособия по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по уходу за ребенком в возрасте до трех лет, выплачиваемые должнику, производится только по судебному постановлению: о взыскании алиментов; о взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении; о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (ст. 104 Закона «Об исполнительном производстве»).

² См.: Хотько Е. О некоторых вопросах правового регулирования удержания алиментов на содержание детей из заработной платы и иных доходов должника // Юстиция Беларуси. – 2007. – № 9. – С. 40.

Обращение взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы должника по возбужденному исполнительному производству производится судебным исполнителем в порядке, установленном ст. 106 Закона «Об исполнительном производстве». В частности, если после возбуждения исполнительного производства будет установлено, что должник, получает заработную плату и приравненные к ней доходы, указанные в ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве», судебный исполнитель направляет исполнительный документ по месту их получения этим должником с предписанием производить удержания согласно исполнительному документу, а удержанные суммы перечислять взыскателю или на счет органа принудительного исполнения.

В случае установления наличия у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание, при нахождении исполнительного документа по месту получения этим должником заработной платы и приравненных к ней доходов, указанных в ч. 3 ст. 103 Закона «Об исполнительном производстве», допускается одновременное обращение взыскания на заработную плату и приравненные к ней доходы и иное имущество должника.

Наниматель со дня получения исполнительного документа с предписанием обязан производить удержание денежных средств в соответствии с предписанием судебного исполнителя и в 3-дневный срок со дня выплаты перечислять удержанные средства взыскателю или на счет органа принудительного исполнения.

При увольнении должника с работы или в случае, когда отпали основания для выплаты ему иных доходов, наниматель, производивший удержания из заработной платы и приравненных к ней доходов этого должника, обязан в 3-дневный срок возвратить исполнительный документ взыскателю, постановление судебного исполнителя – в орган принудительного исполнения с отметкой о произведенных удержаниях и сообщить об увольнении этого должника с работы или о прекращении им соответствующей деятельности, а также сведения о новом месте его работы и (или) месте получения иных доходов – при наличии таких сведений.

Если задолженность не превышает 10 базовых величин или если у должника отсутствуют денежные средства и (или) иное имущество, на которые может быть обращено взыскание, судебный исполнитель после передачи исполнительного документа для исполнения по месту получения этим должником заработной платы и приравненных к ней доходов вправе окончить исполнительное производство.

Размер удержаний из заработной платы и приравненных к ней доходов должника:

1) не более 50 % может быть удержано по исполнительным документам до полного погашения взыскиваемых сумм из подлежащих к выплате сумм заработной платы должника и приравненных к ней доходов, оставшихся после удержания налогов и обязательных страховых взносов в бюджет государственного внебюджетного фонда социальной защиты населения Республики Беларусь, с учетом положений ст. 109 Закона «Об исполнительном производстве» (ч. 1 ст. 107 Закона «Об исполнительном производстве»);

2) ограничения размера удержаний из заработной платы и приравненных к ней доходов должника, установленные ч. 1 ст. 107 Закона «Об исполнительном производстве», не распространяются на удержания при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, а также при возмещении осужденными ущерба, причиненного преступлением, морального вреда и вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, связанных с совершенным преступлением. При этом за этим должником от подлежащих к выплате сумм должно быть сохранено:

не менее 30 % заработной платы и приравненных к ней доходов – при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;

не менее 10 % заработной платы и приравненных к ней доходов – при возмещении осужденными, отбывающими наказание в виде пожизненного заключения, лишения свободы, за исключением отбывающих наказание в исправительных колониях-поселениях, ущерба, причиненного преступлением, морального вреда и вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, связанных с совершенным преступлением;

не менее 30 % заработной платы и приравненных к ней доходов – при возмещении осужденными, отбывающими иные виды наказания, ущерба, причиненного преступлением, морального вреда и вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, связанных с совершенным преступлением (ч. 2 ст. 107 Закона «Об исполнительном производстве»);

без учета удержаний, производимых по приговору, определению или постановлению суда – при взыскании задолженности из заработной платы и приравненных к ней доходов должника, отбывающего наказание в виде исправительных работ (ч. 3 ст. 107 Закона «Об исполнительном производстве»).

Размер удержаний из пенсии по исполнительным документам исчисляется из суммы, причитающейся пенсионеру к выплате, за вычетом надбавки на уход, установленной законодательством (ст. 108 Закона «Об исполнительном производстве»).

В настоящее время из пенсии может быть удержано:

не более 50 % на уплату алиментов, на возмещение расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, а также на возмещение ущерба, причиненного преступлением, на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, при взыскании задолженности по плате за пользование жилым помещением и жилищно-коммунальные услуги;

не более 20 % по всем остальным видам задолженности.

При обращении взыскания на пенсию по нескольким исполнительным документам за пенсионером в любом случае должно быть сохранено не менее 50 % причитающейся к выплате пенсии.

Взыскание не может быть обращено на денежные средства, причитающиеся должнику, в качестве (ст. 109 Закона «Об исполнительном производстве»):

выходного пособия и компенсации за неиспользованный отпуск, выплачиваемых при увольнении работника. По делам о взыскании алиментов, взыскании расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, допускается обращение взыскания на компенсацию за неиспользованный отпуск, если лицо, уплачивающее алименты, возмещающее расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, при увольнении получает компенсацию за несколько неиспользованных отпусков в случае соединения отпусков за несколько лет, а также на выходное пособие, если размер пособия превышает его среднемесячный заработок;

компенсационных выплат в связи со служебной командировкой, переводом, приемом или направлением на работу в другую местность, амортизацией инструмента, принадлежащего работнику, и других компенсаций, предусмотренных законодательством о труде;

единовременных премий, выдаваемых не из фонда заработной платы; государственных пособий семьям, воспитывающим детей, за исключением случаев, предусмотренных ст. 104 Закона «Об исполнительном производстве» и иными законодательными актами;

пособий на погребение;

пособий и выплат гражданам, пострадавшим от катастрофы на Чернобыльской АЭС и других радиационных аварий;

надбавки на уход к пенсиям, установленной законодательством.

Судебный исполнитель осуществляет систематический контроль за правильностью и своевременностью удержаний из заработной платы и приравненных к ней доходов должника и перечисления (выдачи) удержанных сумм взыскателю в порядке, установленном актами законодательства (ст. 110 Закона «Об исполнительном производстве»).

32.5. Распределение взысканных денежных средств между взыскателями

Законом Республики Беларусь «Об исполнительном производстве» определен порядок перечисления (выдачи) взысканных с должника денежных средств (ст. 121), очередности удовлетворения требований взыскателей (ст. 122) и распределения взысканных с должника денежных средств (ст. 123).

В силу ч. 1 ст. 121 Закона «Об исполнительном производстве» из взысканных с должника денежных средств в первую очередь взыскиваются (удерживаются) расходы по исполнению исполнительного документа и штрафы, наложенные на должника в процессе исполнения исполнительного документа. Денежные средства, оставшиеся после взыскания (удержания) расходов по исполнению исполнительного документа и штрафов, наложенных на должника в процессе исполнения исполнительного документа, используются на взыскание (удержание) принудительного сбора и удовлетворение требований взыскателей. Денежные средства перечисляются (выдаются) взыскателям в порядке, установленном законодательством, в том числе находящимся за пределами Республики Беларусь.

Денежные средства, оставшиеся после их распределения в соответствии с ч. 1 ст. 121 Закона «Об исполнительном производстве», подлежат перечислению (выдаче) должнику. Если до перечисления (выдачи) денежных средств должнику в отношении этого должника возбуждены новые исполнительные производства, или возобновлены приостановленные исполнительные производства, или отпали основания в отложении совершения исполнительного действия, оставшиеся денежные средства направляются на погашение задолженности по этим исполнительным производствам.

В Законе «Об исполнительном производстве» сохранен приоритет первоочередного пропорционального распределения денежных средств в отношении социально значимых взысканий.

Очередность удовлетворения требований взыскателей в случае, когда взысканных с должника денежных средств недостаточно для удовлетворения требований взыскателей по всем возбужденным в отношении этого должника исполнительным производствам, денежные средства распределяются между взыскателями в следующей очередности (ст. 122 Закона «Об исполнительном производстве»):

в первую очередь удовлетворяются требования по исполнительным документам о взыскании алиментов, расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, сумм в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. В случае недостаточности взысканных денежных средств для удовлетворения указанных требований денежные средства распределяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме;

во вторую очередь удовлетворяются требования по исполнительным документам о взыскании:

сумм в республиканский и местные бюджеты, бюджеты государственных внебюджетных фондов (налоговые доходы, взносы на государственное социальное страхование, неналоговые доходы, платежи по возврату бюджетных ссуд и бюджетных займов, возмещению платежей, произведенных из республиканского бюджета в соответствии с гарантиями Правительства Республики Беларусь по внешним займам и кредитам, предоставляемым банками Республики Беларусь, возмещению платежей, произведенных из местных бюджетов в соответствии с гарантиями местных исполнительных и распорядительных органов по кредитам, предоставляемым банками Республики Беларусь);

сумм в случае потери кормильца, страховых выплат по обязательному страхованию, выплат по государственному социальному страхованию граждан, по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, по требованиям о выплате авторского вознаграждения, о возмещении ущерба, причиненного преступлением или административным правонарушением, а также морального вреда;

в третью очередь удовлетворяются требования по исполнительным документам о взыскании денежных средств:

по исполнению обеспеченных залогом обязательств по договорам за счет средств, полученных от реализации имущества, являющегося предметом залога, в соответствии с законодательством;

в счет погашения задолженности по кредитам, предоставленным банками Республики Беларусь под гарантии Правительства Республики Беларусь, а также под гарантии областных, Минского городского, районных и городских (городов областного подчинения) исполнительных комитетов, и процентам по ним;

в счет погашения задолженности по активам, приобретенным открытым акционерным обществом «Банк развития Республики Беларусь» у банков Республики Беларусь в соответствии с перечнем таких активов и порядком, утверждаемыми Советом Министров Республики Беларусь, и по кредитам, предоставленным этим открытым акционерным обществом на финансирование проектов, включенных в программы, утверждаемые Президентом Республики Беларусь и (или) Правительством Республики Беларусь;

в четвертую очередь удовлетворяются требования по взысканию иных платежей.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди.

Требования в пределах одной и той же очереди удовлетворяются с учетом очереди и порядка погашения задолженности, даты возбуждения исполнительных производств. По исполнительным производствам, возбужденным в отношении одного и того же должника в один день, требования в пределах одной и той же очереди удовлетворяются с учетом номера исполнительного производства.

Особое значение имеет *распределение взысканных с должника денежных средств* (ст. 123 Закона «Об исполнительном производстве») при наличии нескольких взыскателей и недостаточности взысканных с должника денежных средств для удовлетворения требований по всем исполнительным документам, возбужденным в отношении этого должника. В данном случае судебный исполнитель выносит постановление о распределении взысканных денежных средств, за исключением случая, когда денежные средства перечисляются одному взыскателю.

Постановление судебного исполнителя о распределении взысканных денежных средств направляется сторонам исполнительного производства.

Ч. 3 ст. 123 Закона «Об исполнительном производстве» определены случаи, при наличии которых денежные средства *не подлежат распределению*. В частности, не подлежат распределению денежные средства: взысканные на основании определения суда об обеспечении иска, постановления судебного исполнителя об обеспечении исполнения исполнительного документа об аресте денежных средств должника, находящихся на его счетах, во вкладах (депозитах) в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях и т. д.

В случае когда должнику подлежат перечислению денежные средства и (или) должна быть осуществлена передача имущества по исполнительному производству, по которому этот должник является взыскателем, судебный исполнитель выносит постановление об обращении взыскания на эти денежные средства и (или) имущество (ч. 4 ст. 123 Закона «Об исполнительном производстве»).

ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

33.1. Понятие международного гражданского процесса

Международный гражданский процесс – совокупность правовых норм национального и международного права, регламентирующих рассмотрение судами гражданских дел с иностранным элементом, признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей, исполнение поручений иностранных судов.

В правовой доктрине отдельные исследователи относят международный гражданский процесс к международному частному праву как отрасли права (Л.П. Ануфриева), другие – к отраслям процессуального права (В.П. Звеков, Г.К. Дмитриева, Н.И. Марышева). М.М. Богуславский отмечает, что сам термин «международный гражданский процесс» носит сугубо условный характер, поскольку речь не идет о каком-то международном рассмотрении конкретного дела и поскольку не существует международной универсальной организации, призванной рассматривать споры между субъектами (сторонами) из разных государств¹.

В современных условиях коллизионные и материально-правовые нормы взаимосвязаны с процессуальными нормами. Правовое регулирование международного гражданского процесса осуществляется нормами гл. 41 «Правила международного гражданского процесса» разд. X ГПК (ст. 541–561), иными нормами ГПК. Вопросы международного гражданского процесса регламентируются в универсальных и региональных конвенциях, двусторонних договорах о правовой помощи и иных международных соглашениях. Особое значение в рамках международного гражданского процесса имеют Конвенция по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.), Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.), Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.), Конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам (Гаага, 15 ноября 1965 г.), Конвенция о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам (Гаага, 18 марта 1970 г.) и др.

Если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в законодательстве о гражд-

данском судопроизводстве Республики Беларусь, применяются правила международного договора Республики Беларусь (ст. 543 ГПК).

Гражданские процессуальные права иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц определены ст. 541 ГПК. Иностранные граждане и лица без гражданства имеют право беспрепятственного обращения в суды Республики Беларусь и пользуются в них всеми гражданскими процессуальными правами наравне с гражданами Республики Беларусь. Иностранные юридические лица имеют право обращаться в суды Республики Беларусь и пользуются гражданскими процессуальными правами наравне с юридическими лицами Республики Беларусь, если иное не предусмотрено законодательными актами, международными договорами Республики Беларусь и соглашениями сторон. Правительством Республики Беларусь могут быть установлены ответные ограничения в отношении граждан и юридических лиц тех государств, в которых допускаются специальные ограничения гражданских процессуальных прав граждан и юридических лиц Республики Беларусь.

Согласно ч. 1 ст. 542 ГПК судопроизводство по гражданским делам с участием иностранных граждан и юридических лиц в Республике Беларусь ведется по правилам ГПК, если иное не предусмотрено специальными законодательными актами или международным договором Республики Беларусь.

Принципы международного гражданского процесса – общепризнанные отправные положения, обладающие высшей юридической силой, отклонение от которых недопустимо. Принципы международного гражданского процесса (ч. 2 ст. 542 ГПК):

- 1) приоритета международных договоров;
- 2) процессуального равноправия иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц с гражданами и юридическими лицами Республики Беларусь;
- 3) соблюдения юрисдикции иностранных судов и иных правоприменительных органов;
- 4) взаимности.

Отдельного правового регулирования в рамках международного гражданского процесса требуют вопросы процессуальной правоспособности и дееспособности лиц, имеющих непосредственный интерес в исходе дела (ст. 550 ГПК), представительства (ст. 551 ГПК), дипломатического иммунитета (ст. 554 ГПК).

Процессуальная дееспособность гражданина определяется законодательством того государства, гражданином которого он является, лица без гражданства – законодательством государства, в котором он имеет

¹ См.: Богуславский М.М. Международное частное право : учебник. – 5-е изд., перераб. и доп. – М., 2005. – С. 11.

постоянное место жительства, а при отсутствии такового – законодательством государства места его пребывания.

Процессуальная правоспособность юридического лица определяется по закону государства, на территории которого оно учреждено.

При ведении дел в судах Республики Беларусь иностранные граждане и юридические лица вправе свободно и беспрепятственно пользоваться услугами как иностранных представителей, в том числе адвокатов, так и представителей, в том числе адвокатов, Республики Беларусь. Иностранные представители, в том числе адвокаты, пользуются в гражданском судопроизводстве такими же правами и несут такие же обязанности, как и представители, в том числе адвокаты, Республики Беларусь.

Консульские учреждения иностранных государств в Республике Беларусь имеют право представлять и защищать интересы своих государств, а также граждан и юридических лиц этих государств. Должностные лица консульских учреждений иностранных государств (консульские должностные лица) вправе представлять без поручения и доверенности интересы своих граждан в судах Республики Беларусь, если эти граждане в связи с отсутствием или по другим уважительным причинам не имеют возможности защищать свои права и интересы. Такое представительство может продолжаться до тех пор, пока гражданин не поручит ведение дела другому представителю или не возьмет защиту своих прав и интересов на себя.

33.2. Международная подсудность: понятие, критерии, виды

В настоящее время не существует общеобязательной системы норм, разграничивающих компетенцию (международную подсудность) судебных органов различных государств, поэтому каждое государство самостоятельно устанавливает пределы компетенции своих судебных органов¹.

Подсудность судам Республики Беларусь гражданских дел по спорам, в которых участвуют иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица, а также по спорам, по которым хотя бы одна из сторон проживает за границей, определяется законодательством Республики Беларусь, если иное не установлено международными договорами Республики Беларусь или письменным соглашением сторон (ст. 544 ГПК).

Общие правила подсудности дел судам Республики Беларусь определены ст. 545 ГПК. В соответствии с данной статьей ГПК судам Республики Беларусь подсудны дела:

по искам иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц к ответчикам, имеющим место жительства, или место пребывания, или место нахождения в Республике Беларусь;

¹ См.: Романова О.Н. Некоторые вопросы международного гражданского процесса Республики Беларусь // Вестн. гражд. процесса. – 2012. – № 2. – С. 186–223.

по искам к иностранным гражданам и лицам без гражданства, если они имеют место жительства на территории Республики Беларусь, и к иностранным юридическим лицам, если в Республике Беларусь находится орган управления, представительство или филиал такого юридического лица.

В соответствии со ст. 547 ГПК дело, принятое судом Республики Беларусь к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, даже если в дальнейшем оно стало подсудным иностранному суду (*неизменяемость первоначальной подсудности*).

Подсудность по соглашению сторон (ст. 546 ГПК). Подсудность дела суду Республики Беларусь или иностранному суду может определяться письменным соглашением сторон. Если при наличии соглашения о подсудности дела иностранному суду производство в соответствии с общими правилами подсудности, предусмотренными ГПК, было возбуждено в суде Республики Беларусь, он прекращает производство по делу в случае заявления ответчиком соответствующего ходатайства до изложения возражений по существу иска.

Не может быть изменена соглашением сторон исключительная подсудность, т. е. подсудность исков о праве собственности и иных вещных правах на недвижимость.

Действия суда Республики Беларусь в случае возбуждения тождественного дела в иностранном суде (ст. 548 ГПК):

если спор по правилам ГПК подсуден только суду Республики Беларусь, он рассматривает дело и выносит решение даже в случаях, когда тождественное дело находится в производстве иностранного суда или уже рассмотрено этим судом;

при двойной подсудности спора дело в суде Республики Беларусь подлежит прекращению, если тождественное дело в суде иностранного государства было возбуждено ранее.

Последствия неподсудности дела суду Республики Беларусь (ст. 549 ГПК):

1) суд отказывает в приеме заявления о возбуждении дела;

2) суд прекращает производство по делу по собственной инициативе на любой стадии гражданского судопроизводства, если обнаружит, что дело подсудно суду иностранного государства, и если иное не установлено ГПК и международным договором Республики Беларусь (ст. 549 ГПК).

Особое значение в международном гражданском процессе имеет **дипломатический иммунитет**, в соответствии с которым аккредитованные в Республике Беларусь дипломатические представители иностранных государств и иные лица, указанные в ч. 1 ст. 555 и ч. 1

ст. 556 ГПК, других законах и международных договорах Республики Беларусь, подлежат юрисдикции судов Республики Беларусь в пределах, определяемых ГПК или международными договорами Республики Беларусь (ст. 554 ГПК).

Не допускается предъявление в суды Республики Беларусь исков:

1) к иностранному государству, а также обеспечение иска и обращение взыскания на имущество иностранного государства, находящееся в Республике Беларусь, за исключением отказа от иммунитета, т. е. получения согласия компетентных органов данного государства (ст. 553 ГПК). Данная статья содержит ограничительную формулировку в отношении судебного иммунитета иностранного государства, который заключается в неподсудности одного государства без его согласия судам другого государства, недопустимости обеспечения иска, принятия без согласия государства принудительных мер в отношении его имущества, недопустимости без согласия государства принудительного исполнения решения, вынесенного против него в другом государстве¹;

2) к исключенным из юрисдикции судов Республики Беларусь руководителям и персоналу дипломатических представительств иностранных государств или международных межправительственных организаций (ч. 1 ст. 555 ГПК):

к аккредитованным в Республике Беларусь главам дипломатических представительств иностранных государств;

лицам, относящимся к членам дипломатического персонала упомянутых представительств;

иным лицам, в частности руководителям и отдельным категориям персонала международных межправительственных организаций, которые пользуются дипломатическим иммунитетом в силу закона, международного договора Республики Беларусь;

совместно проживающим с вышеназванными лицами членам их семей.

Однако к указанным выше руководителям и персоналу дипломатических представительств иностранных государств или международных межправительственных организаций согласно ч. 2 ст. 555 ГПК могут предъявляться:

1) вещные иски, касающиеся расположенного на территории Республики Беларусь частного недвижимого имущества, если соответствующие лица владеют этим имуществом не от имени представляемых ими государств или международных межправительственных организаций;

¹ См.: Жандарова М. Гражданский процесс с участием иностранного элемента // Юстиция Беларуси. – 2013. – № 4. – С. 56–57.

2) иски, вытекающие из наследственного права, если соответствующие лица выступают как наследники, отказополучатели, исполнители завещания или хранители, попечители над наследственным имуществом;

3) иски, вытекающие из осуществления этими лицами любой профессиональной или хозяйственной деятельности на территории Республики Беларусь вне официальных дипломатических функций.

Ст. 558 ГПК определены особенности *отказа от дипломатического иммунитета*. Нормы ч. 1 ст. 555 и ч. 1 ст. 556 ГПК не подлежат применению в случаях, когда представляемое государство прямо отказалось от иммунитета в отношении соответствующих лиц. Международные межправительственные организации могут отказаться от иммунитета в отношении своих служащих.

В том случае, если лица, названные в ч. 1 ст. 555 и ч. 1 ст. 556 ГПК, сами возбудили дело в суде Республики Беларусь, этому суду подсудны любые встречные иски к ним.

В международном гражданском процессе допускаются ***исключения из юрисдикции судов Республики Беларусь для сотрудников консульских учреждений иностранных государств и некоторых других лиц*** (ст. 556 ГПК). По делам, возникающим в отношении действий, совершаемых ими при осуществлении служебных функций, не могут быть ответчиками в судах Республики Беларусь:

1) главы консульских учреждений иностранных государств и другие консульские должностные лица;

2) иностранные граждане, являющиеся членами административно-технического и обслуживающего персонала дипломатических представительств и консульских учреждений иностранных государств в Республике Беларусь, а также иные лица, приравненные к ним в силу закона, международного договора Республики Беларусь, которые исключены из юрисдикции судов Республики Беларусь.

Однако перечисленные лица в любом случае отвечают по искам, предусмотренным ч. 2 ст. 555 ГПК, и по искам о возмещении вреда, причиненного на территории Республики Беларусь ДТП.

При выходе ответчика полностью или в отношении конкретного дела из-под юрисдикции судов Республики Беларусь после предъявления иска суд прекращает производство по делу по собственной инициативе (ст. 557 ГПК).

Ответные меры в случае нарушения дипломатического иммунитета Республики Беларусь или ее представителей определены ст. 559 ГПК. В случаях когда Республике Беларусь, ее имуществу или ее представителям не обеспечивается в иностранном государстве такая же судебная неприкосновенность, которая согласно ГПК обеспечивается этому ино-

странному государству, его имуществу и представителям в Республике Беларусь, Правительством Республики Беларусь или иным уполномоченным органом Республики Беларусь может быть предписано в отношении этого государства, его имущества или представителя применение ответных мер.

33.3. Признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей в Республике Беларусь, исполнение поручений иностранных судов

Признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей в Республике Беларусь – важная гарантия исполнения международных обязательств в сфере защиты прав граждан и юридических лиц.

Порядок исполнения в Республике Беларусь решений иностранных судов определяется в прил. 4 к ГПК «Исполнение в Республике Беларусь судами решений иностранных судов и арбитражей (третейских судов), если стороной по делу является гражданин, не являющийся предпринимателем, осуществляющим свою деятельность без образования юридического лица», а также соответствующими международными договорами Республики Беларусь (ст. 561 ГПК): Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам Республики Беларусь (ст. 561 ГПК); Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.), Конвенцией о взыскании за границей алиментов (Нью-Йорк, 20 июня 1956 г.), а также двухсторонними международными договорами о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенными в 1992 г. с Литовской Республикой, в 1993 г. с Китайской Народной Республикой, в 1994 г. с Республикой Польша, в 1995 г. с Латвийской Республикой, в том числе международных договоров, заключенных в СССР и в отношении которых Республикой Беларусь подтверждено правопреемство.

Отдельные вопросы, связанные с признанием и исполнением решений иностранных судов, разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 23 декабря 2014 г. № 18 «О применении судами законодательства о признании и исполнении решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений».

Постановление иностранного суда, официально признанное в установленном порядке на территории другого государства, приобретает в этом государстве такую же юридическую силу, как и решение национального суда по гражданскому делу¹.

¹ См.: Тихиня В. Признание и приведение в исполнение постановлений иностранных судов по гражданским делам в Республике Беларусь: гражданско-процессуальные ценности и их защита // Юстиция Беларуси. – 2014. – № 2. – С. 38.

Ч. 1 ст. 1 прил. 4 к ГПК определяет, что судебные постановления иностранных судов, а также решения иностранных арбитражей (третейских судов) (далее – решения иностранных судов) признаются и исполняются в Республике Беларусь, если это предусмотрено международным договором Республики Беларусь. Данная позиция отражена в п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 23 декабря 2014 г. № 18.

В случае если в процессе исполнения исполнительного документа установлено, что должник проживает (пребывает) на территории иностранного государства, с которым не заключен международный договор об оказании правовой помощи, предусматривающий принудительное исполнение судебных постановлений, исполнительный документ, по которому после возбуждения исполнительного производства взыскание не производилось или произведено неполно, возвращается взыскателю (п. 9 ч. 1 ст. 493 ГПК).

Под решениями иностранных судов, предусмотренными ст. 51 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам понимаются судебные решения и приравненные к ним акты (приказы, определения, постановления) по гражданским и семейным делам, включая мировые соглашения по таким делам в отношении граждан, а также приговоры по уголовным делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением. В силу ч. 2 ст. 1 прил. 4 к ГПК решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются в Республике Беларусь и в том случае, если это предусмотрено законодательством Республики Беларусь. К таким решениям, например, можно отнести решение о расторжении брака.

Срок предъявления к принудительному исполнению решения иностранного суда, арбитража (третейского суда) – в течение трех лет с момента вступления решения в законную силу, если иное не установлено международным договором Республики Беларусь (ст. 561 ГПК). Суд вправе восстановить пропущенный для предъявления решения к принудительному исполнению срок, по ходатайству взыскателя на основании ст. 471 ГПК.

Вопрос о разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда рассматривается по ходатайству взыскателя областным, Минским городским судом:

- 1) по месту жительства (нахождения) должника;
- 2) по месту нахождения его имущества – если должник не имеет места жительства (нахождения) в Республике Беларусь либо место жительства (нахождения) должника неизвестно (ст. 2 прил. 4 к ГПК).

Требования к ходатайству о разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда определены в ст. 3 прил. 4 к ГПК. Данное ходатайство должно содержать:

1) фамилию, собственное имя, отчество (наименование) взыскателя, а также его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства (места пребывания), а если взыскателем является юридическое лицо – его место нахождения;

2) фамилию, собственное имя, отчество (наименование) должника и указание его места жительства (места пребывания), а если должником является юридическое лицо – его место нахождения;

3) просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения; в том случае, если решение уже ранее исполнялось, – указание на то, в какой части или с какого времени требуется исполнение решения.

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором, а если это не предусмотрено договором, то представляются следующие документы:

засвидетельствованная копия решения иностранного суда, о разрешении принудительного исполнения которого возбуждено ходатайство;

официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если этого не видно из текста самого решения;

документ, из которого следует, что сторона, против которой вынесено решение и которая не приняла участия в процессе, была своевременно и в надлежащей форме извещена о рассмотрении дела;

заверенный перевод указанных документов на русский или белорусский язык.

В случае несоответствия ходатайства предъявленным законодательством требованиям либо если к нему не приложены необходимые официальные документы или они не снабжены заверенным переводом на русский или белорусский язык, судья возвращает ходатайство органу или лицу, его направившему, для исправления недостатков (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда от 23 декабря 2014 г. № 18).

Рассмотрение ходатайства о разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда производится в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства (ст. 4 прил. 4 к ГПК). Срок рассмотрения ходатайства определяется в соответствии со ст. 158 ГПК.

Суд заслушивает объяснения должника и рассматривает представленные документы. В обзоре судебной практики о рассмотрении судами Республики Беларусь ходатайств об исполнении решений иностранных судов обращено внимание на то, что суду, решающему вопрос о признании

и исполнении решения, Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам не предоставлено право обсуждать вопросы, связанные с законностью и обоснованностью решения иностранного суда. Рассматривая ходатайства о признании и исполнении решений суда, суды проверяют, соблюдены ли условия, предусмотренные Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам либо договорами о правовой помощи, необходимые для удовлетворения ходатайств¹.

Судебная практика. В. заявил ходатайство о принудительном исполнении решения Каширского городского суда Московской области о взыскании суммы в возмещение вреда с автобусного парка. Минский городской суд отказал в удовлетворении ходатайства, ссылаясь на то, что Каширский городской суд, рассматривая дело, не выяснил причину неявки представителя ответчика и третьего лица на стороне ответчика – водителя автопарка П. в судебное заседание. Кроме того, из содержания решения нельзя сделать вывод, что П. допустил нарушение ПДД. Административные меры воздействия в связи с ДТП к нему не применялись. Между тем к ходатайству были приложены требуемые в соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам документы, в том числе справка, свидетельствующая, что представитель автопарка был надлежащим образом извещен о слушании, о чем имеется подтверждение в материалах дела. Поэтому суду при наличии сомнений в надлежащем уведомлении ответчика следовало запросить из Каширского городского суда подтверждение этого факта².

Рассмотрев ходатайство, суд выносит в виде отдельного документа *мотивированное определение о разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда или об отказе в этом*. Содержание данного определения должно отвечать требованиям ст. 320 ГПК. В определении о принудительном исполнении решений о взыскании денежных средств необходимо также указывать, что подлежащая взысканию с физических лиц денежная сумма, которая определена в иностранной валюте, подлежит взысканию в белорусских рублях по официальному курсу соответствующей валюты на день платежа (ст. 298 ГК).

В соответствии с ч. 2 ст. 5 прил. 4 к ГПК *отказ в разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда* допускается в случаях, если:

1) решение по законодательству государства, на территории которого оно вынесено, не вступило в законную силу;

¹ См.: О практике рассмотрения судами Республики Беларусь ходатайств об исполнении решений иностранных судов (по материалам обзора судебной практики) // Суд. вестн. – 1999. – № 4. – С. 47–51.

² Там же. – С. 49.

2) сторона, против которой вынесено решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о рассмотрении дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной компетенции суда Республики Беларусь или иного органа;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда Республики Беларусь, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда Республики Беларусь имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) истек срок давности предъявления решения к принудительному исполнению, предусмотренный ст. 468 ГПК;

6) исполнение решения противоречило бы суверенитету Республики Беларусь или угрожало бы безопасности Республики Беларусь либо противоречило бы основным принципам законодательства Республики Беларусь.

Копии определения в разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда направляются судом взыскателю или его представителю и должнику в 3-дневный срок со дня его вынесения. Данное определение может быть обжаловано или опротестовано в вышестоящий суд в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Республики Беларусь. На основании решения иностранного суда и вступившего в законную силу судебного определения о разрешении принудительного исполнения этого решения **выдается исполнительный лист**, который направляется в суд по месту исполнения судебного решения.

Действия по принудительному исполнению решения иностранного суда производятся судебным исполнителем на основании законодательства Республики Беларусь (ст. 9 прил. 4 к ГПК). Следовательно, порядок принудительного исполнения определяется на основании законодательства Республики Беларусь, например порядок определения задолженности по алиментам, сроки предъявления и удовлетворения требований о взыскании алиментов определяются соответствующими статьями ГПК и КоБС.

Решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения против этого (ст. 10 прил. 4 к ГПК).

Заинтересованное лицо может в течение месячного срока после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда, заявить в областной, Минский городской суд по месту своего жительства (нахождения) возражения против признания этого решения.

Возражения заинтересованного лица против признания решения иностранного суда рассматриваются в открытом судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте рассмотрения. После рассмотрения возражений против признания решения иностранного суда выносится соответствующее определение. Копия определения в 3-дневный срок со дня его вынесения направляется судом лицу, по просьбе которого было вынесено решение иностранного суда, или его представителю и лицу, заявившему возражения против признания решения. Определение суда может быть обжаловано или опротестовано в Верховный Суд Республики Беларусь в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Республики Беларусь.

Положения ст. 2–10 прил. 4 к ГПК, за исключением ч. 2 ст. 3, п. 1–4 и 6 ч. 2 ст. 5 и ч. 7 ст. 10, применяются также к иностранным арбитражным решениям, если это предусмотрено международным договором Республики Беларусь.

Сторона, основывающаяся на арбитражном решении или ходатайствующая о приведении его в исполнение, должна представить должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или заверенную копию такового, а также подлинное арбитражное соглашение или заверенную копию такового. Если арбитражное решение или соглашение изложено на иностранном языке, сторона должна представить заверенный перевод этих документов на белорусский или русский язык.

Основания для признания или приведения в исполнение иностранного арбитражного решения определены ч. 3 ст. 11 прил. 4 к ГПК.

В ст. 560 ГПК закреплен порядок исполнения судебных поручений иностранных судов и обращения судов Республики Беларусь с поручениями к иностранным судам.

Суды Республики Беларусь при наличии международного договора Республики Беларусь исполняют переданные им в установленном порядке поручения иностранных судов о производстве отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других процессуальных документов, допрос сторон и свидетелей, производство экспертизы, осмотра на месте и т. д.), за исключением случаев, когда:

1) исполнение поручения противоречило бы суверенитету или угрожало бы безопасности Республики Беларусь;

2) исполнение поручения не входит в компетенцию суда.

Исполнение поручений иностранных судов о производстве отдельных процессуальных действий производится на основе законодательства Республики Беларусь.

Суды Республики Беларусь могут обращаться к иностранным судам с поручениями о производстве отдельных процессуальных действий при наличии международного договора Республики Беларусь.

Порядок сношения судов Республики Беларусь с иностранными судами определяется законодательством и международными договорами Республики Беларусь. В судебной практике имеют место иски, предъявляемые к ответчикам – гражданам иностранных государств, например иски о возмещении вреда, причиненного в результате ДТП, совершенного по вине иностранных граждан, не застраховавших риск своей гражданской ответственности. По данной категории дел в рамках соответствующих международных договоров о правовой помощи судом, рассматривавшим дело, в Министерство юстиции направляется поручение о вручении документов и производстве отдельных процессуальных действий в отношении ответчика для передачи компетентному суду иностранного государства. К документам, которые подлежат вручению, относятся исковое заявление и извещение о дне судебного разбирательства, к процессуальным действиям – допрос ответчика. В этой связи особое значение имеет надлежащее извещение ответчика – гражданина иностранного государства.

Судебная практика. Определением Апелляционного суда Литовской Республики Белорусскому бюро по транспортному страхованию отказано в удовлетворении ходатайства о принудительном исполнении на территории Литовской Республики решения суда Заводского района г. Минска о взыскании с Д. страховых выплат. Основанием для отказа явилась невозможность участия ответчика в процессе вследствие того, что ему или его уполномоченному лицу не была своевременно или в установленной форме вручена судебная повестка (ст. 59 Договора между Республикой Беларусь и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 20 октября 1992 г.). Поскольку Апелляционному суду Литовской Республики не представлены копии документов, подтверждающих факт надлежащего извещения Д. о времени и месте рассмотрения дела, сделан вывод о том, что ответчик не был надлежащим образом уведомлен судом о времени и месте рассмотрения дела. В результате отказа в удовлетворении данного ходатайства Белорусское бюро по транспортному страхованию было лишено возможности произвести взыскание по решению суда, что повлекло подачу надзорной жалобы и пересмотр дела в порядке надзора. Поскольку при пересмотре дела установлено, что Д. умер, наследственное дело после его смерти не открывалось, суд производство по делу прекратил в соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 164 ГПК.

ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ (РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ)

34.1. Третейский суд и его виды

Третейские суды выступают в качестве инструмента решения спорных вопросов в сфере гражданско-правовых отношений и представляют собой независимый негосударственный орган, осуществляющий правосудие в целях защиты прав и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц. Институт третейского разбирательства реализует возможность альтернативного разрешения споров между участниками гражданских правоотношений, позволяет повысить эффективность и доступность правосудия и обеспечивает сокращение количества споров, рассматриваемых судами, входящими в судебную систему Республики Беларусь.

Конституционный Суд Республики Беларусь в решении от 7 июля 2011 г. № Р-619/2011 «О соответствии Конституции Республики Беларусь Закона Республики Беларусь «О третейских судах» отмечает, что **третейское рассмотрение** споров сторон представляет собой негосударственную юрисдикционную деятельность, осуществляемую третейскими судами на основании Конституции, законов и иных актов законодательства Республики Беларусь, основанную на соответствующем гражданско-правовом договоре и имеющую в отношении деятельности судебной власти по осуществлению правосудия **альтернативный** характер.

Правовое регулирование деятельности третейских судов в Республике Беларусь основывается на Конституции, международных договорах, Законе Республики Беларусь от 18 июля 2011 г. № 301-З «О третейских судах», нормативных правовых актах Президента Республики Беларусь, иных актах законодательства Республики Беларусь.

В Законе Республики Беларусь от 18 июля 2011 г. № 301-З определен порядок создания (образования) и деятельности третейских судов (за исключением международных арбитражных (третейских) судов), требования, предъявляемые к третейскому соглашению, порядок третейского разбирательства и исполнения решений третейских судов, а также иные вопросы, связанные с деятельностью третейских судов.

В частности, в ГПК включены нормы, регулирующие право на обращение в третейский суд, отказ в возбуждении и прекращение производ-

ства по делу при наличии решения третейского суда, производство по заявлению об отмене решения третейского суда. В частности, ст. 280 ГПК определена обязанность председательствующего разъяснить сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий.

Третейский суд – организация, не входящая в судебную систему Республики Беларусь, создаваемая для разрешения споров в виде постоянно действующего третейского суда или третейского суда, образуемого по соглашению сторон для разрешения конкретного спора (ст. 1 Закона «О третейских судах»).

Деятельность третейского суда основывается на принципах: законности, независимости, состязательности и равенства сторон, автономии воли сторон, конфиденциальности, соблюдения права сторон на юридическую помощь, содействия сторонам в достижении ими мирового соглашения на любой стадии третейского разбирательства, обязательности для сторон решений третейского суда, окончательности принятых третейским судом решений, возмездности деятельности третейских судей.

Виды третейских судов:

1) постоянно действующий третейский суд (некоммерческая организация либо обособленное подразделение (подразделение) юридического лица);

2) третейский суд для разрешения конкретного спора (образуется сторонами третейского соглашения и прекращает свою деятельность с окончанием третейского разбирательства по этому спору).

Особенности создания и деятельности третейских судов в Республике Беларусь:

1) государственные органы, в том числе органы местного самоуправления, не могут образовывать третейские суды;

2) деятельность третейских судей не является предпринимательской;

3) постоянно действующие третейские суды, созданные в качестве некоммерческих организаций, подлежат государственной регистрации. Постоянно действующие третейские суды, созданные в качестве обособленных подразделений (подразделений) юридических лиц, подлежат постановке на учет. Решения постоянно действующего третейского суда, не зарегистрированного или не поставленного на учет в установленном Законом порядке, не имеют юридической силы и не подлежат исполнению;

4) сведения о третейских судьях, а также постоянно действующих третейских судах подлежат включению в Реестр третейских судей и постоянно действующих третейских судов, ведение которого осуществляется Министерством юстиции Республики Беларусь. Так, постоянно

действующими третейскими судами, созданными в качестве некоммерческих организаций, являются третейский суд «Новополоцкая третейская палата», третейский суд «Ареопаг»; к постоянно действующим третейским судам, созданным в качестве обособленных подразделений (подразделений) юридических лиц, относятся: третейский суд при УО «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова», третейский суд «Центр урегулирования споров» при ООО «Умная техника», Спортивный третейский суд при общественном объединении «Белорусский республиканский союз юристов» и др.

Третейское соглашение – соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда, указанного в соглашении сторон (ч. 1 ст. 9 Закона «О третейских судах»). Возможность передачи на рассмотрение третейскому суду гражданско-правовых споров вытекает из принципа свободы договора, а также ч. 2 ст. 6 ГПК, в соответствии с которой при взаимном согласии заинтересованных лиц их спор о защите нарушенного или оспариваемого права в установленных законом случаях может быть передан ими на рассмотрение третейского суда. О соглашении сторон, необходимом для передачи споров на разрешение третейских судов, сказано и в ст. 39 ГПК.

Заключение договора о передаче спора на разрешение третейского суда является основанием для отказа в возбуждении гражданского дела в связи с отсутствием права на обращение в суд (п. 4 ст. 245 ГПК), а в случае его возбуждения влечет прекращение производства (п. 7 ч. 1 ст. 164 ГПК).

Третейское соглашение не препятствует реализации конституционного права на судебную защиту в порядке, определенном законодательством. В то же время имеющееся вступившее в законную силу решение третейского суда, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, является основанием для отказа в возбуждении гражданского дела (п. 5 ст. 245 ГПК). Исключения составляют случаи, когда имеется вступившее в законную силу определение суда об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда либо об отмене решения третейского суда.

Форма третейского соглашения – письменная в виде самостоятельного документа либо в виде третейской оговорки – отдельного положения, содержащегося в договоре.

Субъекты третейского соглашения – физические лица, обладающие полной дееспособностью, и (или) юридические лица. Не могут быть субъектами третейского соглашения государственные органы, в том числе органы местного самоуправления. Стороны вправе передать

на разрешение соответствующего третейского суда все либо отдельные споры, которые возникли или могут возникнуть из связывающего стороны правоотношения.

Содержание третейского соглашения:

обязательное условие: положение о том, что все или отдельные споры, которые возникли или могут возникнуть из связывающего стороны правоотношения, подлежат разрешению в третейском суде, а также наименование постоянно действующего третейского суда, которому спор будет передан для разрешения, либо порядок образования и деятельности третейского суда для разрешения конкретного спора;

факультативное условие: сведения о количестве третейских судей, месте, языке третейского разбирательства и иные сведения, предусмотренные Законом «О третейских судах».

При передаче спора в третейский суд для разрешения конкретного спора стороны в третейском соглашении также должны указать сведения о третейском судье (судьях), порядок его (их) избрания, в том числе путем использования списка третейских судей одного или нескольких постоянно действующих третейских судов.

Стороны вправе изменить и (или) дополнить, прекратить третейское соглашение (ст. 11 Закона «О третейских судах»).

Требования, предъявляемые к третейским судьям и к составу третейского суда, определены гл. 3 Закона «О третейских судах». Третейским судьей избирается (назначается) физическое лицо, не заинтересованное в исходе дела, являющееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи. Количество третейских судей для разрешения спора определяется регламентом постоянно действующего третейского суда, третейским соглашением и должно быть нечетным. Если в регламенте постоянно действующего третейского суда, третейском соглашении не определено количество третейских судей, избираются (назначаются) три третейских судьи. Третейскому судье может быть заявлен отвод, его полномочия могут быть прекращены, третейский судья может быть заменен.

34.2. Третейское разбирательство гражданско-правовых споров граждан и юридических лиц

Третейское разбирательство – процесс разрешения спора, который осуществляется третейским судом при наличии третейского соглашения о передаче спора этому третейскому суду.

Правила третейского разбирательства определяются Законом «О третейском суде», а также регламентом постоянно действующего третей-

ского суда, третейским соглашением, которые не должны противоречить названному Закону и иным актам законодательства Республики Беларусь. Третейское разбирательство в третейском суде для разрешения конкретного спора осуществляется в соответствии с правилами, установленными регламентом постоянно действующего третейского суда, при условии, что в третейском соглашении содержится указание об обязательности для сторон регламента конкретного постоянно действующего третейского суда.

Компетенция третейского суда – любые споры, возникающие между сторонами, заключившими третейское соглашение, за исключением споров:

стороной которых является учредитель постоянно действующего третейского суда, созданного в качестве некоммерческой организации, либо юридическое лицо, обособленным подразделением (подразделением) которого является такой третейский суд;

непосредственно затрагивающих права и законные интересы третьих лиц, не являющихся сторонами третейского соглашения;

которые не могут быть предметом третейского разбирательства в соответствии с законодательством Республики Беларусь или законодательством иностранного государства, если применение законодательства иностранного государства предусмотрено третейским соглашением или иным договором между сторонами.

В третейском суде не могут быть рассмотрены административно-правовые и иные споры из публичных правоотношений и дел, рассматриваемых в порядке особого производства.

Особенности третейского разбирательства гражданско-правовых споров граждан и юридических лиц:

1) язык третейского разбирательства – белорусский или русский, если стороны не договорились об ином;

2) место третейского разбирательства определяется третейским судом;

3) стороны третейского разбирательства – истец и ответчик. Каждой стороне должны быть предоставлены равные возможности для изложения в заседании третейского суда своей позиции и защиты своих прав и законных интересов. Истец излагает свои требования в исковом заявлении, которое в письменной форме подается в третейский суд, указанный в третейском соглашении. Ответчик вправе представить письменный отзыв на исковое заявление, возражения против иска, а также предъявить истцу встречный иск. Стороны принимают участие в заседании третейского суда;

4) третейский суд принимает решение о наличии или об отсутствии у него компетенции на разрешение конкретного спора. Срок третей-

ского разбирательства – не свыше трех месяцев со дня вынесения определения о возбуждении третейского разбирательства, если более длительный срок в пределах одного года не предусмотрен третейским соглашением;

5) третейское разбирательство включает следующие процессуальные институты: обеспечения иска, возвращения искового заявления, прекращения третейского разбирательства, представления и исследования доказательств, назначения и проведения экспертизы, ведения протокола судебного разбирательства, возможности подачи замечаний на данный протокол, звуко- или видеозаписи третейского разбирательства;

6) суд выносит мотивированное решение, которое вступает в законную силу в день его принятия. Третейский суд вправе утвердить мировое соглашение в случаях, предусмотренных Законом «О третейских судах», а также по вопросам, не затрагивающим существа спора, вынести мотивированное определение;

7) расходы, связанные с третейским разбирательством, распределяются между сторонами пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям сторон, если третейским соглашением не определен иной порядок распределения указанных расходов;

8) срок хранения дела, рассмотренного постоянно действующим третейским судом, – в течение пяти лет со дня вступления в законную силу принятого по нему решения, если регламентом постоянно действующего третейского суда не определен более длительный срок.

34.3. Проверка правильности решения третейского суда

Реализация конституционного права на судебную защиту обеспечивает восстановление нарушенных прав и свобод граждан и юридических лиц путем определения конкретной законодательной процедуры обжалования судебного постановления. В соответствии с принципом окончательности принятых третейским судом решений стороны третейского разбирательства не правомочны обжаловать решение, постановленное данным судом непосредственно в рамках третейского разбирательства. Вместе с тем государство осуществляет судебный контроль за третейскими судами непосредственно на стадии обжалования решений такого суда.

Порядок обжалования и отмены решения третейского суда определен в ГПК, гл. 6 Закона «О третейских судах» (ст. 46–48), гл. 34¹ «Производство по заявлению об отмене решения третейского суда» (ст. 458¹–458⁵ ГПК).

Рассмотрение заявления об отмене решения третейского суда является одним из полномочий судов Республики Беларусь (абзац 5 ч. 1 ст. 29 ГПК).

Решение третейского суда может быть обжаловано стороной третейского разбирательства в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, путем подачи в соответствующий суд заявления об отмене решения третейского суда.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в районный (городской) суд, на территории которого оно принято, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением (ч. 2 ст. 458¹ ГПК). Требования к форме и содержанию заявления об отмене решения третейского суда определены ст. 458² ГПК.

Порядок рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда определен ст. 458³ ГПК. Срок рассмотрения данного заявления не может превышать одного месяца со дня поступления заявления в суд по правилам, предусмотренным ГПК. Стороны третейского разбирательства извещаются судом о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению дела.

При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству стороны судья может истребовать из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается в суде, по правилам, предусмотренным ГПК для истребования доказательств.

При рассмотрении дела суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для отмены решения третейского суда, предусмотренных ст. 458⁴ ГПК, путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений.

Решение третейского суда подлежит отмене в случае, если сторона, обратившаяся в суд с заявлением об отмене решения третейского суда, представит суду доказательства того, что:

1) третейское соглашение является недействительным в связи с его заключением с нарушением требований, предусмотренных законодательными актами о третейских судах;

2) одна из сторон не была надлежащим образом уведомлена о времени и месте третейского разбирательства либо по другим уважительным причинам не могла реализовать свои права, предусмотренные законодательными актами о третейских судах;

3) решение третейского суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением, либо по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения.

Если в решении третейского суда выводы по вопросам, которые охватываются третейским соглашением, могут быть отделены от тех,

которые выходят за пределы третейского соглашения, то может быть отменена только та часть решения третейского суда, которая содержит выводы по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения;

4) состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям законодательных актов о третейских судах, регламенту постоянно действующего третейского суда, третейскому соглашению;

5) имеются существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны одной из сторон на момент третейского разбирательства;

6) вступившим в законную силу приговором суда установлены заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения третейского суда.

Суд по результатам рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда выносит определение об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене решения третейского суда.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд.

В случае если решение третейского суда отменено судом полностью или в части вследствие недействительности третейского соглашения либо решение третейского суда было вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением, либо по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения, стороны третейского разбирательства могут обратиться за разрешением такого спора в суд по общим правилам, предусмотренным ГПК (ст. 458⁵ ГПК). Следовательно, соответствующий спор на основании этого третейского соглашения дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит (ст. 48 Закона «О третейских судах»). Определение суда об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене решения третейского суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и сроки, установленные ГПК.

34.4. Международный арбитражный (третейский) суд

В системе правового регулирования отношения, связанные с образованием и деятельностью международного арбитражного (третейского) суда, определены Законом Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 279-З «О международном арбитражном (третейском) суде». Деятельность международного арбитражного суда регулируется также иным за-

конодательством Республики Беларусь, международными договорами Республики Беларусь, а также арбитражным регламентом.

Международный арбитражный (третейский) суд (далее – международный арбитражный суд) – создаваемая в целях рассмотрения соответствующих споров постоянно действующая арбитражная (третейская) организация (далее – постоянно действующий международный арбитражный суд) или третейский орган, специально образуемый по соглашению сторон спора вне постоянно действующей арбитражной (третейской) организации для рассмотрения отдельного спора (далее – международный арбитражный суд для рассмотрения конкретного спора) (абзац 2 ст. 1 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде»).

Постоянно действующий международный арбитражный суд является негосударственной, некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность на возмездной основе.

Задачи международного арбитражного суда:

1) правильное и своевременное разрешение споров, отнесенных к его компетенции;

2) развитие и повышение эффективности внешнеэкономической деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Деятельность международного арбитражного суда осуществляется на основе принципов:

1) равенства прав сторон;

2) свободы выбора сторонами состава суда, применимого права, процедуры и языка судопроизводства;

3) договорной подсудности всех рассматриваемых дел;

4) приоритета общепризнанных принципов международного права;

5) независимости международного арбитражного суда и арбитров;

6) конфиденциальности рассмотрения дел;

7) содействия окончанию спора посредством заключения сторонами мирового соглашения;

8) окончательности выносимых судом решений.

Компетенция международного арбитражного суда (определяется по соглашению сторон):

гражданско-правовые споры между любыми субъектами права, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если местонахождение или местожительство хотя бы одного из них находится за границей Республики Беларусь;

иные споры экономического характера, если соглашением сторон предусмотрена передача спора на разрешение международного арбитражного суда и если это не запрещено законодательством Республики Беларусь.

Арбитражное соглашение – соглашение сторон о передаче на рассмотрение международного арбитражного суда всех или отдельных споров, которые возникли или могут возникнуть из связывающего стороны правоотношения. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки (отдельного положения гражданско-правового договора) или в виде самостоятельного договора (ст. 11 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде»).

Государственный суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, оставляет иск без рассмотрения, если любая из сторон просит об этом не позднее представления своего первого заявления по существу спора. Государственный суд отказывает в удовлетворении этой просьбы, если придет к выводу, что арбитражное соглашение недействительно, или утратило силу, или не может быть исполнено. Предъявление иска в государственный суд по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, не является препятствием для рассмотрения данного дела и вынесения решения международным арбитражным судом.

Международный арбитражный суд при рассмотрении каждого спора взимает арбитражный сбор, а также издержки, связанные с рассмотрением дела (**арбитражные расходы**).

Гл. 4 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде» определен состав международного арбитражного суда, отвод арбитра, эксперта, переводчика. Количественный состав международного арбитражного суда для разрешения спора определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения включает трех арбитров.

Стороны могут по взаимному соглашению определить порядок назначения арбитра или арбитров при условии соблюдения положений ч. 3, 4 и 5 ст. 17 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде».

Состав международного арбитражного суда может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или действительности арбитражного соглашения.

Состав международного арбитражного суда должен предоставить при рассмотрении спора каждой стороне все возможности для изложения ее позиции, защиты прав.

В соответствии со ст. 25 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде» при условии соблюдения положений настоящего Закона стороны могут по своему усмотрению договориться о порядке разбирательства дела составом международного арбитражного суда. При отсутствии такой договоренности состав международного арбитражного суда ведет разбирательство дела в том порядке, который при-

знает необходимым для обеспечения вынесения законного и обоснованного решения.

Стороны могут по своему усмотрению договориться о месте проведения заседаний международного арбитражного суда. При отсутствии такой договоренности место проведения заседаний определяется составом международного арбитражного суда с учетом обстоятельств дела и мнения сторон.

Если стороны не договорились о языке (языках), на котором будет проходить разбирательство дела, состав международного арбитражного суда по своему усмотрению определяет этот язык (языки) с учетом пожеланий сторон и возможностей арбитров.

Если стороны не договорились об ином, производство по делу в международном арбитражном суде для рассмотрения конкретного спора начинается со дня, когда исковое заявление получено ответчиком.

Состав международного арбитражного суда разрешает спор в соответствии с правом, которое стороны избрали в качестве применимого к существу спора. Любое указание на право или систему права какого-либо государства должно толковаться как непосредственная отсылка к материальному праву этого государства, а не к его коллизионным нормам.

Коллегиальный состав международного арбитражного суда выносит решение большинством голосов арбитров.

Стороны вправе заключить мировое соглашение, прекратив разбирательство и зафиксировав достигнутое мировое соглашение в виде решения на согласованных сторонами условиях.

Разбирательство дела оканчивается вынесением решения или определения о прекращении разбирательства дела.

Обжалование решения международного арбитражного суда может быть произведено лишь путем подачи ходатайства в экономический суд области (г. Минска) по месту нахождения международного арбитражного суда о его отмене по основаниям, предусмотренным ч. 2, 3 ст. 43 Закона «О международном арбитражном (третейском) суде».

НОТАРИАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ЗАЩИТЫ И ОХРАНЫ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ

35.1. Понятие, задачи и система нотариата

Нотариат – самостоятельный орган, реализующий функцию превентивного правосудия в целях обеспечения законности и стабильности в обществе, защиты прав граждан и юридических лиц. Нотариальное оформление предупреждает обращение в суд либо облегчает разрешение гражданских дел в случае такого обращения.

История нотариата восходит к временам Древнего Востока, Древнего Рима. Зарождение нотариата как правового института усматривается в деятельности *tabelliones* (от лат. *tabella* – дощечка, традиционный материал римского документа), не состоявших на государственной службе, но под контролем государства занимавшихся составлением юридических актов и служебных бумаг, т. е. облечением юридических сделок в документальную форму, получая за это вознаграждение. Зарождение нотариата в ВКЛ происходило прежде всего в рамках судебной системы и было связано с увеличением заключаемых сделок, необходимостью их письменного оформления в судебных книгах, а также их правовой регламентацией прежде всего Статутами ВКЛ 1566, 1588 гг. Во второй половине XIX в. развитие нотариата было связано с судебной реформой 1864 г. После революции 1917 г. в Декрете ВЦИК от 7 марта 1918 г. № 2 «О суде» и Декрете СНК РСФСР от 13 июля 1918 г. № 3 «О суде» указывалось, что надписи о принудительном исполнении по векселям, закладным и нотариальным заемным письмам на основании правил о принудительном исполнении делаются нотариусами, а в местностях, где таковых нет, лицами, их заменяющими. С 1 октября 1921 г. начал свою работу нотариальный отдел при Народном комиссариате юстиции. Советский период явно показал тесную связь нотариата с частной собственностью, развитием гражданского оборота, по мере становления которого возрастала потребность и нотариальных услугах. В настоящее время законодательство о нотариате и нотариальной деятельности находится в процессе своего развития и совершенствования¹.

В мире выделяют два типа нотариальных систем: латинскую и англосаксонскую. Систему латинского типа характеризует применение исключительно писаного закона. Международный союз латинского нота-

¹ См.: Кирвель И.Ю. Нотариат и нотариальная деятельность : учеб. пособие. – Минск, 2015. – С. 13–24, 30.

риата создан в 1948 г. и объединяет нотариальные палаты более 80 стран мира. Республика Беларусь не входит в Международный союз латинского нотариата, но анализ Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности» позволяет сделать вывод, что белорусский нотариат функционирует на основных принципах латинского нотариата¹.

Правовую основу деятельности нотариата составляют Конституция, Закон «О нотариате и нотариальной деятельности» и иные акты законодательства, а также международные договоры Республики Беларусь. Особое значение для реформы нотариата имеет Указ Президента Республики Беларусь от 27 ноября 2013 г. № 523 «Об организации нотариальной деятельности в Республике Беларусь», принятый в целях совершенствования деятельности нотариата, повышения статуса нотариуса и его роли в обеспечении прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

В настоящее время Закон «О нотариате и нотариальной деятельности» изложен в новой редакции (ст. 4 Закона Республики Беларусь от 5 января 2016 г. № 355-З «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам нотариальной деятельности»). Данный закон закрепил правовые, организационные, социально-экономические основы деятельности нотариата, задачи и принципы нотариальной деятельности в Республике Беларусь, а также урегулировал отношения в области осуществления нотариальной деятельности. Его принятие обусловлено необходимостью совершенствования правового регулирования общественных отношений в сфере нотариата, необходимостью согласования норм различных нормативных правовых актов.

Структурно Закон «О нотариате и нотариальной деятельности» состоит из 5 разделов, включающих 21 главу и 119 статей. В частности, в разд. 1 определены основы деятельности нотариата, задачи и принципы нотариальной деятельности, лица, совершающие нотариальные действия, место осуществления нотариальной деятельности. В данном разделе также уточнены особенности регулирования нотариальной деятельности и руководство нотариатом, контроль за соблюдением законодательства о нотариате. Разд. 2 содержит нормы, регулирующие полномочия, обязанности и ответственность нотариуса, особенности приобретения статуса нотариуса и др. В разд. 3 названного закона закреплены виды нотариальных действий и основные правила их совершения, в разд. 4 – правила совершения отдельных видов нотариальных

¹ См.: Кулак С. Латинский нотариат в Республике Беларусь? // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. – 2013. – № 3. – С. 126–127.

действий, в разд. 5 уточнены вопросы, связанные с применением норм иностранного права, а также порядок взаимодействия нотариуса с органами юстиции иностранных государств.

В соответствии со ст. 1 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» **нотариат в Республике Беларусь** включает нотариусов, уполномоченных должностных лиц местных исполнительных и распорядительных органов (далее – уполномоченные должностные лица), дипломатических агентов дипломатических представительств Республики Беларусь и консульских должностных лиц консульских учреждений Республики Беларусь (далее – должностные лица загранучреждений), обеспечивающих защиту прав и законных интересов граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и юридических лиц, государственных интересов путем совершения нотариальных действий от имени Республики Беларусь.

В Законе «О нотариате и нотариальной деятельности» задачи нотариальной деятельности значительно расширены (ст. 4). **Задачами нотариальной деятельности** являются:

обеспечение защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, государственных интересов путем совершения нотариальных действий;

нотариальное удостоверение сделок, бесспорных прав и фактов в целях придания им юридической достоверности и обеспечения стабильности гражданского оборота;

оказание юридической помощи в порядке, установленном законодательством;

формирование уважительного отношения к закону.

Нотариальная деятельность в Республике Беларусь основывается **на принципах** законности, беспристрастности, независимости, обеспечения нотариальной тайны (ст. 5 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

В Законе «О нотариате и нотариальной деятельности» введено понятие «нотариальная тайна» и закреплена обязанность нотариусов и уполномоченных должностных лиц по ее соблюдению. **Нотариальная тайна** представляет собой сведения по совершенному нотариальному действию, а также иные сведения, полученные при совершении нотариального действия или обращении к нотариусу, уполномоченному должностному лицу заинтересованного лица, в том числе о его личных неимущественных и (или) имущественных правах и обязанностях (п. 1 ст. 9).

Законодатель также уточнил сведения, которые не составляют нотариальную тайну. Так, нотариальную тайну не составляют сведения:

об отмененной доверенности (дата удостоверения и отмены доверенности, фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) нотариуса, удостоверившего доверенность, порядковый номер в реестре для регистрации нотариальных действий);

открытии наследственного дела (фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) наследодателя, фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) нотариуса, открывшего наследственное дело). Законом «О нотариате и нотариальной деятельности» определены должностные лица государственных органов, иные лица, которые вправе по письменному требованию получить сведения, составляющие нотариальную тайну, а также содержащие их документы (п. 3 ст. 9). К таким государственным органам и должностным лицам, в частности, относятся судьи, судебные исполнители, прокуроры, органы уголовного преследования.

Особенности организации деятельности нотариата:

1) *нотариусы имеют единый статус нотариуса*. Частные нотариусы, совершавшие нотариальные действия с 1 февраля 1993 г., после вступления в силу с 1 января 2014 г. Указа Президента Республики Беларусь от 27 ноября 2013 г. № 523 прекратили свою деятельность. Единый статус нотариуса достигнут положениями о введении единого документа, подтверждающего полномочия нотариуса на право осуществления нотариальной деятельности, – свидетельства на осуществление нотариальной деятельности, которое выдается на неопределенный срок и действует в пределах указанного в нем нотариального округа¹;

2) *нотариальная деятельность нотариусов не является предпринимательской деятельностью, нотариусы ограничены в праве заниматься деятельностью, связанной с извлечением прибыли*. Нотариусы не вправе заниматься предпринимательской и любой иной оплачиваемой деятельностью, кроме нотариальной, за исключением случаев, установленных Законом «О нотариате и нотариальной деятельности», иными законодательными актами;

3) *организационными формами осуществления нотариусами нотариальной деятельности являются нотариальные конторы и нотариальные бюро* (государственные нотариальные конторы и ведомственные нотариальные архивы упразднены). Нотариальные конторы и нотариальные бюро являются местом осуществления нотариальной

¹ См.: Захарова Ж. Основные направления реформы нотариата // Юстиция Беларуси. – 2014. – № 1. – С. 17.

деятельности. В нотариальной конторе могут осуществлять нотариальную деятельность один нотариус и более. Если в нотариальной конторе осуществляют нотариальную деятельность два и более нотариуса, то руководство нотариальной конторой осуществляется заведующим, назначаемым из числа нотариусов нотариальной конторы территориальной нотариальной палатой по согласованию с главным управлением юстиции. В нотариальном бюро осуществляет нотариальную деятельность один нотариус. Нотариальная контора и нотариальное бюро не являются юридическими лицами.

Осуществление нотариальной деятельности может производиться вне нотариальной конторы, нотариального бюро, местного исполнительного и распорядительного органа в порядке, установленном Министерством юстиции: по просьбе заинтересованного лица о выезде нотариуса, уполномоченного должностного лица; при выезде нотариуса в агрогородки, а также в иные населенные пункты в случаях, определенных Министерством юстиции;

4) *за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера нотариусы взимают нотариальный тариф, а не государственную пошлину.* Нотариальные тарифы за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера нотариусами, а также тарифы на услуги технического характера, оказываемые работниками нотариальных архивов, и категории лиц, освобожденных от уплаты нотариального тарифа за совершение нотариальных действий, установлены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 27 декабря 2013 г. № 1145 «Об утверждении нотариальных тарифов за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера нотариусами и тарифов на услуги технического характера, оказываемые работниками нотариальных архивов».

Труд нотариусов оплачивается за счет средств, поступивших от граждан и юридических лиц за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, остающихся в распоряжении нотариусов после уплаты налогов, других обязательных платежей, средств Белорусской нотариальной палаты, территориальных нотариальных палат;

5) *органом нотариального самоуправления в Республике Беларусь является Белорусская нотариальная палата,* которая обеспечивает организацию нотариального обслуживания, его доступность и качество, сохранность и учет документов нотариальных архивов, осуществление мониторинга соблюдения нотариусами законодательства о нотариате,

методическое руководство и координацию деятельности нотариусов, осуществление материально-технического, финансового и кадрового обеспечения нотариальных контор, нотариальных архивов.

Высшим органом Белорусской нотариальной палаты является общее собрание (собрание уполномоченных) Белорусской нотариальной палаты. Общее собрание (собрание уполномоченных) созывается правлением Белорусской нотариальной палаты, но не реже одного раза в год. Коллегиальным исполнительным органом Белорусской нотариальной палаты является правление Белорусской нотариальной палаты. Председатель Белорусской нотариальной палаты и его заместитель избираются правлением из его состава сроком на четыре года.

Структурными подразделениями Белорусской нотариальной палаты являются территориальные нотариальные палаты – организационные структуры с правами юридического лица, создаваемые Белорусской нотариальной палатой в областях и г. Минске в целях организации нотариального обслуживания граждан и юридических лиц на соответствующей территории;

6) *функция регулирования нотариальной деятельности и контроля за ее осуществлением сохранена за государством:* на Министерство юстиции Республики Беларусь возложено регулирование нотариальной деятельности и руководство нотариатом в Республике Беларусь, а также контроль за соблюдением нотариусами, Белорусской нотариальной палатой, ее организационными структурами законодательства о нотариате. «Избранная концепция реформы нотариата в полной мере соответствует международным стандартам развития данного института. Так, в соответствии со ст. 6 основополагающих принципов нотариальной системы латинского типа, установленных Международным Союзом Нотариата и утвержденных Ассамблеей нотариатов – членов в Риме 8 ноября 2005 года (приняты в новой редакции Ассамблеей нотариатов – членов в Лиме 8 октября 2013 года), нотариусы должны осуществлять свои функции под руководством Министерства юстиции и находиться под контролем Министерства юстиции Республики Беларусь»¹.

Нотариус наделен следующими полномочиями (п. 1 ст. 24 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):

совершать нотариальные действия;

истребовать от государственных органов и иных организаций, в том числе из автоматизированных информационных систем в установленном законодательными актами порядке, сведения и (или) документы, необходимые для совершения нотариальных действий (за исключением

¹ Захарова Ж. Новый Закон Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» // Юстиция Беларуси. – 2016. – № 12. – С. 19.

сведений и (или) документов, для выдачи которых требуется вынесение судебного постановления), а также без письменного согласия физического лица следующую информацию:

основные персональные данные физического лица в отношении должника при совершении исполнительной надписи, в отношении умершего гражданина при оформлении наследственных прав;

основные и дополнительные персональные данные физического лица, необходимые для совершения сделки, связанной с отчуждением имущества, удостоверением договора о залоге имущества, брачного договора, выдачи свидетельства о праве собственности на долю в имуществе, нажитом супругами в период брака, удостоверения согласия в случае, когда нотариальное удостоверение согласия предусмотрено законодательством;

данные о реквизитах документов, подтверждающих основные и дополнительные персональные данные, в случаях, указанных в абзацах 4 и 5 п. 1 ст. 24 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»;

составлять проекты сделок, согласий, заявлений и иных нотариальных документов;

изготавливать копии документов и выписки из документов;

разъяснять и консультировать по вопросам совершения нотариальных действий;

откладывать или приостанавливать совершение нотариального действия в случаях, предусмотренных п. 2 и 3 ст. 61 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»;

совершать иные действия, предусмотренные Законом «О нотариате и нотариальной деятельности» и иными законодательными актами.

В случае если основанием для государственной регистрации недвижимого имущества, прав, ограничений (обременений) прав на него и сделок с ним являются документы, удостоверенные либо выданные нотариусом, нотариус, совершивший соответствующее нотариальное действие, представляет интересы лиц (лица), обратившихся за совершением этого действия, в республиканской или территориальной организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним по письменному заявлению этих лиц (лица).

Нотариус имеет печать с изображением Государственного герба Республики Беларусь, указанием своего статуса (нотариус), фамилии, собственного имени, отчества (если таковое имеется), нотариального округа, а также может иметь штампы удостоверительных надписей и бланки нотариуса. Документом, подтверждающим статус нотариуса и его членство в Белорусской нотариальной палате, является удостоверение нотариуса.

Одной из новелл законодательства о нотариате является определение в п. 1 ст. 19 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» понятия «единая электронная система учета нотариальных действий и наследственных дел», под которой понимается комплекс программно-технических средств, предназначенных для поиска, получения, передачи, сбора, обработки, накопления, хранения, использования и (или) предоставления информации о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия. В единую электронную систему, собственником которой является Белорусская нотариальная палата, вносятся сведения: о совершении нотариальных действий; открытии наследственных дел; иные сведения справочного и аналитического характера, касающиеся нотариальной деятельности. Защита сведений, содержащихся в единой электронной системе, осуществляется в соответствии с законодательством об информации, информатизации и защите информации (п. 2, 3, 8 ст. 19 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

35.2. Виды нотариальных действий

Нотариальные действия – юридически значимые действия, совершаемые в установленном законом порядке по просьбе заинтересованных лиц нотариусами, уполномоченными должностными лицами, должностными лицами загранучреждений, направленные на удостоверение бесспорного права, подтверждение фактов, имеющих юридическое значение, совершение исполнительных надписей, а также на принятие мер охранительного значения.

Компетенция соответствующих должностных лиц при совершении нотариальных действий различна. Наиболее широкой компетенцией обладают нотариусы. В настоящее время имеет место тенденция увеличения количества совершаемых нотариальных действий, что обусловлено изменением в конце 2011 г. порядка разрешения отдельных дел приказного производства: в компетенцию нотариата передана часть функций судов по приказному производству (бесспорные требования на разрешение во внесудебном порядке, путем совершения исполнительных надписей нотариусами о взыскании задолженности по налогам, кредитам, услугам связи, коммунальным платежам и т. д.)¹.

В юридической литературе предложены различные классификации нотариальных действий. Так, нотариальные действия в зависимости **от объекта установления** разграничивают на нотариальные действия,

¹ См.: О работе органов и организаций системы юстиции в 2012 году // Юстиция Беларуси. – 2013. – № 2. – С. 4.

которыми подтверждаются регулятивные права; действия, которыми подтверждаются охранительные права (права, возникающие в случае нарушения регулятивных прав); действия, которыми подтверждаются факты – юридические волеизъявления (действия, прямо направленные на создание прав и обязанностей), а также действия, которыми подтверждаются иные факты (объективные обстоятельства и действия)¹. Наиболее традиционной классификацией нотариальных действий является классификация в зависимости *от их цели и содержания*: нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных фактов, имеющих юридическое значение; нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорного права; нотариальные действия, направленные на придание исполнительной силы платежным и долговым документам; охранительные нотариальные действия².

Виды нотариальных действий определены гл. 10 разд. III Закона «О нотариате и нотариальной деятельности».

В частности, *нотариусы* совершают следующие нотариальные действия (ст. 54 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):

- удостоверяют сделки (в том числе завещания), согласия, доверенности;
- принимают меры по охране наследства и управлению им;
- выдают свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в имуществе, нажитом супругами в период брака;
- свидетельствуют верность копий документов и выписок из документов, подлинность подписи на документах, верность перевода документов с одного языка на другой;
- удостоверяют факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии, время предъявления документов;
- передают заявления граждан и юридических лиц другим гражданам и юридическим лицам, принимают в депозит нотариуса деньги в белорусских рублях и иностранной валюте и (или) ценные бумаги;
- совершают исполнительные надписи, протесты векселей;
- принимают на хранение документы;
- обеспечивают доказательства, необходимые для ведения дел в органах иностранных государств, а также письменные доказательства для рассмотрения дел в судах общей юрисдикции Республики Беларусь, совершают иные нотариальные действия.

¹ См.: Вершинин А.П. Юридические документы в нотариальной и судебной практике. – М., 1993. – С. 56.

² См.: Гражданский процесс. Особенная часть. – С. 497–498.

Уполномоченные должностные лица совершают следующие нотариальные действия (ст. 55 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):

- удостоверяют завещания, согласия, доверенности;
 - принимают меры по охране наследства или управлению им по поручению нотариуса;
 - свидетельствуют верность копий документов и выписок из документов, подлинность подписи на документах;
 - выдают дубликаты нотариально удостоверенных документов, экземпляры которых имеются на хранении в местном исполнительном и распорядительном органе.
- Должностные лица загранучреждений* (ст. 56 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):
- удостоверяют сделки (в том числе завещания), согласия, доверенности;
 - принимают меры по охране наследства или управлению им по поручению нотариуса;
 - выдают свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в имуществе, нажитом супругами в период брака;
 - свидетельствуют верность копий документов и выписок из документов, подлинность подписи на документах, верность перевода документов с одного языка на другой;
 - удостоверяют факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии, время предъявления документов;
 - принимают в депозит должностных лиц загранучреждений денежные средства и (или) ценные бумаги;
 - совершают исполнительные надписи, морские протесты;
 - принимают на хранение документы;
 - обеспечивают доказательства;
 - выдают дубликаты нотариально удостоверенных документов, экземпляры которых имеются на хранении в загранучреждении.

Особенности свершения нотариальных действий:

1. Перечень нотариальных действий, совершаемых нотариусами и должностными лицами загранучреждений, открыт. Названные лица вправе совершать иные нотариальные действия, предусмотренные законодательством Республики Беларусь. В то же время должностные лица загранучреждений не вправе удостоверять договоры об отчуждении и залоге недвижимого имущества, право собственности или иное право, на которое зарегистрированы на территории Республики Беларусь, а также принимать меры по охране наследства или управлению им без поручения нотариуса.

2. Уполномоченные должностные лица не вправе оформлять документы, предназначенные для действия за пределами Республики Беларусь, и совершать нотариальные действия на имя и от имени соответствующего местного исполнительного и распорядительного органа и работников этого органа.

3. Иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные и международные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами) имеют право наравне с гражданами и юридическими лицами Республики Беларусь обращаться на территории Республики Беларусь за совершением нотариальных действий к нотариусам, уполномоченным должностным лицам.

4. Нотариусы, уполномоченные должностные лица не вправе совершать:

нотариальные действия, результаты которых представляют для них имущественный или иной личный интерес;

нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своего супруга (супруги), его (ее) и своих родственников (родителей, усыновителей (удочерителей), детей, в том числе усыновленных (удочеренных), родных братьев и сестер, деда, бабушки, внуков);

нотариальные действия на имя и от имени нотариусов и работников соответствующих нотариальной конторы, нотариального бюро.

35.3. Основные правила совершения нотариальных действий

Основные правила совершения нотариальных действий определяют место и срок их совершения, порядок установления личности граждан, обратившихся за совершением нотариального действия, проверку дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, подлинности подписей лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, порядок подписания и требования к нотариальным документам, документам, представляемым для совершения нотариальных действий, регистрацию нотариальных действий, отказ в их совершении.

Правила совершения отдельных видов нотариальных действий определены разд. IV Закона «О нотариате и нотариальной деятельности». В данном разделе детализированы правила совершения удостоверения сделок, доверенностей, согласий (гл. 12), принятия мер по охране наследства и управлению им, выдачи свидетельств о праве на наследство (гл. 13), выдачи свидетельств о праве собственности на долю в имуществе, нажитом супругами в период брака (гл. 14), свидетельствования верности копий документов и выписок из документов, подлинности под-

писи и верности перевода документов, выдачи дубликатов документов (гл. 15), удостоверения фактов, передачи заявлений граждан и юридических лиц другим гражданам и юридическим лицам (гл. 16), принятия в депозит нотариуса денежных средств и (или) ценных бумаг (гл. 17), совершения исполнительных надписей и протестов векселей, принятия документов на хранение (гл. 18), обеспечения доказательств (гл. 19).

Нотариальные действия совершаются (ст. 59 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):

в помещении нотариальной конторы, нотариального бюро, местного исполнительного и распорядительного органа;

вне помещения нотариальной конторы, нотариального бюро, местного исполнительного и распорядительного органа в порядке, установленном Министерством юстиции: по просьбе заинтересованного лица о выезде нотариуса, уполномоченного должностного лица; при выезде нотариуса в агрогородки, а также в иные населенные пункты в случаях, определенных Министерством юстиции (п. 3 ст. 13).

Место осуществления нотариальной деятельности должностными лицами загранучреждений устанавливается законодательством, регулирующим деятельность загранучреждений.

Нотариусу предоставляются сведения и (или) документы, необходимые для совершения нотариальных действий. Нотариус вправе истребовать сведения и (или) документы, необходимые для совершения нотариальных действий (ст. 60 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

Срок совершения нотариальных действий (п. 1 ст. 61 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»):

в день обращения лица за совершением нотариального действия при наличии сведений и (или) документов, необходимых для совершения такого действия, в том числе подтверждающих уплату нотариального тарифа и других необходимых в соответствии с Законом «О нотариате и нотариальной деятельности» платежей, если иное не установлено законодательными актами. Данный срок может быть продлен для выполнения большого объема работы, необходимой при совершении нотариального действия, до трех рабочих дней, а при обеспечении письменных доказательств до одного месяца;

не позднее следующего дня после получения документов, установленных законодательством для совершения исполнительной надписи о взыскании с работающих родителей (единственного родителя) расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, в случае уклонения таких родителей (единственного родителя) от возмещения указанных расходов;

не позднее дня, следующего за днем предъявления нотариусу документа, принятого при создании хозяйственного общества, документа органа управления хозяйственного общества при удостоверении факта достоверности указанных документов.

Совершение нотариального действия может быть отложено по решению нотариуса, уполномоченного должностного лица в случае необходимости:

- направления документов на экспертизу;
- установления в соответствии с законодательством отсутствия у заинтересованных лиц возражений против совершения этого действия;
- проведения для совершения нотариального действия иных мероприятий, предусмотренных законодательством.

Совершение нотариального действия откладывается на срок:

до одного месяца, если иной срок не установлен Законом «О нотариате и нотариальной деятельности»;

до дня получения истребуемых сведений и (или) документов – в случае истребования нотариусом необходимых для совершения нотариального действия сведений и (или) документов, выдаваемых компетентными органами иностранных государств;

не более 10 рабочих дней по заявлению заинтересованного лица, желающего обратиться в суд для оспаривания права или факта, об удостоверении которых просит другое заинтересованное лицо. Если в течение этого срока заинтересованное лицо, оспаривающее право или факт, не представит сообщение суда о поступлении соответствующего заявления, нотариальное действие должно быть совершено (п. 2 ст. 61 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

Требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий, и документам нотариального делопроизводства:

запрещено принимать документы, имеющие подчистки, приписки, зачеркнутые слова, неоговоренные исправления; выполненные с нарушением правил делопроизводства; содержащие сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию граждан, а также деловую репутацию юридических лиц; не соответствующие требованиям законодательства;

текст нотариально удостоверяемого документа, выражающего содержание сделки, или другого документа должен быть написан ясно и четко, указываемые в нем суммы и сроки должны быть обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц хотя бы один раз приведены без сокращений с указанием места нахождения этих юридических лиц;

фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) гражданина, его место жительства (место пребывания) должны быть написаны полностью;

документ, состоящий из двух и более листов, должен быть прошит, его листы пронумерованы, запись о количестве прошитых листов заверяется подписью лица, выдавшего документ либо совершившего нотариальное действие, и скрепляется печатью (ст. 66 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»);

нотариальные документы, оформляемые при свидетельствовании верности копий документов, выписок из документов, подлинности подписи на документах, составляются в одном экземпляре. Нотариальные документы, выражающие содержание сделки, составляются в количестве, превышающем число участников сделки на один экземпляр. Все экземпляры нотариального документа имеют одинаковую юридическую силу. В случае расхождения между экземплярами нотариального документа приоритет имеет экземпляр, имеющийся на хранении у нотариуса, в нотариальной конторе, местном исполнительном и распорядительном органе, загранучреждении либо хранящийся в нотариальном архиве (ст. 67 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

Все нотариальные действия регистрируются в соответствующих реестрах, запись в реестре является доказательством совершения нотариального действия.

Нотариусы, уполномоченные должностные лица отказывают в совершении нотариального действия, если:

- совершение такого действия нарушает государственные интересы;
- заявитель является ненадлежащим лицом, с просьбой о совершении нотариального действия обратились лицо, не способное в соответствии со ст. 64 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» участвовать в совершении нотариального действия, или представитель гражданина либо юридического лица, не имеющий необходимых полномочий;
- это нотариальное действие подлежит совершению другим нотариусом, уполномоченным должностным лицом;
- по истечении срока отложения нотариального действия обстоятельства, препятствующие его совершению, не устранены;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства;
- совершение такого действия противоречит иным требованиям законодательства (п. 1 ст. 71 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

Если иное не установлено Законом «О нотариате и нотариальной деятельности», нотариус, уполномоченное должностное лицо, отказавшие гражданину или юридическому лицу в совершении нотариального действия, по письменному заявлению этих гражданина или юридического лица должны в течение трех рабочих дней с даты поступления

заявления вынести постановление об отказе в совершении нотариального действия. В постановлении должны быть указаны причины отказа и разъяснен порядок его обжалования (п. 2 ст. 71 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности»).

Порядок обжалования нотариальных действий или отказов в их совершении установлен ст. 72 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности». В частности, лица, обратившиеся за совершением нотариального действия и считающие неправильным совершенное нотариальное действие или неправомерным отказ в совершении нотариального действия, а также лица, интересы которых ущемлены в связи с совершением нотариального действия, вправе подать жалобу в суд по месту нахождения нотариальной конторы, нотариального бюро или государственного органа, юридических лиц, иных организаций, должностные лица которых в силу закона вправе совершать нотариальные действия. Обжалование совершенных нотариальных действий, отказов в совершении нотариальных действий осуществляется в порядке, предусмотренном ГПК и ХПК. Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом.

Учебное издание

**Пашкеев Михаил Александрович,
Паращенко Виктор Владимирович,
Фицук Татьяна Михайловна,
Чигилейчик Андрей Викторович**

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Учебное пособие

В 2 частях

Часть 2

Редактор *С.А. Ржановская*
Компьютерная верстка *Г.М. Граховской*
Технический редактор *Ю.С. Романюк*
Корректор *А.С. Мигно*

Подписано в печать 14.04.2017. Формат 60×84^{1/16}.
Бумага офсетная. Ризография. Усл. печ. л. 14,65. Уч.-изд. л. 14,39.
Тираж 380 экз. Заказ 90.

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь».
Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий № 1/102 от 02.12.2013.
Пр-т Машерова, 6, 220005, Минск.

Г75 **Гражданский процесс** : учебное пособие : в 2 ч. / М.А. Пашкеев [и др.] ; учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2017.

ISBN 978-985-576-051-2.

Ч. 2. – 249, [3] с.

ISBN 978-985-576-053-6.

Учебное пособие подготовлено в соответствии с программой для учреждений высшего образования юридического профиля.

Раскрывается порядок искового производства в суде первой инстанции. Освещаются особенности отдельных видов судопроизводства по гражданским делам. Анализируется порядок производства в суде второй инстанции. Рассматривается порядок исполнительного производства. Излагаются основные правила международного гражданского процесса, третейского разбирательства, а также особенности нотариального порядка защиты и охраны прав и законных интересов.

Теоретический материал базируется на законодательстве Республики Беларусь и рассматривается с учетом правоприменительной практики.

Предназначено для обучающихся учреждений высшего образования, осуществляющих подготовку по юридическим специальностям, а также для курсантов, слушателей, преподавателей, научных работников, аспирантов (адъюнктов) и магистрантов. Будет полезным для практических работников органов внутренних дел, прокуратуры, суда, нотариата, других практикующих юристов, а также всех тех, кто интересуется проблемами гражданского процессуального права.

УДК 347.9
ББК 67.410