

**РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН**  
**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ**  
**Карагандинская академия им. Б. Бейсенова**

*Г. А. Аубакирова*

**ГРАЖДАНСКОЕ  
ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО  
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

*Курс лекций*

**Караганда**  
**2019**

УДК 347.9 (075)

ББК 67.410я73

А 93

Публикуется по решению ученого совета Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова.

**Рецензенты:** *Абыласимов М. Н.*, доцент кафедры конституционного и международного права Карагандинского государственного университета им. Е. А. Букетова, доктор философии (PhD); *Нурғалиев Б. Б.*, заместитель начальника кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, кандидат юридических наук.

*Аубакирова Г. А.*

**А 93** Гражданское процессуальное право: Курс лекций. — Караганда: Карагандинская академия МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, 2019. — 248 с.

ISBN 978-601-7589-12-7

В курсе лекций освещаются основные институты гражданского процессуального права Республики Казахстан.

Предназначен для курсантов, магистрантов высших учебных заведений МВД РК.

ISBN 978-601-7589-12-7

УДК 347.9 (075)

ББК 67.410я73

© Карагандинская академия МВД РК  
им. Б. Бейсенова, 2019;  
© Аубакирова Г. А., 2019

## ВВЕДЕНИЕ

Гражданское процессуальное право (гражданский процесс) — одна из профилирующих фундаментальных учебных дисциплин юридических высших учебных заведений Республики Казахстан.

Предметом изучения данной отрасли права являются нормы права, регулирующие общественные отношения, возникающие при осуществлении правосудия по гражданским делам, а также правовые категории, научные взгляды и концепции, характерные для науки гражданского процесса.

Гражданский процесс есть урегулированная нормами гражданского процессуального права форма деятельности судов общей юрисдикции по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Под гражданскими делами понимаются дела, вытекающие из разнообразных правовых отношений, не только гражданских. Поскольку суды общей юрисдикции призваны в порядке гражданского судопроизводства защищать и охранять прежде всего права граждан на жизнь, здоровье, жилище, труд, собственность, пользование здоровой экологической средой и т. д., то для них нет ничего более важного, чем соблюдение существующих законов, их выполнение.

Получение курсантами глубоких знаний в области гражданского процессуального права — необходимое условие формирования квалифицированного состава судей, адвокатов, прокуроров, нотариусов, юристов.

Обучение гражданскому процессуальному праву (гражданскому процессу) осуществляется в различных формах: на лекциях, семинарских занятиях, при выполнении курсовых работ, в научных кружках и т. д.

В настоящем учебном пособии предпринята попытка комплексного изложения учебного материала, соответствующего программе данного курса. Подлежащие обязательному изучению темы излагаются с учетом современных концепций развития отечественного гражданского процессуального законодательства. Дается сравнительный анализ научных взглядов по многим аспектам гражданского процессуального права (гражданского процесса) и формируется авторский подход к различным проблематикам, дается оценка позиций ученых по спорным вопросам.

Подробно проанализированы: понятие гражданского процессуального права; принципы гражданского процесса, состав лиц, участвующих в деле; представительство в суде; подведомственность и подсудность гражданских дел; доказательства и доказывание в гражданском судопроизводстве; судебные расходы и штрафы; процессуальные сроки; иск; подготовка гражданского дела к судебному разбирательству; судебное разбирательство, поста-

новления суда первой инстанции; судебный приказ; производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, особое производство.

Раскрываются такие вопросы, как апелляционное производство, производство в суде кассационной инстанции, исполнительное производство.

Издание рассчитано на курсантов, магистрантов и преподавателей юридических вузов и факультетов, может быть использовано всеми, кто интересуется вопросами гражданского процессуального права (гражданского процесса).

**ТЕМА 1**  
**ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО**  
**КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА. ПРИНЦИПЫ**  
**ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

**1.1**

**ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.**  
**ЕГО ПРЕДМЕТ, МЕТОД, СИСТЕМА И ИСТОЧНИКИ**

Гражданское процессуальное право — одна из отраслей отечественного права, без которого система права не может нормально функционировать. Гражданское процессуальное право представляет собой совокупность гражданских процессуальных норм, регламентирующих правоприменительную деятельность судов общей юрисдикции по защите оспариваемых или нарушенных субъективных прав граждан, в том числе иностранных граждан, лиц без гражданства, а также организаций, как пользующихся, так и не пользующихся правами юридических лиц.

Эти нормы определенным образом сгруппированы в институты, процессуальные производства и т. п. Совокупность норм может быть признана самостоятельным образованием, отраслью отечественного права только при условии их систематизации. Последняя обеспечивает процессуальный режим гражданской юрисдикции, гарантирует законность, обоснованность и своевременность судебного рассмотрения и разрешения гражданских дел.

Социальная и юридическая ценность гражданского процессуального права определяется тем, что оно обеспечивает защиту и охрану гражданских, семейных, жилищных, трудовых, кооперативных прав. Защита в отношении нарушенных прав осуществляется судом различными способами, указанными в ст. 9 ГК, в частности путем восстановления положения, существовавшего до нарушения права, возмещения убытков, взыскания неустойки, компенсации за моральный вред и др.

Охрана прав целесообразна тогда, когда субъективные права еще не нарушены, и для того, чтобы они не были нарушены. Она заключается в устранении юридических неопределенностей в отношении заинтересованных лиц, установлении конкретных юридических фактов, от чего зависит осуществление в дальнейшем субъективных прав граждан и организаций, а также в признании или непризнании спорного правоотношения, сделки.

Объектом судебной охраны могут быть как субъективные права, так и юридические интересы граждан или организаций.

Правозащитная юрисдикция судов составляет содержание правосудия по гражданским делам. Соответственно гражданское процессуальное право

в общем виде может пониматься как самостоятельная отрасль права, регулирующая деятельность суда, а также субъектов, участвующих в гражданских правоотношениях.

Суммируя изложенное, следует признать, что гражданское процессуальное право — это совокупность гражданских процессуальных норм, регламентирующих порядок рассмотрения и разрешения судом гражданских дел (осуществление правосудия по гражданским делам), а также порядок принудительного исполнения судебных постановлений (решений, определенных) в отношении физических и юридических лиц, иностранцев, лиц без гражданства и организаций, пользующихся правами юридического лица.

Как любая другая отрасль права, гражданское процессуальное право характеризуется своеобразием предмета и метода правового регулирования, а также спецификой гражданских процессуальных норм.

Предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие в сфере гражданского судопроизводства (процесса), т. е. гражданские процессуальные отношения. Это объясняется тем, что в сфере правосудия общественные связи, не урегулированные правом, немислимы, поскольку все они имеют юридическую форму и существуют в виде гражданских процессуальных отношений.

Их возникновение, развитие и завершение регулируют нормы гражданского процессуального права. Однако предмет гражданского процесса следует отличать от предмета гражданского процессуального права. Предметом гражданского процесса как деятельности суда по осуществлению правосудия, протекающей в определенной процессуальной форме, являются конкретные гражданские дела, а предметом гражданского процессуального права как отрасли права — сам гражданский процесс, т. е. деятельность суда и иных его участников, а также органов исполнения в лице службы судебных приставов — исполнителей по исполнению актов юрисдикционных и неюрисдикционных органов.

Право устанавливает состав действий, имеющих юридическое значение, условия, при которых они могут оказывать влияние на права и обязанности участников, юридические последствия их совершения или несовершения и т. п., поэтому процессуальные правоотношения в сочетании с процессуальными действиями образуют осуществляемое судебной властью гражданское судопроизводство (процесс), которое и составляет предмет правового регулирования гражданского процессуального права.

Метод правового регулирования любой отрасли права обычно определяется либо как совокупность юридических средств, посредством которых обеспечивается регламентация общественных отношений, либо как система

правовых приемов регулирования, создающих специфический юридический режим в правосудии.

Метод правового регулирования гражданского процессуального права характеризуется двумя особенностями. Во-первых, возникновение гражданского процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую всегда зависят от воли заинтересованных лиц, а не суда (судьи). Во-вторых, обязательным и решающим субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд (судья), который принимает от имени государства властное решение, подлежащее в определенных случаях принудительному исполнению.

Следовательно, метод гражданского процессуального права можно охарактеризовать как императивно-диспозитивный, в котором властные отношения в равной степени сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных в исходе дела лиц. Это проявляется в составе и правовом положении субъектов правоотношений, характере юридических фактов, правах и обязанностях, санкциях.

Императивность метода правового регулирования определяется тем, что все гражданские процессуальные отношения являются отношениями власти и подчинения.

Диспозитивность, напротив, отражает другой аспект воздействия гражданского процессуального права в виде свободной реализации предоставленных прав и возложенных обязанностей, но в рамках закона; равенства прав и обязанностей применительно к одному и тому же виду субъектов; гарантированность прав и обязанностей сторон. То есть суд (судья) не вправе возбудить гражданское дело по собственной инициативе.

Такое право предоставлено только заинтересованным в процессуальном и материальном смысле субъектам гражданского процессуального права. Например, обжалование судебных актов и их исполнение зависят только от волеизъявления указанных субъектов.

Система гражданского процессуального права определяется совокупностью гражданских процессуальных норм, регулирующих правосудие по гражданским делам и обеспечивающих выполнение задач гражданского судопроизводства, и состоит из двух частей: судебной и несудебной формы защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций.

Судебная форма защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций включает в себя вопросы, имеющие отношение ко всему гражданскому судопроизводству: предмет и метод гражданского процессуального регулирования правосудия; принципы данной отрасли права; правоотношения; учение о лицах, участвующих в деле; предметная компетенция суда; гражданская процессуальная ответственность, стадии гражданско-процессуального права.

данского процесса, начиная от возбуждения производства по делу и заканчивая исполнительным производством, виды судопроизводств, а также законы, регламентирующие арбитражное и третейское судопроизводство, и др.

Несудебная форма защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций включает в себя вопросы, имеющие отношение к основам нотариального производства, которое регулируется не гражданскими процессуальными, а процедурными нормами и представляет собой не судопроизводство, а своеобразную деятельность управленческого характера.

### ***Нормы гражданского процессуального права***

Как и любая иная отрасль права, гражданское процессуальное право состоит из совокупности норм, т. е. общеобязательных мер должного или возможного поведения участников процесса, устанавливаемых государством.

Гражданские процессуальные нормы также содержат все признаки юридических норм. Они представляют собой общеобязательные формально-определенные правила деятельности суда и других субъектов судопроизводства и выражают государственную волю.

Своеобразие гражданских процессуальных норм заключается в том, что они:

1. Устанавливаются только государством и в виде закона (по общему правилу, данные нормы не включаются в подзаконные, акты).
2. Регулируют правовые действия и отношения в сфере правосудия.
3. Имеют цель способствовать своевременному, законному и обоснованному отправлению правосудия.
4. Обеспечены возможностью государственного принуждения, которое сочетается с другими средствами воздействия.

Указанное положение наиболее очевидно в отношении неисполнения или несоблюдения гражданских процессуальных предписаний (норм) лицами, участвующими в деле, и другими субъектами. Меры принуждения зачастую применяются к участникам после истечения срока, установленного в законе для добровольного исполнения той или иной обязанности (например, в случаях оставления судьей заявления без рассмотрения, когда стороны не просили рассмотреть дело в их отсутствие и не явились без уважительных причин по вторичному вызову и т. п.).

Особенность гражданских процессуальных норм заключается в том, что уровень их правовой обязательности различен: они могут быть обязательны не для всех субъектов гражданских процессуальных правоотношений, а лишь для какой-либо одной группы участников. Так, только эксперты обя-



заны проводить экспертизу и могут быть допрошены в суде. Суд имеет возможность назначить повторную или дополнительную экспертизу.

Обязанность составления судебного протокола возлагается только на секретаря судебного заседания, и только судья после объявления решения обязан разъяснить его содержание, порядок и срок обжалования.

Гражданские процессуальные нормы в зависимости от их направленности, содержания и нормативных источников принято подразделять на дефинитивные, регулятивные, организационные и охранительные.

Дефинитивные нормы содержат формулировку важнейших гражданских процессуальных понятий.

Регулятивные нормы составляют основной нормативный массив в гражданском процессуальном праве. В зависимости от степени обязательности они, в свою очередь, подразделяются на диспозитивные, выражающие управомочения, и императивные, устанавливающие процессуальные обязанности. По смыслу к императивным нормам близки запрещающие нормы, в которых четко выражены запреты.

Организационные нормы формируют процессуальную деятельность или содержание процессуальных документов и в первую очередь определяют гражданскую процессуальную форму. К ним относятся, например, нормы, закрепляющие развитие судебного заседания в суде первой инстанции, второй инстанции, реквизиты искового заявления, апелляционной, кассационной жалоб или представления, судебного протокола и др.

Охранительные нормы призваны обеспечить точное и беспрепятственное осуществление всех иных гражданских процессуальных норм. Характерная особенность названных норм состоит в их ярко выраженном санкционном характере, т. е. в том, что они регламентируют применение мер гражданской процессуальной ответственности и защиты.

Гражданские процессуальные нормы в основном сосредоточены в Гражданском процессуальном кодексе, что свидетельствует о достоинстве гражданского процессуального регулирования.

Вместе с тем некоторые процессуальные нормы (в основном те, что регламентируют судебную подведомственность возникающих споров о праве) помещаются в материально-правовых законах с целью создания удобств при их правоприменении, в результате чего заинтересованные лица имеют комплексный нормативный акт, регулирующий как добровольное, беспрепятственное осуществление субъективных прав и обязанностей, так и их защиту и принудительное осуществление в процессуальном порядке.

Так, например, в Кодексе о браке (супружестве) и семье и Гражданском кодексе РК помещены десятки гражданских процессуальных норм, например, о подведомственности споров о расторжении брака, лишении роди-

тельских прав, взыскании алиментов, об участии в суде органов опеки и попечительства, о признании усыновления недействительным, об установлении отцовства и др.

Кроме того, в Гражданском кодексе РК имеется достаточно гражданских процессуальных норм, не только предусматривающих подведомственность тех или иных споров о праве, но и свидетельствующих о дополнительных условиях их подведомственности, а также о распределении обязанности по доказыванию при ответственности за нарушение обязательств (например, презумпция вины лица, нарушившего обязательство), на основании которых суд вправе признать гражданина недееспособным или отказать в этом и т. д.

### ***Источники гражданского процессуального права***

Источниками гражданского процессуального права в юридическом значении являются те законодательные акты и международные договоры с участием Республики Казахстан, в которых содержатся гражданские процессуальные нормы, регулирующие гражданское судопроизводство.

Гражданское процессуальное право является правом кодифицированным. Источники гражданского процессуального права как внешняя форма выражения права — это нормативные акты различного уровня, содержащие нормы указанной отрасли права.

Для источников гражданского процессуального права характерно:

1. Преобладание среди источников гражданского процессуального права законов и в меньшей степени подзаконных актов.
2. Расширение сферы законодательных актов, содержащих нормы гражданского процессуального права.

Источниками граждански-процессуального права являются: Конституция Республики Казахстан<sup>1</sup>, Гражданский процессуальный кодекс РК<sup>2</sup>, Конституционный закон РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 г. № 132-П<sup>3</sup>, Закон РК «Об исполнительном

---

<sup>1</sup> Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г.) (с изм. и доп. по сост. на 23.03.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1005029](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029).

<sup>2</sup> Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 г. № 377-V (с изм. и доп. по сост. на 22.07.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34329053](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34329053).

<sup>3</sup> Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 г. № 132-П (с изм. и доп. по сост. на 21.02.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1021164](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021164).

производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 г. № 261-IV<sup>4</sup>, подзаконные акты, постановления Пленума Верховного Суда РК.

В Конституции РК<sup>1</sup> в основном содержатся нормы общего характера, закрепляющие организацию судебной системы, организационные и некоторые функциональные принципы правосудия, а также право на судебную защиту, нормы, в силу которых судоустройство, разработка и принятие гражданского процессуального законодательства отнесены исключительно к ведению Республики Казахстан.

В Конституционном законе РК «О судебной системе и статусе судей»<sup>3</sup> закреплены нормы, детализирующие конституционные положения, касающиеся организационных устройств судов, их системы, статуса судей, порядка их назначения и основных принципов процесса.

Гражданский процессуальный кодекс РК<sup>2</sup>, принятый 31 октября 2015 г. и вступивший в действие с 1 января 2016 г., содержит большую часть норм.

Нормы Гражданского процессуального кодекса РК<sup>2</sup> сформулированы в 505 статьях (58 глав и 4 раздела), каждая из которых посвящена судебному производству в первой, апелляционной, кассационной инстанциях и пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам. Самостоятельные разделы закрепляют общие положения судопроизводства и включают вопросы отечественного гражданского процесса с участием иностранных лиц.

В Гражданский процессуальный кодекс РК<sup>2</sup> включены также нормы, имеющие основополагающее для правосудия значение при разбирательстве гражданских дел, такие, как, например, нормы, регламентирующие полномочия и деятельность суда, права и обязанности всех участников процесса, реквизиты процессуальных документов, а также нормы, определяющие основания и меры процессуальной ответственности.

Кроме того, кодексом предусмотрены как общие правила рассмотрения и разрешения исковых дел, так и особенности судебного разбирательства различных категорий неисковых дел.

Кодекс является главным гражданским процессуальным законом. В нем детально регламентируются принципы гражданского процесса, определяются правила подведомственности и подсудности, состав участников по гражданским делам, доказательства, порядок судебного разбирательства, вынесения решения и процедура обжалования судебных актов.

Действие гражданских процессуальных норм распространяется на всю территорию Республики Казахстан, поэтому все без исключения суды об-

---

<sup>4</sup> Закон Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 г. № 261-IV (с изм. и доп. по сост. на 24.04.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30617206](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30617206).

щей юрисдикции обязаны применять их при рассмотрении и разрешении гражданских дел, пересмотре судебных решений.

По общему правилу законы не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие.

Гражданско-процессуальные нормы действуют до тех пор, пока в установленном порядке не отменен содержащий их закон. Дата отмены или утраты силы закона является датой прекращения действия гражданских процессуальных норм.

Действие гражданского процессуального права по кругу лиц означает, что данная отрасль права распространяется:

1. В силу принципа равенства граждан перед законом и судом на всех граждан РК независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

2. На государственные, общественные организации.

3. На иностранных граждан, лиц без гражданства, обладающих правом обращения в суд за защитой с теми же процессуальными правами, что и граждане РК.

## 1.2

### **ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ПРИНЦИПОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

Гражданское процессуальное право — одна из отраслей отечественного права, поэтому его принципы имеют характерные признаки общеправового принципа, выражают основные начала, ключевые идеи права.

Особенность данных принципов связана с природой юридических норм, в которых они закреплены (гражданские процессуальные нормы), и средой их реализации (гражданское судопроизводство).

Гражданские процессуальные принципы представляют собой нормативно установленные основополагающие начала, определяющие построение процесса, его природу и методы осуществления правосудия по гражданским делам.

В гражданских процессуальных принципах сформулированы качественные особенности гражданского судопроизводства, социально-юридическая направленность отрасли права. В судебной практике процессуальные принципы всегда представляют собой правовые директивы, обращенные в первую очередь к суду.

Все принципы устанавливают наиболее важные обязанности суда либо по осуществлению правоприменительной деятельности (принципы законности и обоснованности), либо по обеспечению прав, предоставленных сторонам и лицам, участвующим в деле (принципы процессуального равенства сторон, диспозитивности и состязательности).

В юридической литературе широко распространено образное определение принципов как скелета гражданского процессуального права (М. Г. Авдюков, М. А. Гурвич).

Практическое назначение принципов состоит в том, чтобы выступать гарантиями законного, обоснованного и справедливого правосудия по гражданским делам. Принципом можно признавать только такое правило действующего Гражданского процессуального кодекса, при несоблюдении или нарушении которого результаты всей судебной деятельности в производстве по конкретному делу становятся незаконными и подлежат отмене.

Принципы гражданского процессуального права также неразрывно связаны с законом, и связь эта носит двоякий характер.

Во-первых, каждый принцип должен быть закреплён действующим законом, поскольку то, что нормативно не закреплено, не может считаться процессуально-правовым принципом.

Во-вторых, принципы призваны обеспечивать логическое единство всех элементов изучаемого права — норм, институтов, производств, а также стабильность гражданского процессуального права в целом. Поэтому при каждом обновлении Гражданского процессуального кодекса необходимо учитывать уже существующую систему принципов, и любые вносимые изменения в кодекс всегда должны соответствовать данным принципам, в противном случае гражданское процессуальное право может утратить внутреннюю согласованность и системность.

При этом не следует слишком преувеличивать роль принципа в праве. В конечном счете, принцип — это положение, выводимое из существующего права, и он вторичен по отношению к системе процессуально-правовых норм, так как обусловлен и зависит от права.

Гражданский процессуальный принцип представляет собой самостоятельный правовой институт и всегда закреплён не одной, а несколькими нормами. Из этого следуют два вывода:

- нельзя произвольно изменять, учреждать или отказываться от какого-либо принципа, поскольку это всегда повлечёт радикальное изменение сути данной отрасли права;

- принципов гражданского процессуального права не может быть много, если только не объявлять принципом всей отрасли положение какой-либо

одной статьи ГПК, даже если она имеет большое значение для гражданского процессуального регулирования (например, гласность).

Под классификацией принципов понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации принципов гражданского процесса.

В теории процессуальных отраслей права принципы принято классифицировать по такому основанию, как объект правового регулирования.

По этому признаку (основанию) весь состав принципов гражданского процессуального права делится на две большие группы: организационно-функциональные, т. е. определяющие устройство судов и процесс одновременно, и принципы функциональные, определяющие только процессуальную деятельность суда и других участников гражданского процесса.

Эти две группы принципов находятся во взаимной связи, причем нередко один и тот же принцип выступает и как организационно-функциональный, и как функциональный.

### ***Организационно-функциональные принципы***

1. Законность (ст. 78 Конституции РК<sup>1</sup>, ст. 6 ГПК РК<sup>2</sup>). Суд при рассмотрении и разрешении гражданских дел обязан точно соблюдать требования Конституции Республики Казахстан, конституционных законов Республики Казахстан, настоящего Кодекса, других нормативных правовых актов, подлежащих применению международных договоров Республики Казахстан.

2. Принцип осуществления правосудия только судом (ст. 75 Конституции РК<sup>1</sup> и ст. 7 ГПК РК<sup>2</sup>).

Данный принцип можно отнести как к принципам организации правосудия, так и к конституционным принципам. Сущность данного принципа заключается в том, что правосудие состоит в рассмотрении и разрешении государственными судами в установленном законом процессуальном порядке конкретных судебных дел с вынесением по ним законных и обоснованных судебных постановлений.

Из этого следуют два вывода практического характера:

- другие государственные и общественные органы не должны нарушать судебную компетенцию и пытаться разрешать дела, отнесенные законом к исключительному ведению суда;

- разрешение правовых вопросов иными органами в рамках их компетенции правосудием не является (например, третейским судом и т. п.).

3. Принцип независимости судей (ст. 77 Конституции РК<sup>1</sup>, ст. 12 ГПК РК<sup>2</sup>) также является принципом организации правосудия и конституционным принципом. В соответствии с данным принципом независимость судей, в частности, обеспечивается:

- предусмотренной законом процедурой осуществления правосудия;
- запретом, под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;
- установленным порядком приостановления и прекращения полномочий судьи;
- правом судьи на отставку;
- неприкосновенностью судьи;
- системой органов судейского сообщества;
- предоставлением судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу.

#### 4. Равенство всех перед законом и судом.

Осуществление правосудия по гражданским делам на началах равенства перед законом и судом всех граждан независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств (ст. 14 Конституции РК<sup>1</sup>, ст. 13 ГПК РК<sup>2</sup>) также является принципом организации правосудия и конституционным принципом.

5. Язык судопроизводства (ст. 7 Конституции РК<sup>1</sup>, ст. 14 ГПК РК<sup>2</sup>), в соответствии с которым судопроизводство по гражданским делам ведется на казахском языке, наравне с казахским официально в судопроизводстве употребляется русский язык, а в установленных законом случаях и другие языки. Язык судопроизводства устанавливается определением суда в зависимости от языка, на котором подано в суд исковое заявление (заявление). Производство по одному и тому же гражданскому делу осуществляется на установленном первоначально языке судопроизводства.

6. Гласность судебного разбирательства. Принцип гласности судебного разбирательства (ст. 19 ГПК РК<sup>2</sup>) также относится к принципам организации правосудия, из которого следует, что разбирательство во всех судах открытое. В пункте 2 ст. 19 ГПК РК<sup>2</sup> определены случаи, когда разбирательство дела в закрытом судебном заседании осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, и в других случаях в целях предотвращения разглашения сведений, касающихся частной жизни гражданина, личной и семейной тайны, защиты его чести и доброго имени, тайны телефонных переговоров и иных сообщений.

#### ***Функциональные принципы***

1. Состязательность и равноправие сторон (ст. 15 ГПК РК<sup>2</sup>).
2. Судебная защита прав, свобод и законных интересов лица (ст. 8 ГПК РК<sup>2</sup>).

3. Уважение чести и достоинства, деловой репутации лиц, участвующих в деле (ст. 9 ГПК РК<sup>2</sup>).

4. Неприкосновенность частной жизни. Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 10 ГПК РК<sup>2</sup>).

5. Неприкосновенность собственности (ст. 11 ГПК РК<sup>2</sup>).

6. Оценка доказательств по внутреннему убеждению (ст. 16 ГПК РК<sup>2</sup>).

7. Освобождение от обязанности давать показания (ст. 17 ГПК РК<sup>2</sup>).

8. Обеспечение прав на квалифицированную юридическую помощь (ст. 18 ГПК РК<sup>2</sup>).

9. Обеспечение безопасности в судебном заседании (ст. 20 ГПК).

10. Обязательность судебных актов (ст. 21 ГПК).

11. Свобода обжалования судебных актов (ст. 22 ГПК).

### **1.3**

#### **ЗНАЧЕНИЕ ИЗУЧЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА ДЛЯ СОТРУДНИКОВ ОВД**

Гражданское судопроизводство — это часть правоохранительной деятельности нашего государства, т. е. деятельность по борьбе с правонарушителями, восстановлению законности. Как и любая другая государственная или общественная деятельность, гражданское судопроизводство имеет своим назначением воспитание всех субъектов общественных (гражданских, семейных, трудовых, экологических и т. д.) отношений в духе уважения закона, прав и свобод других членов общества, государственных устоев, основанных на демократических началах.

Гражданское судопроизводство представляет собой одну из существенных юридических гарантий всех прав граждан и юридических лиц. В условиях рыночных отношений акцент делается не на декларирование прав, обязанностей и интересов граждан и юридических лиц, а на их гарантии.

Вопросы гражданского судопроизводства встречаются и в деятельности органов внутренних дел Республики Казахстан.

Выполняя возложенные на себя функции и задачи, а также осуществляя права в пределах своей компетенции, ОВД РК выступают в роли субъектов общественных отношений, включающих в себя весь комплекс различных правоотношений, относящихся к тем или иным отраслям права.

Государство признает ОВД юридическими лицами и определяет для них организационно-правовую форму учреждения. В соответствии со ст. 120 ГК учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций



некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично. По смыслу ст. 105 ГК основной целью создания учреждения являются функции некоммерческого характера.

Министерство внутренних дел имеет право выступать стороной в гражданско-правовых отношениях от имени государства, если оно уполномочено на это в соответствии с законодательством. Тем самым ОВД могут быть участниками различных правоотношений, которые в силу различных обстоятельств иногда нарушаются, что часто приводит к судебным процедурам в рамках гражданского судопроизводства.

По некоторым категориям дел органы внутренних дел могут являться истцами (участковый инспектор по делам несовершеннолетних группы ювенальной полиции может инициировать гражданский процесс о лишении родительских прав).

Встречаются случаи, когда органы внутренних дел присутствуют в суде в качестве ответчика (предъявление иска вследствие превышения своих служебных полномочий сотрудниками органов внутренних дел; иски об освобождении имущества от незаконно наложенного ареста; иски самих сотрудников ОВД, считающих себя незаконно наказанными или уволенными).

Если судья, ведущий процесс о причинении вреда в результате ДТП, определит, что в рамках рассматриваемого дела необходимо участие органов внутренних дел, то вызывает в процесс сотрудника дорожно-патрульной полиции в качестве третьего лица.

По некоторым категориям дел иногда возникает необходимость участия сотрудника органов внутренних дел в качестве эксперта, специалиста.

Во всех случаях органы внутренних дел должны неукоснительно соблюдать нормы и правила гражданского судопроизводства, закрепленного в действующем законодательстве.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что изучение норм гражданского судопроизводства для сотрудников ОВД необходимо для дальнейшего укрепления кадрового потенциала МВД РК высококвалифицированными специалистами, а также обеспечения общественного и нравственного порядка в обществе.

## ТЕМА 2 ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ДЕЛЕ

### 2.1 ПОНЯТИЕ СТОРОН В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Гражданское процессуальное законодательство не содержит перечня участников гражданского процесса. В ГПК имеется только указание на состав лиц, участвующих в деле, и судебных представителей.

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

Проблема развития теории субъектов гражданского процессуального права исследовалась известными учеными<sup>5, 274</sup>.

Участников гражданского процесса можно разделить на три группы:

1. Суд.

Интересы суда как основного участника гражданского процесса не противоречат интересам других, и поэтому он должен содействовать наиболее полной реализации прав всех участников гражданского процесса. Правовое положение суда определяется тем, что он руководит ходом процесса и направляет действия лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выносит судебные постановления, разрешает материально-правовой спор по существу, а следовательно, осуществляет защиту нарушенного или оспоренного права истца или ответчика.

2. Лица, участвующие в деле.

Гражданское процессуальное законодательство не дает общего определения понятия лиц, участвующих в деле, ограничиваясь лишь перечислением состава лиц, участвующих в деле.

В соответствии со ст. 43 ГПК РК «лицами, участвующими в деле, признаются стороны; третьи лица; прокурор; государственные органы; органы местного самоуправления; юридические лица или граждане, вступающие в процесс по основаниям, предусмотренным статьями 55 и 56 настоящего Кодекса; заявители и иные заинтересованные лица по делам, рассматривае-

---

<sup>5</sup> Козлов А. Ф. Субъекты советского гражданского процессуального права по Основам гражданского судопроизводства и новым ГПК Союзных республик // Краткая антология Уральской процессуальной мысли. — Екатеринбург, 2004.

мым судом в порядке особого производства, перечисленным в статье 302 настоящего Кодекса»<sup>2</sup>.

3. Лица, содействующие осуществлению правосудия: свидетели, эксперты, переводчики, судебные представители.

Лица, участвующие в деле, — это основные участники гражданского процесса. Их процессуальная деятельность активно влияет на весь ход процесса, от их действий зависит движение процесса, переход его из одной стадии в другую, все они заинтересованы в исходе дела. Неправильное определение состава лиц, участвующих в деле, влечет отмену решения по делу.

Таким образом, лицами, участвующими в деле, являются те участники процесса, которые своими действиями влияют на ход и развитие процесса, обладают в силу Закона определенными процессуальными правами и несут процессуальные обязанности, от которых зависит процессуальное положение каждого из них.

Лица, участвующие в деле, делятся на две группы.

- стороны (истец и ответчик) и третьи лица. Они имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, участвуют в процессе всегда в защиту собственных интересов и выступают в процессе от своего имени;

- прокурор и государственные органы, а также другие лица, выступающие в защиту чужих интересов. Эти лица имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, выступают в процессе от своего имени, но в защиту чужих интересов.

### ***Стороны в гражданском процессе***

В законе стороны названы первыми среди лиц, участвующих в деле. Стороны относятся к тем лицам, участвующим в деле, для которых характерны следующие признаки: 1) они имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела; 2) выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов.

Стороны — основные участники гражданского процесса. Они имеют противоположные материально-правовые интересы, которые противостоят друг другу. Спор о праве между сторонами разрешается судом с максимумом правовых гарантий правильного его рассмотрения.

Стороны обладают рядом вещественных признаков: 1) гражданско-правовая заинтересованность в разрешении спора; 2) процессуальная заинтересованность в вынесении благоприятного решения; 3) выступление в защиту своих субъективных прав и от своего имени<sup>6, 109</sup>.

---

<sup>6</sup> Чечот Д. М. Участники гражданского процесса // Избранные труды по гражданскому про-

Предметом судебной деятельности служит спорное материальное правоотношение. Оно определяет существование субъектного состава конкретного дела по спору, в котором обязательно действуют две стороны, между которыми ведется спор о праве.

Это обстоятельство предопределяет то, что сторонами становятся те лица, которые являются предполагаемыми субъектами спорного материального правоотношения. Закон связывает понятие сторон с понятием субъектов материальных правоотношений.

Один из субъектов спорного материального правоотношения выступает в качестве предполагаемого обладателя спорного права, которым он распоряжается в целях его защиты по своему усмотрению, а другое лицо — предполагаемый носитель правовой обязанности. Без сторон не может быть искового производства, в порядке которого разрешается большинство споров.

Одной из сторон является лицо, которое обращается в суд за защитой своего субъективного права или охраняемого законом интереса, поскольку оно считает, что другое лицо нарушило или неосновательно оспаривает его права или охраняемые законом интересы. В качестве другой стороны выступает лицо, которое указывается как предположительный нарушитель прав и законных интересов лица, обратившегося в суд.

Лицо, которое обращается в суд за защитой спорного права путем предъявления иска, называется истцом, а лицо, привлекаемое к ответу, к которому истец предъявляет свое исковое требование, именуется ответчиком.

Поскольку стороны в процессе находятся в состоянии спора, вопрос о принадлежности прав или охраняемых законом интересов, а также о необходимости их защиты может быть разрешен только в итоге судебного разбирательства. Сторонами (истцом и ответчиком) участники конкретного спора становятся с момента возбуждения гражданского дела.

## 2.2

### ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ СОУЧАСТИЕ.

#### ПОНЯТИЕ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ОТВЕТЧИКА.

#### ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВОПРЕЕМСТВА

Процессуальное соучастие — это участие в одном и том же процессе нескольких истцов или нескольких ответчиков, требования или обязанности которых не исключают друг друга.

Согласно ст. 49 ГПК РК «иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам»<sup>2</sup>.

---

цессу. — СПб., 2005.

Допуская множественность лиц на стороне истца и ответчика, законодатель таким образом устанавливает институт процессуального соучастия.

Участие в деле нескольких истцов или ответчиков может в некоторых случаях осложнить рассмотрение и разрешение гражданско-правового спора по существу, и в силу этого допустимо только в тех случаях, когда может привести к более быстрому и правильному рассмотрению спора. Важный признак процессуального соучастия — возможность сосуществования материально-правовых требований (или обязанностей) нескольких истцов (или ответчиков).

В этом и состоит отличие соучастников от третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора. Процессуальное соучастие может иметь место как по инициативе сторон, так и по воле суда.

Как правило, процессуальное соучастие имеет место тогда, когда это обусловлено конкретными обстоятельствами дела и способствует правильному разрешению спора. В связи с этим в стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов или соответчиков.

Цель процессуального соучастия состоит в том, чтобы облегчить рассмотрение судом гражданских дел, более быстро и эффективно защитить и восстановить нарушенные права граждан.

Основаниями процессуального соучастия могут быть принадлежность спорного права либо спорной обязанности нескольким лицам, соображения процессуальной экономии по одновременному рассмотрению нескольких исков и т. д.

Закон устанавливает основания процессуального соучастия. Согласно ст. 49 ГПК РК процессуальное соучастие допускается, если: 1) предметом спора являются общие права и обязанности нескольких истцов или нескольких ответчиков; 2) права и обязанности нескольких истцов или нескольких ответчиков имеют одно основание; 3) предметом спора являются однородные (тождественные) права и обязанности нескольких истцов или нескольких ответчиков.

По процессуально-правовому критерию различаются три вида соучастия в зависимости от того, на чьей стороне оно имеет место:

- активное соучастие — когда ответчик один, а на стороне истца одновременно участвует несколько лиц;
- пассивное соучастие — когда один истец, а на стороне ответчика одновременно участвует несколько лиц;
- смешанное соучастие — когда одновременно на стороне истца и ответчика участвует несколько лиц.

Соучастие бывает обязательным и факультативным.

Обязательное соучастие имеет место в том случае, когда характер спорного материального правоотношения не позволяет решить вопрос о правах или обязанностях одного из участников процесса без привлечения остальных субъектов материального правоотношения в процесс для участия по конкретному делу. Так, в силу закона трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей. При отсутствии соглашения об уплате алиментов они взыскиваются в судебном порядке. В данной ситуации имеет место обязательное соучастие.

Факультативное соучастие означает, что вопрос о праве или обязанности одной из сторон можно разрешить отдельно в самостоятельном процессе и независимо от разрешения вопроса о правах и обязанностях другого участника. При факультативном соучастии характер спорного материального правоотношения позволяет рассмотреть дело в отношении каждого из субъектов в отдельном процессе.

Соучастники независимы друг от друга и могут совершать любые процессуальные действия по своему усмотрению. Помимо процессуальных прав, которыми наделены стороны, соучастники имеют дополнительные права. Так, в силу закона они могут поручить ведение дела одному из соучастников, присоединиться к кассационной жалобе, поданной одним из них.

В случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика или соответчиков в связи с характером спорного правоотношения суд привлекает его или их к участию в деле по своей инициативе.

### ***Замена ненадлежащего ответчика***

В случае, если выясняется, что то лицо, к которому предъявлен иск, не может быть носителем спорной обязанности, происходит замена ненадлежащего ответчика в гражданском процессе.

Правильное определение круга надлежащих ответчиков по конкретному делу имеет большое значение для вынесения законного и обоснованного решения суда.

Участие конкретного лица в гражданском процессе в качестве стороны, в данном случае ответчика, определяется наличием предположения о том, что ответчик является носителем спорной обязанности по предъявленному требованию истца.

Лицо, в отношении которого по обстоятельствам дела возникает предположение, что именно оно — субъект спорного правоотношения, называется надлежащей стороной.

Ненадлежащая сторона — это лицо, в отношении которого по материалам дела предположение о том, что оно является субъектом спорного правоотношения, исключается.

Возникший судебный процесс будет нормально развиваться только в том случае, если ответчик является надлежащим ответчиком.

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает возможность замены только ненадлежащего ответчика, которого определяет истец.

Поэтому прежде всего истец должен дать согласие на устранение из дела названного им ответчика и замену его другим ответчиком, у которого предположительно имеется связь с обязанностью отвечать по данному иску.

Только при согласии истца на замену ответчика суд выносит определение, которым освобождает ненадлежащего ответчика от обязанности участвовать в процессе и откладывает дело для привлечения в процесс надлежащего ответчика, если при этом подсудность данного дела не изменяется.

Если истец не соглашается на замену ответчика, суд не вправе устранить из дела первоначального ответчика по своему усмотрению и должен рассматривать и разрешать дело по предъявленному иску.

### ***Процессуальное правопреемство***

Процессуальное правопреемство — особый случай замены в гражданском процессе стороны или третьего лица. Если одна из сторон в спорном или установленном судебным решением правоотношении (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга и другие случаи перемены лицу в обязательствах) выбывает, суд допускает замену этой стороны ее правопреемником. Правопреемство возможно на любой стадии процесса (ч. 1 ст. 43 ГПК РК<sup>2</sup>). Замена стороны или третьего лица происходит, как правило, в результате правопреемства, имевшего место в материальном праве, т. е. в спорном материальном правоотношении. Основания процессуального правопреемства аналогичны основаниям правопреемства в материальном правоотношении. Если правопреемство в материальном правоотношении допускает переход прав и обязанностей от одного лица к другому, то возможно и процессуальное правопреемство. Как правило, это бывает тогда, когда происходит перемена лиц в обязательстве, новый субъект права полностью или частично принимает на себя права и обязанности своего правопреемника.

Универсальное правопреемство возможно в тех случаях, когда происходит переход субъективных прав и обязанностей одного лица к другому, например, в порядке наследования.

Если же одной из сторон процесса является юридическое лицо, то основанием правопреемства выступает реорганизация юридического лица.

Замена правопреемника правопреемником на стороне истца происходит только при наличии согласия его на эту замену и на вступление в

процесс. В случае отсутствия его согласия на замену и на вступление в процесс в качестве правопреемника производство по делу подлежит прекращению.

Замена же правопреемника на стороне ответчика происходит вне зависимости от его согласия на основании определения суда.

Правопреемство отличается от замены ненадлежащей стороны тем, что вступление в процесс правопреемника не означает начала нового процесса.

Процесс по делу продолжается с того момента, с которого он был приостановлен.

Определение суда о замене или об отказе в замене правопреемника может быть обжаловано.

## 2.3

### ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ТРЕТЬИХ ЛИЦ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Третьи лица в гражданском процессе относятся к той же группе лиц, участвующих в деле, что и стороны (истец и ответчик). Их правовое положение характеризуется тем, что они, как и стороны, имеют и материально-правовую, и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов.

Впервые проблема участия третьих лиц в гражданском процессе была разработана А. Ф. Клейнманом<sup>7</sup>.

В отличие от сторон третьи лица никогда сами не являются инициаторами возбуждения гражданского дела, поэтому они не участвуют в формировании первоначального материального спорного правоотношения.

Однако в ряде случаев участие третьих лиц в гражданском процессе допускается, поскольку решение, вынесенное по спору между истцом и ответчиком, может послужить основанием для привлечения их в процесс.

Этим объясняется то обстоятельство, что у третьих лиц всегда существует известная материально-правовая заинтересованность в исходе дела.

Третьи лица участвуют в гражданском процессе для защиты своих прав и охраняемых законом интересов, которые не совпадают с интересами истца и ответчика, поскольку решение суда, вынесенное по спору между первоначальными сторонами может затронуть в той или иной мере права и интересы этих лиц.

В случае участия третьих лиц в процессе суд сталкивается с несколькими материальными правоотношениями, находящимися в неразрывной связи и взаимозависимости.

---

<sup>7</sup> Клейнман А. Ф. Участие третьих лиц в гражданском процессе // Сб. тр. Иркутск. ун-та. Т. XIII. Власть труда. — Иркутск, 1927.



Субъекты этих материальных правоотношений вступают в начатый процесс для защиты своих интересов.

Так, например, решение, которое будет вынесено по первоначальному спору в будущем, может явиться основанием для стороны потребовать возмещения убытков на праве регресса от третьего лица, виновного в причинении вреда.

Возможность привлечения третьих лиц к процессу по конкретным категориям гражданских дел во многом обусловлена нормами материального права.

Распространенным основанием для привлечения в процесс третьих лиц является право регресса.

Участие третьих лиц в гражданском процессе является одним из случаев его осложнения по субъектному составу. В связи с этим третьих лиц следует отличать от соистцов или соответчиков, которые занимают в процессе самостоятельное положение, и требования их не исключают друг друга.

Третьи лица имеют материальные правоотношения только с тем лицом, на стороне которого они выступают. Связь с противоположной стороной у них отсутствует.

Участие в процессе третьих лиц обеспечивает возможность наиболее полного исследования всех обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, и способствует наиболее быстрому и эффективному разрешению и рассмотрению спора, дает возможность определить права и обязанности других участников процесса и защитить их интересы в процессе рассмотрения дела, вынести по нему законное и обоснованное решение. Вместе с тем возможность вынесения противоречивых решений в отношении одного и того же предмета спора исключается.

Закон различает два самостоятельных института:

а) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 51 ГПК РК<sup>2</sup>);

б) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (третьи лица с побочным участием) (ст. 52 ГПК РК<sup>2</sup>).

Объединяет оба института лишь вступление третьих лиц в процесс, уже возникший по спору между другими лицами — сторонами, в остальном они существенно различаются.

Третьи лица — предполагаемые субъекты материальных правоотношений, взаимосвязанных со спорным правоотношением, которые являются предметом судебного разбирательства, вступающие в начавшийся между первоначальными сторонами процесс с целью защиты своих субъективных прав либо охраняемых законом интересов.

### ***Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора***

Лицо может вступить в процесс, возникший между другими субъектами для защиты своего права. Такое лицо называется третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс для защиты самостоятельных прав на предмет спора.

Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, вступает в процесс потому, что считает спорное право принадлежащим ему, а не истцу или ответчику.

Третье лицо вступает в дело путем предъявления иска, пользуется всеми правами и несет все обязанности истца в процессе (ч. 1 ст. 51 ГПК РК<sup>2</sup>).

### ***Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора***

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу, если оно может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 52 ГПК РК<sup>2</sup>).

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора (третье лицо с побочным участием), — лицо, участвующее в деле на стороне истца или ответчика в связи с тем, что решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 52 ГПК РК<sup>2</sup>).

Вступив в процесс, оно стремится помочь лицу, на стороне которого участвует, чтобы защитить свой собственный интерес.

Основные цели участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования в процессе, состоят в том, чтобы защитить свои собственные интересы, поскольку решение суда, вынесенное по основному спору между истцом и ответчиком, может повлиять на его собственные права по отношению к одной из сторон.

Участие третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, обеспечивает выполнение комплекса процессуальных задач: защиту материально-правовых интересов граждан, организаций, выступающих в процессе в качестве третьего лица; содействие в защите субъективных прав граждан и организаций, выступающих в качестве сторон по делу; всестороннее и полное в соответствии с объективной истиной установление всех обстоятельств по делу; экономию времени и сил суда.

**ТЕМА 3**  
**ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ.**  
**СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ**  
**В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

**3.1**  
**ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА**

Представительство в суде — самостоятельный институт гражданского процессуального права, который регулирует отношения между судом и представителем, а также между представляемым лицом и представителем, возникающие в связи с рассмотрением и разрешением дела. Таким образом, данный институт предусматривает два вида процессуальных отношений:

- первый возникает между судом и представителем;
- второй существует помимо суда и возникает между представляемым лицом (например, истцом) и представителем (например, адвокатом).

Возможность возникновения процессуальных отношений между представляемым лицом и представителем нашла достаточное обоснование в научной литературе (А. Ф. Козлов<sup>8</sup>). Указанные отношения возникают на основании соответствующих норм гражданского процессуального права.

Институт представительства призван содействовать участвующим в процессе лицам в защите их прав и законных интересов, в получении квалифицированной юридической помощи. Значение этого института определяется и тем, что в ряде случаев без представителя невозможно рассмотрение и разрешение гражданского дела (напр., защита прав и интересов лиц, не обладающих в полном объеме процессуальной дееспособностью).

Цели судебного представительства:

- а) защита в суде интересов представляемого лица;
- б) оказание помощи представляемому лицу в осуществлении его процессуальных прав и исполнении процессуальных обязанностей;
- в) содействие суду в правильном разрешении дела.

Представительство в гражданском процессе (суде) отличается от представительства в гражданском праве:

- целями и характером отношений между представителем и представляемым лицом;
- кругом лиц, имеющих право выступать в качестве представителей в гражданском процессе;
- объемом и характером прав представителей;

---

<sup>8</sup> Козлов А. Ф. Место суда среди других субъектов советского гражданского процессуального права // Учен. тр. Свердловск. юрид. ин-та. Вып. 6. — Свердловск, 1966.

- функциями представителей (А. А. Мельников<sup>9, 20</sup>).

В гражданском процессе наряду с представителем может участвовать представляемый, но может и не принимать личного участия. Представитель вправе участвовать в рассмотрении любого дела и в любой стадии процесса.

В отдельных случаях личные объяснения сторон и третьих лиц по существу спора могут оказаться весьма важными, поэтому непосредственное участие в процессе самого субъекта спорного материального правоотношения (стороны по делу) бывает необходимо.

Процессуальный закон не определяет понятия представительства.

В научной литературе высказаны две основные позиции по этому вопросу. Согласно первой представительство есть правоотношение, по которому одно лицо совершает в процессе действия в интересах другого лица, согласно второй — это деятельность одного лица — представителя в пользу другого. Полагаем, что наиболее полно выражает суть понятия представительства определение его именно как делегирование полномочий одним лицом другому с целью использования процессуальных прав в пользу представляемого.

Для личного ведения дела в суде необходимо обладать гражданской процессуальной дееспособностью. Лица, участвующие в деле и не обладающие дееспособностью, не могут лично защищать в процессе свои права и законные интересы, не могут сами осуществлять свои субъективные процессуальные права и исполнять обязанности. Дела недееспособных лиц ведут их законные представители.

Юридические лица обладают гражданской процессуальной дееспособностью, но сами вести дело непосредственно в суде не могут. Их права и интересы в суде защищают их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законами, иными правовыми актами или учредительными документами.

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами о служебном положении их представителей, а при необходимости — учредительными документами.

Если юридическое лицо находится в процессе ликвидации, то в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Граждане при ведении судебных дел нередко желают получить квалифицированную юридическую помощь и направляют в процесс других лиц в качестве своих представителей, делегируя им соответствующие полномочия. Участие в деле лиц, имеющих юридическую подготовку, должно об-

---

<sup>9</sup> Мельников А. А. Субъективные процессуальные права сторон в гражданском процессе // Советское государство и право — 1972. — № 3.

легчать работу суда и способствовать успешному осуществлению правосудия. Судебные представители ведут процесс, совершают процессуальные действия от имени и в интересах представляемых (граждан или юридических лиц).

Совокупность всех признаков, присущих судебному представительству, определяет содержание этого института, регулирующего процессуальные отношения как между представителем и представляемым (через суд), так и между представителем и судом.

Судебное представительство — это правоотношение, в силу которого судебный представитель совершает процессуальные действия в пределах предоставленных ему в соответствии с доверенностью полномочий от имени и в интересах представляемого (стороны или третьего лица), вследствие чего у последнего возникают права и обязанности.

Судебное представительство отличается от общегражданского представительства по целям.

Цель гражданского представительства — приобретение и осуществление представителем гражданских прав и обязанностей для представляемого.

Цель судебного представительства — защита представителем в суде интересов сторон и третьих лиц, помощь сторонам и третьим лицам в осуществлении ими своих прав в суде и, наконец, помощь суду, рассматривающему гражданское дело.

Вести дело в суде через представителя могут не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, органы государственной власти, местного самоуправления, организации и граждане, участвующие в гражданском процессе в порядке ст. 57 ГПК РК<sup>2</sup>, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Судебное представительство возможно по всем категориям гражданских дел в суде первой инстанции, в апелляционной и кассационной инстанциях, при пересмотре вступивших в законную силу решений, определений по вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении судебных решений.

Исходя из анализа норм ГПК РК, можно сделать вывод, что таким правом обладают все лица, перечисленные в ст. 57 ГПК РК<sup>2</sup>, за исключением прокурора, который по должности обязан участвовать лично, а не через представителя.

Представитель выступает в процессе от имени представляемого. Формула «выступление от имени представляемого» в данном случае означает

правомерные процессуальные действия судебного представителя, совершенные в пределах его полномочий по отношению к суду, осведомленному о представительском характере этих действий, и направленные на получение определенных правовых результатов для представляемого.

Участие в процессе судебного представителя не устраняет из дела представляемое лицо (истца, ответчика, заявителя и т. п.). Оно может участвовать в деле наряду со своим представителем (даже несколькими представителями).

Закон не ограничивает представительство по кругу гражданских дел, однако, учитывая необходимость получения в ряде случаев личных объяснений сторон, суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя (например, по делам об установлении отцовства; о защите чести и достоинства и др.).

Судебное представительство — самостоятельный институт и его необходимо отличать от других правовых институтов.

Институт судебного представительства отличается от представительства в гражданском праве по ряду признаков: а) по целям и характеру отношений между представителем и представляемым, б) по субъектному составу, в) по основаниям возникновения, г) по правовым последствиям, которые влечет выдача поручения на совершение юридических действий.

Судебный представитель — это лицо, которое совершает процессуальные действия от имени и в интересах представляемого в пределах предоставленных ему полномочий.

То обстоятельство, что судебный представитель действует в процессе от имени представляемого, отличает его от субъектов, от своего имени защищающих права других лиц в порядке ст. 57 ГПК РК<sup>2</sup>.

В гражданском процессе представительство в суде заключается в совершении судебным представителем процессуальных действий в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого, участвующего в процессе в качестве стороны, третьего лица, заявителя, жалобщика.

О процессуальном положении представителя в гражданском процессе давно ведется дискуссия. Одни ученые считают, что представители не являются лицами, участвующими в деле, другие относят их к числу лиц, участвующих в нем. Точка зрения последних представляется более правильной. Судебный представитель является субъектом гражданских процессуальных отношений, имеет процессуальный интерес в деле, своими действиями оказывает влияние на развитие процесса. Он имеет самостоятельные процессуальные права и обязанности, за невыполнение которых может быть привлечен к процессуальной ответственности. Однако распо-

ряться объектом спора без доверенности он не имеет права. Действующее гражданское процессуальное законодательство не относит судебных представителей к участвующим в деле лицам. Основанием для такого решения вопроса являлось, видимо, то, что у них отсутствует материально-правовой интерес к исходу дела.

### 3.2

#### ОСНОВАНИЕ И ВИДЫ СУДЕБНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Основания возникновения представительства следует различать в зависимости от вида гражданских процессуальных правоотношений. Процессуальные отношения, возникающие между судом и представителем, основаны на иной группе юридических фактов, нежели процессуальные отношения между доверителем (представляемым лицом) и судебным представителем.

Процессуальные отношения между судом и представителем возникают на основании юридических фактов, порождающих отношения между доверителем и представителем. Но этого недостаточно. Необходимо наличие еще и таких юридических фактов, как:

- предъявление суду (судье) документов, удостоверяющих личность и полномочия лица на ведение гражданского дела, либо устное заявление доверителя на суде, которое заносится в протокол судебного заседания;
- допуск представителя судом (судьей) к участию в деле, о чем в необходимых случаях выносится судебное определение. Суд (судья) отказывает в допуске представителя к делу по предусмотренным законом основаниям.

Процессуальные отношения между доверителем и представителем могут возникать на основании договора поручения, а также трудового договора, административного акта, судебного акта, факта родства, факта членства в общественном объединении и т. д. В ряде случаев отношения между указанными лицами возникают не на основе одного юридического факта (например, факта родства), а в результате совокупности юридических фактов, именуемых юридическом составом (например, договора поручения и ордера, выданного юридической консультацией).

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемых, в других — для возникновения представительства волеизъявления представляемых не требуется.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

1) добровольное представительство, которое может появиться только при наличии на это волеизъявления представляемого;

2) обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное (договорное) представительство, избранное стороной (третьим лицом, заявителем), основано на воле доверителя, который имеет право вести свое дело лично или поручить его ведение представителю по своему выбору.

Добровольное представительство может осуществляться любым дееспособным лицом, допущенным судом, рассматривающим дело, в качестве судебного представителя по данному делу (ст. 58 ГПК РК<sup>2</sup>).

Законные представители, как и все судебные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными.

Законными представителями в суде выступают родители, усыновители, опекуны, попечители. Данные лица имеют полномочия представителей в силу закона. Перечень законных представителей не является исчерпывающим. Законными представителями могут быть и иные лица, которым это право предоставлено законом.

Родители, не лишённые родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Они выступают в защиту своих детей во всех учреждениях, в том числе и судебных, без специальных полномочий.

Что касается представительства несовершеннолетних родителей в отношении своих детей, то вследствие снижения для них брачного возраста они обладают полной дееспособностью с момента вступления в брак. Если же родители не состоят в браке, то вопрос об осуществлении ими законного представительства решается в законодательстве следующим образом: родители, не состоящие в браке, с 16-летнего возраста вправе быть представителями своих детей; до достижения несовершеннолетними родителями 16-летнего возраста детям несовершеннолетних родителей может быть назначен опекун.

Возможны ситуации, когда между интересами родителей и несовершеннолетних детей имеются противоречия, что приводит к нарушению со стороны родителей прав и законных интересов ребенка. В таких случаях дети вправе самостоятельно обращаться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а по достижении 14-летнего возраста — в суд.

Родители, лишённые родительских прав, не могут быть законными представителями своих детей. Законное представительство в отношении детей прекращается по достижении ими совершеннолетия.

После этого родители могут быть лишь их договорными представителями.



По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.

Выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении лиц, находящихся на попечении в государственных или общественных учреждениях, возложено на администрацию этих учреждений. В качестве законного представителя по делам подопечных в этих ситуациях выступает руководитель учреждения или уполномоченный им работник.

Над детьми до 14 лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, устанавливается опека. Над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, а также над совершеннолетними дееспособными лицами, если они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности, устанавливается попечительство.

В соответствии со ст. 58 ГПК РК<sup>2</sup> представителями по поручению в суде могут быть следующие лица:

- 1) адвокаты;
- 2) работники юридических лиц — по делам этих юридических лиц, а государственных органов — по делам этих государственных органов и их территориальных подразделений;
- 3) уполномоченные профессиональных союзов — по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется этими профессиональными союзами;
- 4) уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций, а также права и интересы других лиц;
- 5) один из соучастников по поручению других соучастников;
- 6) другие лица, имеющие высшее юридическое образование, допущенные судом по просьбе лиц, участвующих в деле.

В соответствии со ст. 59 ГПК РК<sup>2</sup>:

1. Судьи, следователи, прокуроры и депутаты Парламента Республики Казахстан или местных представительных органов не могут быть представителями в суде, кроме случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих организаций или законных представителей.

2. Адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением требований законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности, не могут быть представителями по поручению в суде.

Лицо не может быть представителем по поручению, если:

1) по данному делу оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам представляемого лица;

2) ранее при рассмотрении и разрешении дела участвовало в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого;

3) состоит в родственных отношениях с другой стороной или третьим лицом, судьей, прокурором, секретарем судебного заседания, экспертом, давшим заключение по делу, специалистом, переводчиком;

4) в силу психического состояния здоровья либо возраста и по другим причинам не имеет возможности осуществлять представительство самостоятельно.

### ***Полномочия представителя***

В гражданском процессе судебный представитель вправе совершать процессуальные действия при условии, если он надлежаще на то уполномочен. Объем полномочий представителя определяется законом, уставом, положением, специальным актом или договором.

Объем полномочий добровольного представителя определяется доверителем и должен быть выражен в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом (ч. 1 ст. 61 ГПК РК<sup>2</sup>).

Полномочие дает судебному представителю право на совершение всех необходимых процессуальных действий без специального их перечисления в доверенности.

Однако ряд процессуальных действий судебный представитель может совершать только в том случае, если такие полномочия специально оговорены в доверенности: подписание искового заявления, передача дела в арбитраж, заключение мирового соглашения, соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, полный или частичный отказ от иска или признание иска, увеличение или уменьшение предмета исковых требований, изменение предмета или основания иска, передача полномочий другому лицу (передоверия); обжалование судебного акта в апелляционном, кассационном порядках, подача заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, требование принудительного исполнения судебного акта, получение присужденного имущества, отказ от апелляционной жалобы, ходатайства (п. 3 ст. 60 ГПК РК<sup>2</sup>).

Указанные процессуальные действия влекут для доверителя серьезные правовые последствия, поэтому на совершение их судебным представителем требуется специальное волеизъявление доверителя:

1. Доверенность представляется в суд в письменной форме или в форме электронного документа, удостоверенного электронной цифровой подписью доверителя.

2. Уполномоченные профессиональных союзов и других организаций в соответствии с пп. 3, 4 ч. 1 ст. 58 ГПК РК<sup>2</sup> должны представить суду документы, удостоверяющие поручение на осуществление представительства по данному делу.

3. Полномочия адвоката на ведение конкретного дела удостоверяются ордером, выдаваемым в порядке, предусмотренном Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности»<sup>10</sup>.

Совершение адвокатом процессуальных действий, предусмотренных ч. 1 ст. 60 ГПК РК<sup>2</sup>, удостоверяется доверенностью.

4. Доверенность от имени юридического лица выдается руководителем или иным уполномоченным на это лицом соответствующего юридического лица.

### 3.3

#### ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Процессуальный срок в гражданском судопроизводстве определяется как юридическая форма отражения объективного течения времени, которая служит его измерителем на основе определения моментов, или временных отрезков, в рамках которых должно быть рассмотрено дело или совершено какое-либо процессуальное действие, начиная с возбуждения гражданского дела и кончая стадией исполнения принятого решения (Г. П. Бужинкас<sup>11</sup>).

Общие положения о процессуальных сроках регламентированы самостоятельной главой ГПК РК (гл. 10), включающей в себя шесть статей (ст. ст. 121 — 126)<sup>2</sup>. Сроки рассмотрения гражданских дел и совершения конкретных процессуальных действий указываются в отдельных статьях ГПК, содержащих нормы особенной части гражданского процессуального права.

Процессуальный срок — это промежуток времени, устанавливаемый законом или назначаемый судом, в течение которого суд и другие субъекты

---

<sup>10</sup> Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 г. № 176-VI (с изм. от 21.02.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document?doc\\_id=33024087](https://online.zakon.kz/m/document?doc_id=33024087).

<sup>11</sup> Бужинкас Г. П. Процессуальные сроки в советском гражданском судопроизводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1987.

гражданских процессуальных отношений вправе или обязаны совершить конкретное процессуальное действие или совокупность таких действий.

Например, закон устанавливает срок принятия искового заявления к производству суда, извещения лицом о невозможности представить истребуемое судом доказательство, подготовки гражданского дела, рассмотрения дела по существу и т. д. Суд вправе назначить срок для действий лиц, участвующих в деле, а для других субъектов процессуальных отношений — лишь в случаях, когда срок совершения процессуальных действий законом не установлен.

«Назначение процессуальных сроков заключается в том, что они создают оптимальный временной режим для отправления правосудия: с одной стороны, ускоряют производство по делу, а с другой — противодействуют спешке в реализации процессуальных прав и обязанностей. Целью правосудия является своевременность, а не быстрота рассмотрения и разрешения дела» (И. М. Зайцев<sup>12</sup>).

Защита судом нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц предполагает, таким образом, не только правильное, но и своевременное разрешение гражданских дел. Поэтому закон, в целях недопущения волокиты в защите прав, устанавливает сроки совершения отдельных процессуальных действий и рассмотрения гражданских дел. Их нарушение рассматривается как нарушение законности, норм гражданского процессуального права.

Установление процессуальных сроков — одно из средств дисциплинирующего воздействия на участников процесса. Нарушение процессуальных сроков лицами, участвующими в деле, влечет для них определенные негативные последствия (напр., неисправление недостатков искового заявления в назначенный судом срок является основанием для его возвращения; поданные по истечении установленного законом срока апелляционные, кассационные и надзорные жалобы подлежат возврату).

Своевременность защиты прав и интересов участвующих в деле лиц является одним из важных факторов, определяющих эффективность осуществления правосудия.

Одной из задач гражданского судопроизводства является своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Для этого существует институт процессуальных сроков.

---

<sup>12</sup> Зайцев И. М. Судебное разбирательство — процессуальная функция гражданского судопроизводства // Вопросы теории и практики судебного разбирательства гражданских дел: Сб. науч. тр. — Саратов, 1988. — С. 5 — 19.

Под процессуальным сроком понимают время либо отрезок времени, установленный процессуальным законом или судом для осуществления процессуальных действий.

Процессуальные сроки в этой связи можно подразделить на два вида:

- 1) сроки рассмотрения гражданских дел судом;
- 2) сроки совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле.

Первые сроки адресованы суду, вторые — иным участникам процесса.

Кроме того, процессуальные сроки можно разделить на установленные: законом и самостоятельно судом.

К срокам, установленным законом для процессуальных действий суда, относятся сроки:

- рассмотрения гражданских дел;
- совершения отдельных процессуальных действий судом.

Сроки первого вида носят императивный характер, они не могут быть изменены по соглашению сторон или судом. Эти сроки устанавливаются для совершения действий судом (судьей), секретарем судебного заседания, судебным исполнителем, а также лицами, участвующими в процессе и не привлеченными к участию в деле.

Общими сроками разрешения гражданских дел в суде первой инстанции являются сроки, установленные в ст. 183 ГПК РК<sup>2</sup>.

Верховный Суд РК постоянно обращает внимание нижестоящих судов на обязательность соблюдения общих сроков рассмотрения и разрешения гражданских дел. Их нарушение не только препятствует быстрому восстановлению нарушенных гражданских прав, но и умаляет честь и достоинство судей, а также снижает авторитет судебной власти.

Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом в срок до двух месяцев со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству.

Гражданские дела о восстановлении на работе, об установлении отцовства и взыскании алиментов, а также дела особого искового и особого производства рассматриваются и разрешаются судом в срок до одного месяца со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству.

Дела о признании забастовок незаконными рассматриваются и разрешаются в течение десяти рабочих дней со дня поступления искового заявления в суд, а об оспаривании решений, заключений, предписаний уполномоченного органа по итогам проверки проведения государственных закупок — в течение десяти рабочих дней со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству<sup>2</sup>.

Законами могут устанавливаться и более сокращенные сроки.

ГПК РК устанавливает следующие сокращенные процессуальные сроки:

1. Заявление, поступившее в период подготовки и проведения выборов, республиканского референдума, а также в течение месяца со дня голосования, должно быть рассмотрено в пятидневный срок, а поступившее менее чем за пять дней до голосования, в день голосования и до объявления итогов выборов, республиканского референдума, — немедленно, если иное не предусмотрено Конституционным законом Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан»<sup>13</sup>, Конституционным законом Республики Казахстан «О республиканском референдуме»<sup>14</sup> (ст. 287 ГПК РК<sup>2</sup>).

2. Заявление об обжаловании решения избирательной комиссии о необходимости исправления в списках избирателей (выборщиков) должно быть рассмотрено в день поступления (ст. 287 ГПК РК<sup>2</sup>).

3) Заявления об оспаривании решений, действий (бездействия) местных исполнительных органов, нарушающих права граждан на участие в уголовном судопроизводстве в качестве присяжного заседателя должны быть рассмотрены в течение двух рабочих дней, а поступившие в день окончания этого срока, — немедленно (ст. ст. 289, 290 ГПК РК<sup>2</sup>).

4. Заявления об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих рассматриваются в месячный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с участием прокурора, гражданина, представителя юридического лица, руководителя государственного органа, органа местного самоуправления, общественного объединения, организации, должностного лица или государственного служащего, решения и действия (бездействие) которых оспариваются, или их представителей.

5. Заявление прокурора рассматривается судом в десятидневный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с участием прокурора и с участием органа, должностного лица, принявшего решение об отклонении протеста, или его представителя (ст. 296 ГПК РК<sup>2</sup>).

6. Заявления об оспаривании законности нормативного правового акта рассматриваются в месячный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с обязательным участием гражданина или представителя юридического лица, прокурора, представителя государственного органа или должностного лица, принявшего нормативный правовой акт.

---

<sup>13</sup> Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28 сентября 1995 г. № 2464 (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1004029](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1004029).

<sup>14</sup> Конституционный закон Республики Казахстан «О республиканском референдуме» от 2 ноября 1995 г. № 2592 (с изм. и доп. по сост. на 15.06.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1009732](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1009732).

Заявление прокурора рассматривается судом в десятидневный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с участием прокурора и с участием органа, должностного лица, принявшего решение об отклонении протеста, или его представителя (ст. 300 ГПК РК<sup>2</sup>).

7. Заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар судья рассматривает в течение десяти рабочих дней со дня возбуждения дела (ч. 1 ст. 337 ГПК РК<sup>2</sup>).

8. Заявление о принудительном лечении гражданина в наркологической организации судья рассматривает в течение десяти рабочих дней со дня принятия заявления к производству (ч. 1 ст. 342 ГПК РК<sup>2</sup>).

9. Заявление о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения, судья рассматривает в течение пяти рабочих дней со дня принятия заявления к производству суда (ч. 1 ст. 347 ГПК РК<sup>2</sup>).

10. Заявление о реструктуризации финансовой организации рассматривается в течение пяти рабочих дней со дня принятия заявления к производству суда (ч. 1 ст. 351 ГПК РК<sup>2</sup>).

Пропуск процессуального срока, установленного законом или назначенного судом, влечет за собой погашение права на совершение процессуальных действий (ст. 124 ГПК РК<sup>2</sup>).

Жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, если не заявлено о восстановлении пропущенного процессуального срока, возвращаются судом без рассмотрения лицу, подавшему их.

Истечение процессуального срока не освобождает участвующее в деле лицо от выполнения процессуальной обязанности.

Сроки второго вида при необходимости могут быть изменены или продлены в случае их истечения самим судом. Эти сроки могут быть назначены судом для действий лиц, участвующих в деле, а также не являющихся участниками процесса.

К срокам совершения судом (судьей) отдельных процессуальных действий относятся:

1) срок для составления мотивированного решения — не более 5 дней со дня оглашения резолютивной части решения (ст. 223 ГПК РК<sup>2</sup>);

2) срок для рассмотрения Замечания на протокол, краткий протокол, содержание аудио-, видеозаписи должны быть рассмотрены в течение пяти рабочих дней со дня их подачи — до 5 дней со дня подачи замечаний (п. 4 ст. 285 ГПК РК<sup>2</sup>).

К срокам, установленным законом для лиц, участвующих в деле, относятся:

1) о вынесении дополнительного решения в течение десяти рабочих дней со дня поступления заявления в суд либо со дня обнаружения обстоятельств, указанных в ч. 1 ст. 236 ГПК РК<sup>2</sup> (ст. 236 ГПК РК);

2) заявление, ходатайство о разъяснении решения — в течение десяти рабочих дней со дня их поступления в суд (ст. 237 ГПК РК<sup>2</sup>);

3) срок подачи в суд заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих — в течение 3 месяцев со дня, когда гражданину или юридическому лицу стало известно о нарушении прав, свобод и законных интересов (ст. 294 ГПК РК<sup>2</sup>);

4) срок подачи жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении — 10 дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии либо об отказе в его совершении (п. 4 ст. 365 ГПК РК<sup>2</sup>);

5) срок подачи ходатайства, протеста на определения, постановления суда апелляционной инстанции — в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу (ст. 436 ГПК РК<sup>2</sup>);

6) срок подачи заявления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам — в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра (ст. 457 ГПК РК<sup>2</sup>).

Существуют, как отмечалось, также сроки, устанавливаемые судом для совершения отдельных действий. Суд может самостоятельно устанавливать сроки представления письменных, вещественных доказательств и др.

### ***Порядок исчисления сроков, их продление, восстановление, перерыв***

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

Сроки для совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить, или периодом времени, который исчисляется годами, месяцами или днями. В последнем случае действие может быть совершено в течение всего периода.

Течение процессуального срока, определяемого периодом, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии со ст. 123 ГПК РК «срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока.



1. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующий последний месяц срока. Если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, то срок истекает в последний день этого месяца.

2. Срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного периода.

3. В случаях, когда последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока, исчисляемого годами, месяцами и днями, считается следующий за ним рабочий день.

4. Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Если жалоба, документы либо денежные суммы были сданы на почту, телеграф или переданы по другим средствам связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, то срок не считается пропущенным.

5. Если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде, то срок истекает в тот час, когда в суде по установленным правилам внутреннего распорядка заканчивается работа.

6. Порядок исчисления процессуальных сроков, предусмотренный в настоящей статье, распространяется и на подаваемые в суд электронные документы»<sup>2</sup>.

Течение всех не истекших процессуальных сроков приостанавливается с приостановлением производства по делу. Приостановление сроков начинается со дня вынесения судом определения о приостановлении производства по делу по предусмотренным настоящим Кодексом основаниям.

Со дня вынесения судом определения о возобновлении производства по делу течение процессуальных сроков продолжается (ст. 125 ГПК РК<sup>2</sup>).

В соответствии со ст. 126 ГПК РК: «1. Назначенные судом сроки могут быть продлены судом.

2. Сроки, установленные настоящим Кодексом, могут быть восстановлены судом, если они пропущены по причинам, признанным судом уважительными.

3. Суд обязан восстановить пропущенный срок, указанный в части второй настоящей статьи, для обжалования судебных актов, принесения протеста в случае нарушения закона судом либо судебных актов, ограничивающих возможность участника процесса на защиту своих прав и законных интересов (несвоевременное направление копии судебного акта лицу, участвующему в деле; незнание языка судопроизводства, если судебный акт не переведен на язык, которым лицо владеет; неправильное оформление правопреемства), а также при наличии иных обстоятельств, которые воспрепятствовали ему своевременно принести жалобу или протест.

4. Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, не позднее одного месяца со дня, когда заявителю стало известно о нарушении его прав или законных интересов. О времени и месте рассмотрения заявления извещаются участвующие в деле лица, однако неявка любого из них не является препятствием для рассмотрения заявления.

5. Одновременно с подачей заявления о восстановлении срока должно быть предъявлено требование о защите прав, представлен документ, подтверждающий уважительность причин пропуска срока.

6. Определение суда об отказе в продлении или восстановлении пропущенного процессуального срока может быть обжаловано и опротестовано в апелляционном порядке.

7. Определение суда о продлении или восстановлении процессуального срока обжалованию, опротестованию не подлежит»<sup>2</sup>.

### 3.4 СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ

*Судебные расходы* — это затраты государства и лиц, участвующих в деле, возникающие в связи с рассмотрением гражданского дела и исполнением вынесенного по нему судебного акта.

Обязанность по уплате судебных расходов возлагается на заинтересованных в исходе дела лиц (сторон и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, заявителей и заинтересованных лиц по делам особого производства). Эта обязанность предусматривается законом для возмещения затрат, которые несет государство на содержание судов, осуществляющих правосудие.

Кроме того, возложение на участвующих в деле лиц обязанности по несению судебных расходов преследует цель предотвратить обращения в суд с необоснованными требованиями.

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 102 ГПК РК<sup>2</sup>).

Государственная пошлина — это установленный законом обязательный и действующий на всей территории Республики Казахстан платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов, в том числе за действия, совершаемые судом по рассмотрению, разрешению, пересмотру гражданских дел, за выдачу судом копий документов.

Цель взимания государственной пошлины в сфере судопроизводства — частичное возмещение государству затрат, связанных с обеспечением деятельности судов. Размер и порядок уплаты государственной пошлины уста-

навливаются законом и зависят от характера иска (заявления, жалобы) и цены иска.

Судебные издержки — это денежные суммы, подлежащие взысканию при рассмотрении конкретного дела для выплаты их лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия (экспертам, свидетелям, специалистам), возмещения затрат суду по совершению перечисленных в законе отдельных процессуальных действий (ст. 108 ГПК РК<sup>2</sup>).

В отличие от государственной пошлины размер издержек определяется исходя из фактически понесенных затрат при рассмотрении и разрешении конкретного гражданского дела.

Судебные расходы выполняют не только компенсационные функции. Обязанность их несения выступает как фактор предупреждения необоснованных обращений в суд.

Государственная пошлина — это платеж в бюджет, взимаемый за совершение юридически значимых действий, в том числе связанных с выдачей документов (их копий, дубликатов) уполномоченными государственными органами или должностными лицами (ст. 607 НК РК<sup>15</sup>).

Плательщиками государственной пошлины являются лица, обращающиеся по поводу совершения юридически значимых действий в уполномоченные государственные органы или к должностным лицам.

Юридическое лицо вправе своим решением возложить обязанность по уплате сумм государственной пошлины на свое структурное подразделение при совершении соответствующими уполномоченными органами юридически значимых действий в интересах такого структурного подразделения (ст. 608 НК РК<sup>15</sup>).

Различают два вида государственной пошлины:

- прямую, когда ее размер устанавливается законом в фиксированных процентных ставках (например, с исковых заявлений о расторжении брака — 30 %). Фиксированные процентные ставки государственной пошлины исчисляются исходя из размера расчетного показателя, установленного в республике на день уплаты государственной пошлины;

- пропорциональную, когда ее размер устанавливается законом в процентном соотношении к сумме иска. В этом случае размер государственной пошлины зависит от цены иска.

Цена иска в соответствии с ч. 1 ст. 104 ГПК РК<sup>2</sup> определяется:

---

<sup>15</sup> Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» от 25 декабря 2017 г. № 120-VI (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=36148637](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36148637).

- 1) в исках о взыскании денег — предъявленной к взысканию суммой;
- 2) в исках о взыскании компенсации морального вреда в денежном выражении, причиненного распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, — предъявленной к взысканию суммой;
- 3) в исках о взыскании суммы убытков, причиненных распространением сведений, порочащих деловую репутацию, — предъявленной к взысканию суммой;
- 4) в исках о разделе имущества, являющегося совместной или долевой собственностью, об определении либо о выделе доли в имуществе, являющимся общей собственностью, — стоимостью истребуемого имущества, определяемой по рыночным ценам, сложившимся в месте нахождения имущества на момент предъявления иска;
- 5) в исках о взыскании алиментов — совокупностью платежей за один год;
- 6) в исках о периодических срочных платежах и выдачах — совокупностью всех платежей и выдач, но не более чем за три года;
- 7) в исках о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах — совокупностью платежей и выдач, но не более чем за три года;
- 8) в исках об уменьшении или увеличении платежей или выдач — общей суммой, на уменьшение или увеличение которой претендует заявитель, но не более чем за один год;
- 9) в исках о прекращении платежей и выдач — совокупностью оставшихся платежей или выдач, но не более чем за один год;
- 10) в исках о досрочном расторжении договора имущественного найма (аренды), за исключением найма жилища, — совокупностью платежей за пользование имуществом за оставшийся срок действия договора (контракта), но не более чем за три года;
- 11) в исках о праве собственности на объекты недвижимого имущества — рыночной стоимостью таких объектов в местах их нахождения на день предъявления иска;
- 12) в исках об истребовании недвижимого или движимого имущества из чужого незаконного владения — рыночной стоимостью отыскиваемого имущества, но не ниже оценки по договору страхования, заключенного гражданином, и не ниже балансовой стоимости имущества, принадлежащего юридическому лицу, на день предъявления иска в суд;
- 13) в исках о признании недействительными договоров купли-продажи, залога, дарения движимого и недвижимого имущества, иных договоров, связанных с последующим возвратом всего полученного имущества по сделкам в порядке, установленном ч. 3 ст. 157 Гражданского кодекса Республики Казахстан<sup>2</sup>, — рыночной стоимостью имущества на день предъяв-

ления иска в суд. При оспаривании договора о залоге цена иска не должна превышать стоимость имущества, указанную в договоре;

14) в исках, состоящих из нескольких самостоятельных требований, — общей суммой всех требований.

Цена иска указывается истцом. В случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости оспариваемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления (ч. 2 ст. 104 ГПК РК<sup>2</sup>).

При затруднительности определения цены иска в момент его предъявления размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, о чем указывается в определении о подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 105 ГПК РК<sup>2</sup>).

При увеличении размера исковых требований рассмотрение дела в части увеличенных требований продолжается после предоставления истцом доказательств уплаты государственной пошлины в срок, установленный судом (п. 3 ст. 105 ГПК РК<sup>2</sup>).

Ставки государственной пошлины в судах установлены ст. 610 Налогового кодекса РК<sup>15</sup>.

Освобождение от уплаты государственной пошлины осуществляется по основаниям, предусмотренным ст. 616 Налогового кодекса РК<sup>15</sup>.

Государственная пошлина уплачивается:

1. По делам, рассматриваемым судами, — до подачи соответствующего заявления (жалобы) или заявления о вынесении судебного приказа, за исключением дел, предусмотренных ч. 3 ст. 106 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан<sup>2</sup>, а также при выдаче судом копий документов (п. 1. ст. 623 НК РК<sup>15</sup>).

В случае отказа лиц, указанных в ст. ст. 54 и 55 ГПК РК<sup>2</sup>, от предъявленного ими иска истец, в интересах которого данный иск предъявлен, обязан уплатить государственную пошлину в общем порядке в установленный судом срок, если он настаивает на рассмотрении иска и не освобожден от уплаты государственной пошлины. В таком случае суд откладывает рассмотрение дела (п. 1 ст. 106 ГПК РК<sup>2</sup>).

При неуплате государственной пошлины исковое заявление оставляется без рассмотрения и возвращается истцу. Определение суда может быть обжаловано, опротестовано в суд апелляционной инстанции, решение которого является окончательным (п. 2 ст. 106 ГПК РК<sup>2</sup>).

Суд по искам о защите прав потребителей, поданным гражданином, производит отсрочку от уплаты государственной пошлины до принятия соответствующего решения, о чем выносится определение. Определение обжалованию и опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с опре-

делением могут быть включены в апелляционную жалобу. При принятии решения суд присуждает расходы, связанные с уплатой государственной пошлины, стороне, не в пользу которой вынесено решение (п. 3 ст. 106 ГПК РК<sup>2</sup>).

Государственная пошлина зачисляется по месту совершения юридически значимых действий и (или) выдачи документов уполномоченными государственными органами или должностными лицами.

Уплата в бюджет суммы государственной пошлины производится путем перечисления через банки второго уровня или организации, осуществляющие отдельные виды банковских операций, либо внесения ее наличными деньгами на основании бланков строгой отчетности по форме, установленной уполномоченным органом (п. 3 ст. 623 НК РК<sup>15</sup>).

Издержки, связанные с производством по делу, — второй вид судебных расходов. В соответствии со ст. 108 ГПК РК<sup>2</sup> к издержкам, связанным с производством по делу, относятся:

- 1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам;
- 2) расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- 3) расходы, связанные с хранением вещественных доказательств;
- 4) расходы по розыску ответчика и (или) ребенка;
- 5) расходы, связанные с публикацией и объявлениями по делу;
- 6) расходы по извещению и вызову в суд сторон и других лиц, участвующих в деле;
- 7) расходы по проезду сторон и третьих лиц и найму жилых помещений, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- 8) расходы по оплате помощи представителя;
- 9) другие расходы, признанные судом подлежащими возмещению, в том числе понесенные сторонами в процедурах обязательного досудебного урегулирования спора при последующем обращении в суд.

Издержки, связанные с производством по делу, составляют фактически понесенные материально заинтересованными лицами затраты при рассмотрении и разрешении дела и исполнении вынесенного по нему судебного акта.

Свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы по проезду, найму помещения и выплачиваются суточные в размерах, установленных для лиц, направляемых в командировки. Эксперту и специалисту также возмещается стоимость принадлежащих им химических реактивов и других расходных материалов, истраченных при выполнении порученной работы, а также внесенная ими для выполнения работы плата за использование оборудования, коммунальные услуги.

За работающими лицами, вызываемыми в суд в качестве свидетелей, сохраняется за время их отсутствия в связи с явкой в суд средний заработок по месту работы. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию с учетом фактической затраты времени и исходя из установленного законом минимального размера месячной заработной платы.

Подлежит оплате выполненная работа, не входящая в круг служебных обязанностей экспертов, привлеченных в разовом порядке, а также специалистов, по поручению суда. Ее размер определяется судом по согласованию со сторонами и предварительно вносится на счет, открытый в порядке, установленном бюджетным законодательством Республики Казахстан, стороной, заявившей ходатайство.

Выплата сумм свидетелям, экспертам, специалистам, а также оплата производства экспертизы органами судебной экспертизы производится стороной, заявившей ходатайство. Если ходатайство заявлено обеими сторонами либо вызов свидетеля, назначение экспертизы, привлечение специалиста производятся по инициативе суда, требуемые суммы выплачиваются сторонами в равных частях.

Суммы, подлежащие оплате за производство экспертизы органом судебной экспертизы, вносятся в соответствующий бюджет в форме предварительной оплаты стороной (сторонами), заявившей ходатайство, либо стороной, на которую судом возложена такая обязанность. В случае невнесения суммы в установленные судом сроки издержки, связанные с производством экспертизы, возлагаются по решению суда на лицо, не осуществившее (несвоевременно осуществившее) оплату, независимо от результатов рассмотрения дела в соответствии с ч. 2 ст. 109 ГПК РК<sup>2</sup>.

Выплата сумм, причитающихся экспертам и специалистам в случае, когда одна или обе стороны освобождены от уплаты издержек, производится за счет бюджетных средств по результатам рассмотрения дела на основании решения суда.

Порядок выплаты сумм, причитающихся экспертам и специалистам, определяется Правительством Республики Казахстан.

Суммы, причитающиеся свидетелям, экспертам и специалистам, выплачиваются судом со счета, открытого в соответствии с бюджетным законодательством Республики Казахстан, по выполнении ими своих обязанностей.

Выплата сумм, причитающихся переводчикам, производится за счет республиканского бюджета в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан (ст. 111 ГПК РК<sup>2</sup>).

Возложение судебных издержек на заинтересованных лиц не является всеобъемлющим. Закон предусматривает освобождение от несения судеб-

ных издержек, которое производится, как правило, одновременно с освобождением от уплаты государственной пошлины, поскольку к обоим случаям применимы одни и те же основания. Поэтому как в практике, так и в законодательстве употребляется термин «освобождение от судебных расходов». Выплата сумм, причитающихся экспертам и специалистам, в случае, когда одна или обе стороны освобождены от уплаты издержек, производится за счет республиканского бюджета.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству или суд при рассмотрении дела обязаны освободить полностью от оплаты юридической помощи и возмещения расходов, связанных с представительством, и отнести их за счет бюджетных средств при рассмотрении дел:

1) истцов по спорам о возмещении вреда:

- причиненного смертью кормильца;
- причиненного повреждением здоровья, связанным с работой, либо причиненного уголовным правонарушением;
- реабилитированным в соответствии с законом;

2) истцов и ответчиков по спорам, не связанным с предпринимательской деятельностью, являющихся участниками Великой Отечественной войны, лицами, приравненными к ним, военнослужащими срочной службы, инвалидами I и II групп, пенсионерами по возрасту;

2. Размер оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатом, и возмещения расходов, связанных с защитой и представительством, устанавливается Правительством Республики Казахстан, порядок ее оплаты — правилами оплаты юридической помощи, утвержденными Министерством юстиции Республики Казахстан.

3. К ходатайству лица об освобождении от оплаты юридической помощи и о возмещении расходов, связанных с его представительством, в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 112 ГПК РК<sup>2</sup>, должны быть приобщены документы и другие доказательства, подтверждающие право данного лица на получение юридической помощи из средств республиканского бюджета.

4. Суд выносит определение об освобождении лица от оплаты юридической помощи и возмещения расходов, связанных с его представительством, или об отказе в удовлетворении ходатайства, которое обжалованию, опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с вынесенным определением могут быть включены в апелляционную жалобу.

5. Определение суда об освобождении лица от оплаты юридической помощи и возмещения расходов, связанных с представительством, незамедлительно направляется в территориальную коллегия адвокатов или ее структурное подразделение по месту нахождения суда, рассматривающего граждан



данское дело, которые в установленный судом срок обязаны обеспечить участие адвоката в суде (ст. 112 ГПК РК<sup>2</sup>).

***Распределение судебных расходов между сторонами (ст. 109 ГПК РК)***

Стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает, с другой стороны, все понесенные по делу судебные расходы. Если иск удовлетворен частично, то расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику — пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Если спор возник вследствие нарушения лицом, участвующим в деле, претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного законом или договором, в том числе нарушения срока представления ответа на претензию, оставления ее без ответа, суд относит на это лицо судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела.

Суд вправе отнести все судебные расходы по делу на лицо, злоупотребляющее процессуальными правами или не выполняющее процессуальных обязанностей, в том числе в случае представления доказательств с нарушением установленных судом срока и настоящим Кодексом порядка представления доказательств без уважительных причин, если это привело к затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта.

Если суды апелляционной, кассационной инстанций изменяют состоявшееся или вынесут новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, они соответственно изменяют и распределение судебных расходов при представлении стороной доказательств о понесенных расходах в соответствующих судебных инстанциях.

Суд первой инстанции по заявлению стороны выносит определение о взыскании судебных издержек, понесенных в ходе рассмотрения дела в судах апелляционной, кассационной инстанций, если ходатайство обсуждалось при рассмотрении дела в судебных инстанциях, но судебные издержки не были взысканы в связи с необходимостью проверки достоверности представленных документов и об этом указано в постановлении суда соответствующей судебной инстанции.

Заявление о взыскании судебных издержек подлежит рассмотрению судом в судебном заседании с извещением сторон. Неявка сторон, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления. Заявление может быть подано в течение одного месяца со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятием которого закончилось рассмотрение дела по существу.

Копия судебного акта не позднее пяти рабочих дней с момента вступления в законную силу направляется судом в налоговый орган по месту регистрации (гражданина) или нахождения (юридического лица) судебного представителя, расходы по оплате услуг которого компенсированы судом.

***Возмещение расходов по оплате помощи представителя (ст. 113 ГПК РК)***

По ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает, с другой стороны, понесенные ею расходы по оплате помощи представителя (нескольких представителей), участвовавшего в процессе и не состоящего с этой стороной в трудовых отношениях, в размере фактически понесенных стороной расходов. По имущественным требованиям общая сумма этих расходов не должна превышать десять процентов от удовлетворенной части иска. По требованиям неимущественного характера сумма расходов взыскивается в разумных пределах, но не должна превышать триста месячных расчетных показателей.

В случае вынесения судом решения в пользу стороны, которой в порядке и по основаниям, установленным законом, квалифицированная юридическая помощь оказана адвокатом за счет бюджетных средств, указанные расходы взыскиваются в доход государственного бюджета, с другой стороны.

***Взыскание убытков за потерю времени (ст. 114 ГПК РК)***

По заявлению лица, участвующего в деле, со стороны, недобросовестно заявившей заведомо необоснованный иск или спор против обоснованного иска (лицо знало или должно было знать) либо систематически противодействовавшей правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другого лица, участвующего в деле, компенсацию убытков за фактическую потерю времени.

Размер убытков определяется судом с учетом конкретных обстоятельств, в том числе исходя из действующих норм оплаты соответствующего труда в данной местности.

Мотивированное заявление о взыскании убытков со стороны подается до окончания рассмотрения дела по существу и рассматривается судом одновременно с основным требованием. К заявлению о взыскании убытков должен быть приложен документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке, установленном Кодексом Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс)<sup>15</sup>.

***Распределение судебных расходов при отказе от иска, мировом соглашении или соглашении об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, соглашении об урегулировании спора в порядке пар-***

***партиципативной процедуры, оставлении заявления без рассмотрения (ст. 115 ГПК РК)***

При отказе истца от иска понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. Истец возмещает ответчику судебные расходы, понесенные им в связи с ведением дела.

Если истец отказался от поддержания своих требований вследствие добровольного удовлетворения их ответчиком после предъявления иска, суд по ходатайству истца взыскивает с ответчика все понесенные судебные расходы. Если предъявление иска не вызвано виновным поведением ответчика, то судебные расходы возлагаются на истца в случае признания иска ответчиком в суде.

При заключении сторонами мирового соглашения или соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, соглашения об урегулировании спора в порядке партиципативной процедуры, которые утверждены судами первой, апелляционной инстанций, уплаченная государственная пошлина подлежит возврату из бюджета в полном объеме.

При заключении мирового соглашения, соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или в порядке партиципативной процедуры в суде кассационной инстанции подлежит возврату из бюджета уплаченная государственная пошлина в размере пятидесяти процентов от суммы, уплаченной при обращении в суд.

Другие судебные расходы распределяются судом между сторонами в соответствии с условиями мирового соглашения, соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или соглашения об урегулировании спора в порядке партиципативной процедуры. В случае отсутствия такого указания в соглашениях они считаются взаимно погашенными.

При оставлении искового заявления без рассмотрения по основаниям, предусмотренным пп. 6), 8) ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup>, понесенные истцом судебные расходы ответчиком не возмещаются. В таком случае истец возмещает ответчику судебные издержки, понесенные им в связи с ведением дела.

***Возмещение сторонам судебных расходов (ст. 116 ГПК)***

При отказе полностью или в части в иске лицам, обратившимся в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, в суд с заявлениями о защите прав, свобод и законных интересов других лиц и государства (ст. ст. 54 и 55 ГПК РК<sup>2</sup>), ответчику из бюджетных средств полностью или пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано, возмещаются понесенные им судебные издержки.

В случае удовлетворения такого иска судебные расходы возмещаются ответчиком в порядке, предусмотренном гл. 8 ГПК РК<sup>2</sup>.

***Возмещение государству судебных расходов (ст. 117 ГПК)***

Государственная пошлина, от уплаты которой истец был освобожден, а также издержки, связанные с производством по делу, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в доход государства полностью или пропорционально удовлетворенной части иска.

Если иск удовлетворен в части, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, связанные с производством по делу, взыскиваются в доход государства с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которых отказано.

Если от уплаты судебных расходов освобождены обе стороны, то издержки, связанные с производством по делу, относятся на счет бюджетных средств.

При отказе в иске судебные издержки, связанные с производством по делу, взыскиваются с истца в доход государства.

В случае объявления розыска лица, уклоняющегося от уплаты причитающихся с него платежей, расходы по производству розыска взыскиваются с этого лица в доход государства.

## Тема 4 ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

### 4.1

#### ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ. ПРИОРИТЕТ СУДЕБНОЙ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ. ПОСЛЕДСТВИЯ НЕСОБЛЮДЕНИЯ ПРАВИЛ О ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ ДЕЛА

Подведомственность — одно из юридических условий, определяющих возникновение права на обращение в суд.

Единого определения подведомственности в процессуальной литературе нет. Термин «подведомственность» имеет исконно русское происхождение и означает «подвести под ведомство», ввести какой-либо юридический вопрос (дело) в систему учреждений, обслуживающих какую-либо государственную отрасль. То есть подведомственность означает, что решение какого-либо вопроса находится в чьем-либо ведении.

Подведомственность в юридическом понимании представляет собой самостоятельный гражданско-процессуальный институт, содержание которого составляет совокупность гражданских процессуальных норм независимо от того, в каком законе помещены нормы.

В основном нормы подведомственности включаются в процессуальные законы, однако в ряде случаев помещаются и в материальных законах.

Применительно к судам под подведомственностью понимаются гражданские дела, которые эти суды правомочны рассматривать и разрешать по существу.

В гражданском судопроизводстве понятие подведомственности достаточно многогранно. Прежде всего подведомственность выступает в качестве межотраслевого института права.

Понятие «подведомственность» употребляется еще и в других смыслах: а) как предпосылка права на обращение в суд и б) как правовой институт, т. е. совокупность юридических норм, расположенных в различных нормативных правовых актах, определяющих ту или иную форму защиты права<sup>16</sup>.

В настоящее время проблема подведомственности дел судам должна решаться с учетом общих конституционных норм прямого действия, закрепленных в Конституции Республики Казахстан, где указано: «Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод» (ст. 13)<sup>1</sup>.

---

<sup>16</sup> См. подробнее: Жуйков В. М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. — М., 1997.

Подведомственность — это отнесение спора о праве или иного юридического дела к компетенции определенного органа<sup>17, 117</sup>. Подавляющее большинство таких дел разрешается судами, хотя некоторые споры переданы в ведение других органов.

При определении подведомственности юридическое значение будут иметь характеристика заинтересованных лиц, природа правоотношений, в которых возник и развивается спор о праве, и др. С помощью подведомственности устанавливаются правомочия судов осуществлять правосудие по тем или иным гражданским делам.

Понятие подведомственности существенно отличается от понятия компетенции, которая означает совокупность правомочий суда или иного правоприменительного органа. Подведомственность же характеризует конкретное дело, подлежащее разбирательству в определенном порядке.

В гражданском процессе все судебные дела целесообразно подразделять на две группы — исковые и неисковые. Первую группу характеризуют споры о праве, вторые — все иные юридические вопросы самых различных правоотношений.

Основные принципы данного института:

- судебная юрисдикция будет законна только в отношении подведомственных дел. В противном случае судебная деятельность и судебные постановления будут ничтожны в правовом отношении. Так, судья обязан отказать в принятии неподведомственного заявления (п. 1 ст. 151 ГПК РК<sup>2</sup>); если неподведомственность выявлена в ходе разбирательства по делу, то судопроизводство подлежит прекращению (ст. 277 ГПК РК<sup>2</sup>).

- стороны вправе в соответствии с диспозитивными началами изъять свой спор из гражданского процесса и передать его на разрешение третейского суда. Исключение составляют споры, вытекающие из трудовых и семейных правоотношений, поскольку они подлежат рассмотрению только судами общей юрисдикции;

- при объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду, а другие — несудебным органам, все требования подлежат рассмотрению в суде (ч. 1 ст. 25 ГПК РК<sup>2</sup>). В случае если разделение требований возможно, судья должен вынести определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных несудебным органам.

Следовательно, институт подведомственности является обязательным условием законности правосудия, так как обеспечивает четкое функциони-

---

<sup>17</sup> Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. В. А. Мусина, Н. А. Чечиной, Д. М. Чечета. — М., 1988.

рование судебной власти и правильности рассмотрения и разрешения гражданских дел.

Вполне уместна классификация видов, разработанная в свое время Ю. К. Осиповым<sup>18</sup>.

Согласно его классификации подведомственность делится на единичную, в силу которой разбирательство дела вправе осуществлять только один суд, и множественную, когда разрешение дела могут проводить различные органы. Например, признать гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным законом уполномочен лишь суд общей юрисдикции.

Кроме того, множественная подведомственность, по мнению Ю. К. Осипова, может быть альтернативной (заинтересованное лицо само выбирает орган, в который обращается) и императивной (закон устанавливает последовательность обращения в компетентные органы), договорной и смешанной.

### ***Судебная подведомственность исковых дел (исключительная)***

В гражданском судопроизводстве основную массу гражданских дел, подведомственных судам общей юрисдикции, составляют так называемые исковые дела, поскольку они возникают из споров о праве.

Так, в соответствии со ст. 23 ГПК РК «1. Суды в порядке гражданского судопроизводства рассматривают и разрешают дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, если в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами их защита не осуществляется в ином порядке.

2. Судам подведомственны гражданские дела искового производства по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, финансовых, хозяйственных, земельных и других правоотношений.

3. Судам подведомственны дела особого искового производства, возникающие из публично-правовых отношений в сфере государственного управления, категории которых предусмотрены настоящим Кодексом.

4. Судам подведомственны дела особого производства, категории которых предусмотрены настоящим Кодексом.

5. Судам подведомственны дела с участием иностранцев, лиц без гражданства, иностранных организаций, а также с участием международных организаций, если иное не предусмотрено законом, международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан, или соглашением сторон.

6. Судам подведомственны дела о признании и приведении в исполнение решений, судебных приказов иностранных судов и арбитражных решений.

---

<sup>18</sup> Осипов Ю. К. Подведомственность и подсудность гражданских дел. — М., 1962.

7. Судам подведомственны дела об отмене арбитражных решений и об обращении таких решений к принудительному исполнению.

8. К подведомственности судов в соответствии с законом могут быть отнесены и другие категории гражданских дел».

Подобные споры могут быть связаны как с нарушением субъективного права (когда действиями одного участника либо в результате его действий умаляются чьи-либо блага — имущественные, личные), так и с его оспариванием (когда в результате поведения участника спора становятся неясными содержание правоотношения, а также взаимные права и обязанности), о чем сообщает заинтересованное лицо, обращаясь в суд с исковым заявлением о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права.

К альтернативной подведомственности (заинтересованное лицо само выбирает орган, в который обращается) можно отнести ст. 24 ГПК РК «Разрешение спора (конфликта) в порядке медиации или партисипативной процедуры. Передача спора на разрешение арбитража»<sup>2</sup>.

Подведомственный суду спор (конфликт), возникший из гражданско-правовых отношений, по письменному соглашению сторон может быть разрешен в порядке медиации, партисипативной процедуры или передан на рассмотрение арбитража, когда это не запрещено законом.

***Императивная (условная) подведомственность (закон устанавливает последовательность обращения в компетентные органы)***

Для данного вида подведомственности характерно, что требование до суда было предметом рассмотрения и разрешения другого органа.

В гражданском процессе договорной является подведомственность, определяемая взаимным соглашением сторон, а смешанной может быть названа подведомственность, сочетающая в себе признаки, присущие другим ее видам, чаще всего императивному и альтернативному.

***Подведомственность дел, определяемая по связи исковых требований***

Согласно ст. 25 ГПК РК «1. При объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду, а другие — несудебным органам, все требования подлежат рассмотрению в суде.

2. При сомнении в толковании или наличии коллизии законов относительно подведомственности конкретного спора он рассматривается судом»<sup>2</sup>.



## 4.2

### ПОНЯТИЕ ПОДСУДНОСТИ.

#### ЕЕ ОТЛИЧИЕ ОТ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ.

#### ВИДЫ ПОДСУДНОСТИ. ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ВОЕННЫМ И СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫМ СУДАМ.

#### ПОСЛЕДСТВИЯ НЕСОБЛЮДЕНИЯ ПРАВИЛ О ПОДСУДНОСТИ ДЕЛА

Подсудность — это институт (совокупность правовых норм), регулирующий относимость подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для их рассмотрения по первой инстанции<sup>19, 51</sup>. Иначе говоря, это предметные полномочия конкретного суда первой инстанции по рассмотрению и разрешению гражданских дел, подведомственных судам.

Понятие подсудности в гражданском судопроизводстве необходимо отличать от подведомственности. Правила подсудности определяют компетенцию конкретных судов общей юрисдикции внутри судебной системы по рассмотрению и разрешению гражданских дел по первой инстанции.

Нормы о подведомственности разграничивают компетенцию судов общей юрисдикции от иных судов (арбитражных, третейских), а также других государственных органов и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать те или иные вопросы права.

При возбуждении гражданских дел (принятии заявлений судьей) важно правильно определять как подведомственность дела, так и его подсудность.

Условием возникновения гражданского процесса по конкретному спору является решение судьей двусторонней задачи: а) относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда (подведомственность) и б) какой конкретно суд обязан рассматривать данное дело (подсудность).

Каждый из судов, входящих в судебную систему РК, вправе рассматривать и разрешать только подсудные ему дела. При этом речь идет о компетенции судов, рассматривающих дела по первой инстанции.

В компетенцию судебных органов входят различные по своему характеру функции:

- 1) рассмотрение и разрешение дела по существу — функция суда первой инстанции;
- 2) проверка законности и обоснованности решений и определений судов первой инстанции, не вступивших в законную силу — функция суда второй инстанции (апелляционное производство);

---

<sup>19</sup> Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. М. К. Треушников. — М., 2001.

3) проверка постановлений судов, вступивших в законную силу — функция суда кассационной инстанции;

4) функция по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

В соответствии с законодательством судебную систему Республики Казахстан составляют Верховный Суд, местные и другие суды, учреждаемые в соответствии с Конституцией Республики Казахстан<sup>1</sup> и Конституционным законом РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»<sup>3</sup>.

Учреждение специальных и чрезвычайных судов под каким-либо названием не допускается.

2. К местным судам относятся:

1) областные и приравненные к ним суды (городской суд столицы Республики, городские суды городов республиканского значения);

2) районные и приравненные к ним суды (городской суд, межрайонный суд).

3. В Республике Казахстан могут создаваться другие суды, в том числе специализированные (военные, финансовые, экономические, административные, по делам несовершеннолетних и др.).

3-1. Специализированные суды образуются Президентом Республики Казахстан со статусом областного или районного суда.

4. Верховный Суд Республики Казахстан, местные и другие суды имеют печать с изображением Государственного Герба Республики Казахстан и своим наименованием.

5. Особый статус имеет суд Международного финансового центра «Астана», не входящий в судебную систему Республики Казахстан<sup>3</sup>.

В статье 4 Конституционного закона РК «О судебной системе и статусе судей в Республике Казахстан»<sup>3</sup> закрепляется единство судебной системы Республики Казахстан, которое обеспечивается:

1) общими и едиными для всех судов и судей принципами правосудия, установленными Конституцией, настоящим Конституционным законом, процессуальными и иными законами;

2) осуществлением судебной власти в единых для всех судов формах судопроизводства, установленных законами;

3) применением всеми судами действующего права Республики Казахстан;

4) законодательным закреплением единого статуса судей;

5) обязательностью исполнения на всей территории Казахстана вступивших в законную силу судебных актов;

6) финансированием всех судов только из республиканского бюджета.

Предусмотренные настоящей статьей требования не распространяются на суд Международного финансового центра «Астана».

В зависимости от разграничения компетенции судов выделяют родовую и территориальную подсудность.

Рассмотрим их по отдельности.

1) В гражданском судопроизводстве все подведомственные судам общей юрисдикции гражданские дела распределены между судами различных звеньев (уровней) судебной системы Республики Казахстан. Критерием отнесения конкретных гражданских дел к ведению судов того или иного уровня является характер (род) дела, предмет и субъектный состав спора.

Следовательно, подсудность, определяющая компетенцию судов различных звеньев судебной системы (различных уровней) в качестве судов первой инстанции, называется родовой, или предметной. Иначе говоря, родовая подсудность определяется характером дела, предметом спора, в том числе субъектным составом материального правоотношения. Данная подсудность определяет: суд какого уровня должен рассмотреть спор по существу.

Этим обозначается подсудность дел, подлежащих рассмотрению и разрешению по первой инстанции:

1. Гражданские дела, подсудные районным (городским) судам и приравненным к ним судам (ст. 26 ГПК РК<sup>2</sup>).

2. Подсудность гражданских дел специализированным судам, специализированным составам суда и суду г. Астаны (ст. 27 ГПК РК<sup>2</sup>).

3. Подсудность гражданских дел Верховному Суду Республики Казахстан (ст. 28 ГПК РК<sup>2</sup>).

### ***Территориальная подсудность***

Нормы ГПК, устанавливающие территориальную подсудность, позволяют распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. Поэтому после того как выяснено, суду какого звена (уровня) судебной системы подсудно конкретное гражданское дело, необходимо определить, какому из однородных судов оно подсудно по территории, т. е. определить пространственную компетенцию одноуровневых судов или территориальную подсудность конкретного дела.

Следовательно, территориальной называется подсудность, определяющая пространственную компетенцию одноуровневых судов судебной системы.

Данные правила территориальной подсудности помогают определить, какой из однородных судов данного звена судебной системы компетентен рассматривать и разрешать конкретное гражданское дело по первой инстанции.

Действующим гражданским процессуальным законодательством предусмотрены пять видов территориальной подсудности: общее правило территориальной подсудности, альтернативная, исключительная, договорная и подсудность по связи дел.

Общее правило территориальной подсудности содержится в ст. 29 ГПК РК: «1. Иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика.

Место жительства физического лица, в том числе осуществляющего индивидуальную предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, определяется по правилам, установленным Гражданским кодексом Республики Казахстан.

2. Иск к юридическому лицу предъявляется в суд по месту нахождения юридического лица согласно учредительным документам и (или) адресу, внесенному в Национальный реестр бизнес-идентификационных номеров. Иск к организации без образования юридического лица предъявляется по месту ее нахождения»<sup>2</sup>.

Местом жительства является тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (п. 1 ст. 16 ГК<sup>20</sup>). В случаях, когда постоянное или преимущественное место жительства гражданина определить затруднительно, иск предъявляется в том суде, на территории деятельности которого произведена регистрация его места жительства.

**Альтернативная подсудность, или подсудность по выбору истца**, регулируется ст. 30 ГПК РК<sup>2</sup>. Подсудность этого вида предусмотрена для ряда категорий гражданских дел, разрешение которых законом отнесено к компетенции двух или более чем двух судов одного уровня. Право выбора между несколькими судами, которым подсудно конкретное дело, закон предоставляет истцу.

**Исключительная подсудность**, так же как и альтернативная, является разновидностью территориальной подсудности. Сущность исключительной подсудности заключается в том, что для некоторых категорий дел закон точно определяет, какой суд компетентен их разрешать.

Так, в соответствии со ст. 31 ГПК РК «1. Иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), об освобождении недвижимого имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов.

---

<sup>20</sup> Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 г. (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1006061#pos=5;-156](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#pos=5;-156).

Если объекты недвижимого имущества находятся в разных населенных пунктах, иск предъявляется в суд по месту нахождения одного из объектов. Если объекты недвижимого имущества находятся на территории одного населенного пункта, иск предъявляется в суд по месту нахождения одного из объектов.

2. Иски кредиторов наследодателя, предъявляемые к наследникам, исполнителю завещания (доверительному управляющему наследством), подсудны суду по месту нахождения наследственного имущества в соответствии с правилами, установленными частью первой настоящей статьи.

3. Иски о признании недостойным наследником, признании наследства выморочным, продлении или восстановлении срока для принятия наследства, отказа от наследства предъявляются по месту открытия наследства.

4. Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров или багажа, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика (транспортной организации, индивидуального предпринимателя).

5. Иски о возмещении убытков, причиненных нарушением иностранным государством юрисдикционного иммунитета Республики Казахстан и ее собственности, предъявляются в суд по месту нахождения истца, если иное не предусмотрено международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан»<sup>2</sup>.

***Договорная подсудность.*** Ее иногда называют добровольной. По общему правилу территориальная подсудность не может быть изменена, в силу чего соблюдение правил, регулирующих подсудность, является одним из условий надлежащего осуществления права на предъявление иска. Однако в соответствии со ст. 32 ГПК РК<sup>2</sup> стороны по соглашению между собой могут изменить территориальную подсудность для конкретного дела до принятия его судом к своему производству.

Вместе с тем соглашением сторон исключительная подсудность (ст. 31 ГПК РК<sup>2</sup>) не может быть изменена. Стороны не могут изменить и родовую подсудность, поскольку договорная подсудность является разновидностью территориальной подсудности.

В гражданском судопроизводстве соглашение сторон о подсудности должно быть выражено в письменной форме. Это может быть самостоятельный документ, в котором выражена воля сторон по поводу выбора суда для разрешения их гражданского дела. Данное соглашение может быть также зафиксировано в протоколе судебного заседания в случае, когда они заявили ходатайство о передаче дела в другой суд, и может быть включено в качестве отдельного пункта в контракт, заключенный между сторонами.

В связи с тем, что закон не определяет конкретную письменную форму для соглашения о подсудности, оно может быть облечено в любой письменный акт, фиксирующий волю сторон, направленную на выбор суда.

Подсудность по связи дел предусмотрена ст. 33 ГПК РК<sup>2</sup>. В судебной практике нередки такие ситуации, когда в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения объединяются несколько самостоятельных требований. Подсудность таких дел регулируется специальными правилами, не совпадающими с правилами общей, альтернативной и исключительной подсудности.

Возможность объединения нескольких заявленных требований в одно производство обуславливается обстоятельствами объективного характера, объективной связью. Например, иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется по месту жительства или нахождения одного из ответчиков по выбору истца. Это правило в известной мере аналогично правилам, предусмотренным в ст. 30 ГПК РК<sup>2</sup>.

Различие состоит лишь в том, что альтернативная подсудность применяется, когда истец обращается в суд с одним требованием к ответчику, применение же подсудности, предусмотренной ст. 33 ГПК РК<sup>2</sup>, предполагает предъявление нескольких связанных между собой требований.

Подобная связь двух самостоятельных требований имеет место при предъявлении встречного иска, иска третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. Поэтому оба иска независимо от своей подсудности предъявляются в суде по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 2 ст. 33 ГПК РК<sup>2</sup>).

Иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был заявлен или не был разрешен в качестве гражданского иска при производстве по уголовному делу или оставлен судом без рассмотрения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 9 ст. 23 ГПК РК<sup>2</sup>, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства к осужденному к лишению свободы по месту его жительства до осуждения либо по месту жительства или нахождения истца.

Иск, вытекающий из уголовного дела об общественно опасном деянии невменяемого, если он не был заявлен или не был разрешен в качестве гражданского иска при производстве по делу или оставлен судом без рассмотрения при производстве по делу, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по месту жительства лица, несущего материальную ответственность за действия невменяемого, либо по месту жительства или нахождения истца.

### 4.3

#### ОСНОВАНИЯ ПЕРЕДАЧИ ДЕЛА ИЗ ОДНОГО СУДА В ДРУГОЙ

Передача гражданского дела из одного суда в другой — явление исключительное.

Несмотря на то, что дело, принятое судьей к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, в зависимости от конкретных обстоятельств может возникнуть необходимость в изменении подсудности, что предусмотрено ст. 34 ГПК РК<sup>2</sup>.

Сущность изменения подсудности заключается в том, что дело, принятое с соблюдением правил подсудности одним судом, передается на рассмотрение другому суду по исчерпывающему перечню оснований, что свидетельствует об исключительности данного института в гражданском судопроизводстве.

Основания изменения подсудности и передачи дела из одного суда в другой:

1) ответчик, место жительства которого не было ранее известно, заявил ходатайство о передаче дела в суд по его месту жительства;

2) после отвода одного или нескольких судей рассмотрение дела в данном суде становится невозможным;

3) при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

4) возникают основания, предусмотренные ч. 3 ст. 27 ГПК РК;

5) возникают основания, предусмотренные ст. 32 ГПК РК<sup>2</sup>.

Заявления сторон о неподсудности дела данному суду разрешаются этим судом. По вопросу о передаче дела в другой суд выносится определение, которое может быть обжаловано, опротестовано в суд апелляционной инстанции, решение которого является окончательным и обжалованию, опротестованию не подлежит.

В случаях, предусмотренных пп. 2) ч. 2 ст. 34, выносится определение о передаче дела в вышестоящий суд для определения его подсудности. Вопрос о передаче дела в другой суд рассматривается судьей вышестоящего суда единолично без извещения лиц, участвующих в деле, и без проведения судебного заседания. По результатам рассмотрения выносится определение, которое является окончательным и обжалованию, опротестованию не подлежит.

Передача дела из одного суда в другой производится по истечении срока на обжалование этого определения, а в случае подачи жалобы — после вынесения определения об оставлении жалобы без удовлетворения.

Споры о подсудности между судами разрешаются вышестоящим судом, решение которого является окончательным и обжалованию, опротестованию не подлежит.

**ТЕМА 5**  
**ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ ИСКОВ**  
**В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.**  
**ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА**

**5.1**  
**ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ ИСКОВ**

В современной гражданской процессуальной науке постсоветского пространства имеются следующие взгляды на понятие иска.

1. Понятие иска в процессуальном смысле. В указанном смысле под иском понимается обращенное к суду требование о защите нарушенного или оспариваемого права либо законного интереса (В. Н. Щеглов, К. С. Юдельсон и др.). Иск служит процессуальным средством возбуждения гражданского дела в суде первой инстанции с целью защиты нарушенного или оспоренного права и законного интереса.

Такое понимание иска наиболее точно выражено в дореволюционный период в работах И. Е. Энгельмана<sup>21</sup>, который писал, что иском называется ходатайство заинтересованного лица перед государством в лице суда о постановлении на основании всестороннего разбирательства дела судебного решения, имеющего законную силу.

На наш взгляд, между понятием иска в процессуальном смысле и понятием иска как требования о защите права или законного интереса практически нет отличия. Так, Г. Л. Осокина<sup>22</sup> приходит к выводу о необходимости определения иска как требования заинтересованного лица к суду о защите своего или чужого права либо охраняемого законом интереса. По ее мнению, именно такое определение понятия иска отвечает требованию его единства и универсальности как средства судебной защиты прав и законных интересов.

Однако, по сути, эти два определения понятия сводятся к тому, что иск рассматривается в качестве процессуального средства защиты субъективного права и законного интереса.

2. Понятие иска в материально-правовом смысле. Под иском в данном смысле понимается обращенное через суд материально-правовое требование (притязание) истца к ответчику. Понятие иска как требования истца к ответчику ведет свое происхождение от гражданского права.

---

<sup>21</sup> Энгельман И. Е. Курс русского гражданского судопроизводства. — Юрьев, 1912.

<sup>22</sup> Осокина Г. Л. Иск (теория и практика). — М., 2000.



Придерживаясь такого понимания иска, Е. В. Васьковский отмечал, что поскольку «исковой процесс представляет собой деятельность суда, заключающуюся в проверке и окончательном установлении правомерности требований истцов, то объектом процесса служат именно эти требования: их исследует суд и о них постановляются судебные решения. Они (требования) называются исковыми требованиями или просто исками»<sup>23</sup>.

3. Иск как единое понятие, имеющее процессуальную и материально-правовую стороны. Это мнение обосновывалось в исследованиях Н. И. Авдеевского<sup>24</sup>, А. Ф. Клейнмана<sup>25</sup> и получило широкую поддержку в научной литературе. Понятие иска как состоящего из двух частей подробно освещено в работах А. А. Добровольского. По его мнению, в сочетании двух требований (материально-правового и процессуального) и состоит иск. Требование истца к суду составляет процессуально-правовую сторону иска, а требование истца к ответчику — материально-правовую сторону иска. Без одной из этих сторон не существует иска<sup>26</sup>. Следует отметить, что в науке гражданского права высказывается необходимость учета при исследовании права на иск соотношения между его материальным содержанием и процессуальной формой осуществления. Поэтому право на иск есть возможность принудительной реализации материально-правового требования управомоченного лица к обязанному лицу в исковой форме (В. П. Грибанов<sup>27</sup>).

4. Два самостоятельных понятия иска: в процессуальном и материально-правовом смысле. Подробное обоснование двух понятий иска изложено в работах М. А. Гурвича<sup>28</sup>. По его мнению, несмотря на то, что иск имеет две взаимосвязанные стороны, понятия иска в материально-правовом и в процессуальном смысле следует различать. В первом случае иск рассматривается как требование истца (заинтересованного лица) к ответчику, во втором — как обращение в суд истца (заинтересованного лица) с требованием о защите права или охраняемого законом интереса. Это два разных правовых явления. В первом случае иск выступает как институт материального права, во втором — как институт процессуального права.

---

<sup>23</sup> Васьковский Е. В. Учебник гражданского процесса. Изд. второе, перераб. — М., 1917.

<sup>24</sup> Авдеевский Н. И. Иск и его виды в советском гражданском процессуальном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Л., 1951.

<sup>25</sup> Клейнман А. Ф. Советский гражданский процесс: Учебн. — М., 1954.

<sup>26</sup> Добровольский А. А. Исковая форма защиты права (основные вопросы учения об иске). — М., 1965.

<sup>27</sup> Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. — М., 2000.

<sup>28</sup> Гурвич М. А. Право на иск. — М. — Л., 1949.

На наш взгляд, наиболее правильным является последнее из приведенных выше понятий иска. Материально-правовое требование истца к ответчику — это сфера материального (гражданского) права, а не процессуального. Иск в материально-правовом значении предшествует иску как процессуальному явлению. Наличие или отсутствие у конкретного лица права на иск как права на обращение в суд с требованием о защите права или законного интереса закон связывает с обстоятельствами (фактами) процессуального характера (ст. 151 ГПК РК<sup>2</sup>).

### *Элементы иска*

В науке гражданского процессуального права принято выделять составные части (элементы) иска, благодаря которым производится его индивидуализация. По вопросу об элементах иска до сих пор ведется острая научная дискуссия. При этом имеются различные взгляды не только о количестве элементов иска и качественной характеристике каждого из них, но и об их наличии.

Одни авторы выделяют три элемента иска: предмет, основание и содержание. Эта позиция в советской гражданской процессуальной науке обосновывалась М. А. Гурвичем<sup>28</sup> и получила поддержку со стороны таких ученых, как Н. Б. Зейдер<sup>29</sup>, А. Ф. Клейнман<sup>25</sup> и др.

Другие также выдвигают трехчленную конструкцию иска, но полагают, что его элементами являются предмет, основание и стороны. Такое мнение нашло отражение в работах, например, Г. Л. Осокиной<sup>22</sup>.

Третьи считают, что иск состоит из двух элементов: предмета и основания. Обоснованию такого взгляда уделялось внимание во многих трудах А. А. Добровольского<sup>26</sup>. Его позиция получила довольно широкую поддержку в научной литературе (например, С. А. Иванова<sup>30</sup>, В. Н. Щеглов<sup>31</sup>).

Четвертые полагают, что иск нельзя «разложить» на элементы (составные части) и аргументируют это мнение, в частности, тем, что словосочетание «элемент иска» законодателю не известно. По их мнению, предмет, основание и стороны индивидуализируют иск, поэтому являются его характерными чертами, признаками, а не элементами<sup>12; 32</sup>.

Изложенные выше взгляды диктуют необходимость выяснения понятия «элементы иска».

---

<sup>29</sup> Зейдер Н. Б. Гражданские процессуальные правоотношения. — Саратов, 1965.

<sup>30</sup> Добровольский А. А., Иванова С. А. Основные проблемы исковой формы защиты права. — М., 1979. — С. 151 — 154.

<sup>31</sup> Щеглов В. Н. Иск о судебной защите гражданского права: Лекция для студ. — Томск, 1987.

<sup>32</sup> Исаенкова О. В. Иск в гражданском судопроизводстве: Учеб. пос. / Под ред. М. А. Видука. — Саратов, 1997.

Черта, признак и свойство — однопорядковые понятия. С. И. Ожегов определяет их следующим образом: черта — свойство, отличительная особенность; свойство — качество, признак, составляющий отличительную особенность кого или чего-нибудь; признак — показатель, примета, знак, по которым можно узнать, определить что-нибудь<sup>33</sup>.

Как философские категории они выражают такую сторону предмета, которая обуславливает его различие или общность с другими предметами и обнаруживается в его отношении к ним.

Слово «элемент» употребляется не только в значении составной части чего-нибудь (напр., разложить что-нибудь на элементы) либо доли, некоторой части в составе чего-нибудь, но и как одна из сторон, признак в содержании чего-нибудь (С. И. Ожегов<sup>33</sup>). В последнем смысле элемент какого-либо явления рассматривается как один из существенных признаков (черт, свойств), характеризующий данное явление.

Поэтому, представляется, что элементы иска следует рассматривать и как составные части иска, и как признаки, характеризующие его. Только при таком понимании они могут выступать средствами индивидуализации иска.

Для определения количественного состава элементов иска и качественной их характеристики следует исследовать каждый из называемых различными авторами элементов в отдельности. Поскольку практически всеми учеными-процессуалистами признается наличие предмета и основания иска, целесообразным считаем рассмотрение вначале именно этих элементов, а затем вопросов о содержании и сторонах иска.

Таким образом, структурно иск состоит из трех элементов: предмета иска, основания иска и способа защиты права или законного интереса. Указанные элементы в совокупности составляют содержание иска.

И. М. Пятилетов считает, что между элементами иска существует тесная связь. Раскрывая данную связь, он указывает: «Факты основания иска, будучи подведенными под гипотезу определенной нормы материального права, указывают на юридическую природу спорного правоотношения, являющегося предметом иска. В свою очередь, предмет иска обуславливает третий элемент иска: определяет способ защиты права (законного интереса)»<sup>34</sup>.

---

<sup>33</sup> Ожегов С. И. Словарь русского языка / Под ред. Н. Ю. Шведовой. 16 изд., испр. — М., 1984.

<sup>34</sup> Пятилетов И. М. Защита интересов ответчика в советском гражданском процессе: Учеб. пос. — М., 1990.

### ***Значение элементов иска***

В литературе указывается значение элементов иска в нескольких аспектах. Во-первых, их различение позволяет судье правильно решить вопрос о возбуждении гражданского дела. При совпадении предмета и основания исков, а также сторон спора о праве судья отказывает в принятии искового заявления (п. 3 ст. 151 ГПК РК<sup>2</sup>), а при выявлении этого обстоятельства после возбуждения гражданского дела по тождественному иску судья или суд прекращает производство по делу (ст. ст. 168, 272 ГПК РК<sup>2</sup>). Во-вторых, по элементам можно определить изменение иска (ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>), которое допускается в ходе производства по делу в суде первой инстанции. В-третьих, знание элементов иска необходимо для качественного проведения подготовки дела к судебному разбирательству (правильного определения предмета доказывания по делу и круга доказательств, подтверждающих основания требования и возражений сторон).

### ***Виды исков***

Деление исков на виды (классификация исков) по процессуально-правовому признаку до сих пор не имеет однозначного решения в науке гражданского процессуального права.

В научной литературе принято подразделять иски по их процессуальной цели или содержанию либо способу защиты права (законного интереса) в зависимости от того, какого мнения о понятии иска и его элементах придерживается тот или иной автор. Представляется, что при классификации исков следует исходить из способа судебной защиты права, поскольку истец обращается к суду с требованием о предоставлении ему определенной, конкретной защиты права или законного интереса. Таким образом, различение исков производится по их третьему элементу.

В зависимости от способа защиты права все иски делятся на три вида:

- 1) о присуждении (исполнительные);
- 2) о признании (установительные);
- 3) о прекращении или изменении правоотношений (преобразовательные или конститутивные).

### ***Иски о присуждении***

Иски о присуждении (исполнительные иски) — наиболее распространенный в судебной практике вид исков. «Первую, основную и главную группу образуют иски, направленные на принудительное осуществление гражданских прав или, точнее, на признание требований, вытекающих из субъективных гражданских прав, подлежащих принудительному осуществлению. <...> признание судом требований истца, подлежащих принуди-

тельному осуществлению, равносильно присуждению ответчика к исполнению обязанностей, лежащих на нем...»<sup>23</sup>

Иском о присуждении истец требует от суда обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от его совершения<sup>35, 169</sup>. В качестве примеров исков, которыми истребуется от суда присудить ответчика к совершению действий, можно назвать иски о передаче вещи в натуре, выселении из помещения, взыскании заработной платы, алиментов, убытков, неустойки, штрафа и т. д. Примерами исков, направленных на пресечение совершения действий ответчиком или принуждение его к воздержанию от совершения действий могут являться иски о сносе ограждения, нарушающего право пользования общим земельным участком.

Таким образом, иском о присуждении (исполнительным иском) называется иск, направленный на принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика. Истец требует не только признания за ним определенного субъективного права, но и присуждения ответчика к совершению конкретных действий в свою пользу<sup>35</sup>.

Предметом иска о присуждении является нарушенное или оспариваемое субъективное право или материальное правоотношение в целом<sup>28</sup>. Например: иск о взыскании алиментов имеет своим предметом право ребенка на получение содержания от своих родителей и других членов семьи, предметом иска о выселении может служить право истца на получение денег за использование ответчиком жилого помещения и обязанность ответчика уплатить денежную сумму, обусловленную договором найма.

Основанием иска о присуждении (фактическим) являются две группы юридических фактов:

1) факты, с которыми связано существование самого права, обязанности или материального правоотношения (например, принятие наследства как основание возникновения права собственности на унаследованное имущество, создание произведения как основание возникновения авторского права и т. д.);

2) факты, с которыми связано обращение к суду с требованием о защите права или законного интереса (например, истечение срока исполнения обязанности; совершение действий, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию и т. д.).

Способом защиты права исполнительного иска является присуждение к исполнению ответчиком обязанностей по отношению к истцу, понуждение к совершению действий в пользу истца или воздержанию от совершения

---

<sup>35</sup> Пятилетов И. М. Изменение предмета иска // Вопросы науки советского гражданского процессуального права. — М., 1975. Т. 38.

конкретных действий. Например: обязать ответчика передать имущество, денежную сумму, восстановить на работе, возместить ущерб, не препятствовать пользованию общим имуществом и т. д.

### ***Иск о признании***

Иском о признании (установительным иском) называется иск, направленный на подтверждение судом наличия или отсутствия субъективного права у истца или правового отношения между истцом и ответчиком.

Понятие иска о признании и его подвиды нашли, на наш взгляд, достаточно полное отражение в курсе лекций профессора Ю. С. Гамбарова<sup>36</sup>. Поэтому считаем возможным подробно изложить его исследования данной проблемы.

Самое лучшее и широкое определение этих исков мы находим в новом общегерманском процессуальном кодексе, параграф 231 которого предусматривает: «Иск может быть подан на установление существования или несуществования юридического отношения, на признание подлинности или подложности документа, когда истец имеет юридический интерес в том, чтобы юридическое отношение или документ со стороны своей подлинности или подложности были установлены судебным решением»<sup>37</sup>.

Установительные иски (иски о признании) направлены на официальное признание или, иначе, установление, удостоверение судом наличия или отсутствия юридического отношения<sup>23</sup>.

Если истец требует от суда признать материальное правоотношение или субъективное право существующим, то предъявленный истцом иск именуется положительным (позитивным) иском о признании. Примерами могут служить иски о признании права собственности на имущество, о признании права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, об установлении отцовства и др.

Если истец требует от суда признать материальное правоотношение или субъективное право несуществующим (установить его отсутствие), то предъявленный истцом иск именуется отрицательным (негативным) иском о признании. Примерами таких исков являются иски о признании гражданско-правовой сделки недействительной, об оспаривании отцовства (материнства), о признании брака недействительным и др.

---

<sup>36</sup> Гамбаров Ю. С. Гражданский процесс: Курс лекций. 1894 — 1895 ак. год // Хрестоматия по гражданскому процессу / Под общ. ред. М. К. Треушникова. — М., 1996. — С. 14 — 24, 73 — 75, 84 — 85, 101 — 104, 128 — 133.

<sup>37</sup> Гражданский процессуальный кодекс ФРГ (Бонн, ноябрь 1996 г.) Zivilprozessordnung der BRD. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1025083](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1025083).

В отличие от исков о присуждении защита права по искам о признании осуществляется самим судебным решением<sup>30, 151 – 154</sup>. На ответчика не возлагается обязанность по совершению определенных действий в пользу истца или воздержаться от совершения действий, нарушающих его право.

Предметом иска о признании является материальное правоотношение между истцом и ответчиком либо субъективное право, наличие или отсутствие которого требуется подтвердить судебным решением. Некоторые авторы полагают, что иски о признании могут служить средством установления спорной обязанности<sup>30, 151 – 154</sup>. На наш взгляд, это мнение является спорным, поскольку закон не предусматривает такого способа защиты гражданских прав, как признание обязанности.

Основанием иска о признании (фактическим) в зависимости от подвида иска могут выступать юридические факты положительного или отрицательного характера, обосновывающие соответственно существование или отсутствие правоотношения (субъективного права).

Основание иска о признании отличается от основания иска о присуждении тем, что иск о признании не обосновывается юридическими фактами, влекущими за собой принудительное осуществление субъективного права.

Способом защиты права установительного иска является признание наличия или отсутствия права (правоотношения) решением суда, вступившим в законную силу (признать авторское право истца, признать усыновление или удочерение недействительным и т. д.). «Решение по иску о признании устраняет сомнение, неопределенность, неясность в правовых отношениях» между истцом и ответчиком<sup>21</sup>.

**Преобразовательным (конститутивным) иском** называется иск, направленный на изменение или прекращение существующего между истцом и ответчиком правового отношения по решению суда.

Ряд авторов отрицает необходимость выделения преобразовательных исков.

Важнейшая черта преобразовательных решений и исков заключается в том, что суд может выносить их только в случаях, указанных законом, если имеются факты, с которыми закон связывает возникновение права на изменение или прекращение правоотношения<sup>35</sup>.

Предметом преобразовательного иска является материальное правоотношение (субъективное право, юридическая обязанность), которое истец требует от суда своим решением изменить или прекратить.

Основанием преобразовательного иска (фактическим) следует понимать указываемые заинтересованным лицом юридические факты, влекущие за собой изменение или прекращение материального правоотношения (субъективного права, обязанности), являющегося предметом иска.

В большинстве случаев, как указывает И. М. Пятилетов<sup>35</sup>, основание преобразовательного иска составляют факты двоякого значения:

а) факты, с которыми связано возникновение правоотношения, подлежащего изменению или прекращению;

б) факты, с которыми связана возможность осуществления преобразовательного правомочия на изменение или прекращение правоотношения.

В подтверждение этого им приводится следующий пример: в иске о расторжении договора купли-продажи ввиду недостатков купленной вещи к фактам первой группы относится заключение договора купли-продажи, к фактам второй группы — наличие недостатков в проданном товаре.

Способом защиты права преобразовательного иска является прекращение или изменение правоотношения между истцом и ответчиком.

Классификация исков по процессуальному признаку не является единственной. Их делят на определенные группы также и по материально-правовому признаку. Иски могут возникать по спорам, вытекающим из различных видов материальных правоотношений: гражданских, семейных, трудовых, жилищных, административных, финансовых, земельных и др. (ч. 2 ст. 24 ГПК РК<sup>2</sup>). Соответственно характеру материально-правового отношения выделяются виды исков. Эта классификация, как отмечается в работах А. А. Добровольского<sup>26</sup> и С. А. Ивановой<sup>30</sup>, имеет большое практическое значение. Виды исков по материально-правовому признаку положены в основу правовой статистики и полезны для обобщения судебной практики. Рассматриваемая классификация позволяет выявить и учесть процессуальные особенности, связанные с рассмотрением и разрешением отдельных категорий гражданских дел, возникших из тех или иных видов исков.

### ***Тождество иска (исков)***

Значение элементов иска, как уже указывалось, состоит в том, что они служат средствами его индивидуализации. Различение исков необходимо, поскольку закон запрещает повторное обращение в суд по спору о праве между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (пп. 2 ч. 1 ст. 153 ГПК РК<sup>2</sup>). Это означает, что один и тот же иск не подлежит рассмотрению в суде дважды, т. е. по тождественному иску, предъявленному в суд, вынесение судебного решения или иного акта не допускается. В связи с этим практическое значение имеет выяснение тождественности исков при решении вопроса о возбуждении гражданского дела, о наличии или отсутствии у заинтересованного лица права на предъявление иска.

Определение тождественности иска (исков) путем сравнения его (их) элементов не вызывает сомнения и в современной науке гражданского процессуального права. Разночтения имеются лишь в связи с тем, что именно



рассматривается в качестве элементов иска. На наш взгляд, структурно иск состоит из трех элементов: предмета иска, основания иска и способа защиты права или законного интереса, поэтому тождество иска (исков) определяется по этим трем элементам.

Принято различать два вида тождества: внутреннее и внешнее.

Внутреннее тождество иска означает сохранение первоначально предъявленного в суд иска до завершения возбужденного по нему гражданского процесса. Иначе говоря, структура иска остается неизменной от начала до окончания процесса по конкретному гражданскому делу. Слово «структура» (от лат. *structura* — строение, расположение, порядок) понимается при этом как совокупность устойчивых связей объекта, обеспечивающих его целостность и тождественность самому себе, т. е. сохранение основных свойств при различных внешних и внутренних изменениях.

Внутреннее тождество иска определяется путем сравнения его элементов на различных этапах движения процесса. Г. Л. Осокина<sup>22</sup> указывает два аспекта практического значения понятия «внутреннее тождество иска»: 1) оно позволяет определить границы изменения иска в процессе возбужденного по нему производства; 2) оно дает возможность определить границы судебного исследования фактов и правоотношений (об этом более подробно в вопросе 5 данной темы).

Внешнее тождество исков означает их одинаковость (идентичность). Например, тождественными могут оказаться следующие иски: иск, предъявленный в суд; иск, находящийся на рассмотрении суда; иск, уже рассмотренный судом. Данный вид тождества устанавливается путем сопоставления всех трех элементов сравниваемых исков. Тождественность исков по спорам о праве между одними и теми же лицами влечет за собой следующие процессуальные последствия. При предъявлении в суд тождественного иска судья выносит определение об отказе в принятии такого иска к производству суда (пп. 2 ч. 1 ст. 151 ГПК РК<sup>2</sup>) либо определение о его возвращении (пп. 6 ч. 1 ст. 152 ГПК РК<sup>2</sup>) в зависимости от того, состоялось рассмотрение первоначального иска или он еще находится в производстве суда. Возбужденное по тождественному иску производство подлежит прекращению либо исковое заявление подлежит оставлению без рассмотрения (пп. 4 и 5 ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup>).

Неоднократное предъявление исков допускается по спорам, вытекающим из одного и того же правоотношения, носящего длящийся характер. Например, это иски по спорам между собственниками объекта недвижимости, иски о взыскании алиментов и др. В этих случаях изменяется один из элементов иска (предмет либо основание), поэтому предъявляемые иски,

возникающие из одних и тех же правоотношений, не являются тождественными.

Вопрос о соединении и разъединении нескольких исковых требований регулируется ст. 167 ГПК РК<sup>2</sup>. Закон предусматривает в качестве обязательного условия соединения, и разъединения исков *целесообразность* — создание такого положения, которое позволило бы наиболее полно и правильно разрешить гражданское дело (ст. 167 ГПК РК<sup>2</sup>).

Соединение нескольких требований в одно производство может иметь место в тех случаях, когда по характеру требований, их взаимосвязи, наличию общих доказательств имеется возможность для более быстрого и правильного разрешения всех спорных вопросов.

Разъединение исков возможно тогда, когда их раздельное рассмотрение упростит процесс и исключит необходимость вызова лиц, не имеющих отношения к одному или нескольким из соединенных требований.

Соединение или разъединение исков должно быть оформлено определением.

Принято различать объективное и субъективное соединение, разъединение исков.

Под объективным соединением понимается соединение в одном производстве нескольких исков между двумя спорящими субъектами (одним истцом и одним ответчиком). Например, в производстве суда находится дело, возбужденное по исковому заявлению гр-на А. к ответчику гр-ну В., в котором указываются несколько спорных вопросов: о расторжении брака, о разделе имущества и о взыскании алиментов на содержание в связи с нетрудоспособностью истца. В приведенном примере в одном производстве соединяются различные виды исков — преобразовательные (о расторжении брака и разделе имущества) и иск о присуждении (о взыскании алиментов). Истцом и ответчиком в данном гражданском деле являются одни и те же лица: истцом — гр-н А., ответчиком — гр-н В. Это соединение исков осуществлено по инициативе самого истца.

Объективное соединение исков возможно по усмотрению судьи. Например, гр-н А. предъявил к гр-ну В. иск о защите чести и достоинства, а затем — иск к тому же ответчику о возмещении морального вреда, нанесенного ему вследствие распространения порочащих его честь и достоинство сведений. Судья вправе соединить эти иски и рассмотреть их одновременно в одном производстве.

Объективное соединение исков производится по основаниям, предусмотренным ч. 3 ст. 167 ГПК РК<sup>2</sup>: судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, вправе объединить эти дела в одно производство для сов-

местного рассмотрения, если признает, что такое объединение будет целесообразным.

Под объективным разъединением исков понимается выделение судьей (судом) одного или нескольких из соединенных истцом исков к одному ответчику с целью их рассмотрения в разных производствах. Часть 1 ст. 167 ГПК РК закрепляет: «Судья выделяет одно или несколько из соединенных истцом требований в отдельное производство, если раздельное рассмотрение требований будет более целесообразным»<sup>2</sup>.

Например, по делу о расторжении брака, сопровождающегося сопутствующими требованиями, иск о разделе имущества между супругами суд вправе выделить в отдельное производство, если раздел имущества затрагивает интересы третьих лиц.

Другой пример: при предъявлении совместно с иском о расторжении брака требования о том, при ком из родителей будут проживать их несовершеннолетние дети, находящиеся на воспитании у других лиц, которые препятствуют возвращению их родителям, суд может выделить этот спор в отдельное производство.

Под субъективным соединением исков подразумевается соединение исков одного лица к нескольким ответчикам, либо нескольких истцов к одному ответчику, либо нескольких истцов к нескольким ответчикам.

Часть 3 ст. 167 ГПК РК<sup>2</sup> предусматривает возможность субъективного соединения исков: судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному и тому же ответчику, вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения, если признает, что такое объединение будет *целесообразным*.

Субъективное соединение исков приводит к возникновению процессуального соучастия. Однородность требований одного лица к нескольким ответчикам, нескольких истцов к одному ответчику или нескольких истцов к нескольким ответчикам является основанием для факультативного соучастия в гражданском процессе.

Например, несколько работников предъявило иск к одному и тому же предприятию о восстановлении на работе и взыскании заработной платы за время вынужденного прогула (основанием увольнения во все случаях послужило сокращение штата и численности работников). Судья вправе объединить эти исковые требования разных истцов и рассмотреть их в одном производстве.

Под субъективным разъединением исков подразумевается их разъединение между различными лицами для рассмотрения и разрешения в отдельных производствах. В части 2 ст. 167 ГПК РК устанавливается: «При предъяв-

лении требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает раздельное рассмотрение требований более целесообразным»<sup>2</sup>.

Примеры такого рода можно привести, исходя из разъяснений, содержащихся в чч. 4 и 5 п. 13 Постановления пленума Верховного Суда РК «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» от 28 апреля 2000 г. № 5:

«1) если при обсуждении иска о взыскании алиментов на детей другая сторона оспаривает запись об отце или матери ребенка в актовой записи о рождении, оба эти требования подлежат выделению из дела о расторжении брака для их совместного рассмотрения в отдельном производстве;

3) в случае отказа в иске о расторжении брака заявленное требование о взыскании алиментов, если истец настаивает на его рассмотрении, суд также выделяет в отдельное производство, о чем указывает в резолютивной части решения»<sup>38</sup>.

## 5.2

### **ИЗМЕНЕНИЕ ИСКА. ОТКАЗ ОТ ИСКА. ПРИЗНАНИЕ ИСКА. МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ**

Изменение иска, отказ от иска, признание иска и заключение мирового соглашения принято именовать в научной литературе распорядительными действиями, совершаемыми субъектами спора о праве. Право материально заинтересованных лиц (истца, ответчика и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора) на совершение распорядительных действий вытекает из действия принципа диспозитивности, который определяет механизм движения гражданского процесса, его возникновение, развитие и прекращение. При этом изменение иска и отказ от него возможны также лицами, не имеющими материально-правовой заинтересованности в исходе гражданского дела, но наделенными правом на подачу иска в защиту прав и интересов других лиц, государственных и общественных интересов (ст. 49 ГПК РК<sup>2</sup>).

#### *Изменение иска*

Под изменением иска понимается изменение истцом его основания или предмета. При этом структура иска, несмотря на внутренние изменения,

---

<sup>38</sup> Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака (супружества)» от 28 апреля 2000 г. № 5 (с изм. и доп. по сост. на 31.03.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1018064](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018064).

остаётся неизменной в ходе судопроизводства по конкретному гражданскому делу, т. е. суть предъявленного в суд иска сохраняется в первоначальном виде до рассмотрения и разрешения данного иска по спору о праве.

Таким образом, с одной стороны, закон предоставляет истцу право изменить один из элементов иска — основание либо предмет (ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>) — в силу того, что возможна тождественность иска самому себе.

Ряд авторов считает, что изменение иска означает не только изменение предмета либо основания, но и увеличение или уменьшение размера исковых требований (Г. Л. Осокина<sup>22</sup>, И. М. Пятилетов<sup>35</sup> и др.) себе при определенных изменениях. С другой стороны, условие сохранения внутреннего тождества иска — это возможные границы изменения иска. Изменение основания иска при сохранении прежнего его предмета *или* изменение предмета иска с сохранением прежнего его основания — это границы изменения иска в судопроизводстве по конкретному делу.

Изменение одновременно двух элементов иска — и предмета, и основания — нарушает его внутреннее тождество. Поэтому в данном случае речь идет о возникновении нового иска, который должен предъявляться в суд в соответствии с общими правилами гражданского судопроизводства и ведет к возбуждению другого гражданского дела.

В отличие от этого, изменение иска не влияет на качественную характеристику возбужденного процесса, который остаётся прежним, продолжается и завершается, как правило, вынесением судебного решения.

Изменение основания иска может выражаться в различных формах:

- 1) в замене первоначально указанных истцом обстоятельств, на которых он основывал свое требование, на новые обстоятельства фактического и (или) правового характера;
- 2) в дополнении обстоятельств, обосновывающих заявленный иск;
- 3) в исключении каких-то обстоятельств, указанных первоначально истцом.

Например, в обоснование иска о признании брака недействительным истец указал, что лицо, с которым он вступил в брак, скрыло от него наличие болезни, создающей реальную угрозу членам образованной семьи, личной и общественной безопасности. Затем, дополняя основание предъявленного иска, истец указывает также на обстоятельства, свидетельствующие о заключении брака по принуждению. Указанные истцом обстоятельства являются в соответствии с законом основаниями признания брака недействительным (п. п. 2 и 3 ст. 25 Кодекса «О браке (супружестве) и семье»)<sup>39</sup>.

---

<sup>39</sup> Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г.

Изменение предмета иска — замена первоначально указанного истцом предмета иска на новый.

Изменение предмета иска возможно только в исках с альтернативным предметом<sup>22</sup>.

Например, в соответствии с п. 1 ст. 428 ГК РК<sup>20</sup> покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества (если недостатки товара не были оговорены продавцом), вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- 1) соразмерного уменьшения покупной цены;
- 2) безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- 3) возмещения своих расходов на устранение недостатков товара;
- 4) замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору;

5) отказа от исполнения договора и возврата уплаченной за товар денежной суммы. Истец-покупатель может заменить предмет иска, используя предоставленные ему законом права, в случае получения товара ненадлежащего качества, основание же предъявленного им иска остается прежним.

В соответствии со ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup> истец вправе также увеличить или уменьшить размер исковых требований, не изменяя сам иск. Изменение размера исковых требований приводит объем материального объекта иска в соответствие с действительностью и потому допускается законом без ограничений<sup>35</sup>.

Изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований производятся путем подачи письменного заявления до окончания подготовки дела к судебному разбирательству либо до удаления суда в совещательную комнату при отсутствии необходимости проведения дополнительных процессуальных действий (ч. 1 ст. 169 ГПК РК<sup>2</sup>).

Таким образом, истец сам определяет предмет и основание иска, а также размер заявленного им требования. Это означает, что границы судебного исследования фактов и правоотношений определяются согласно воле материально заинтересованного лица. Суд не вправе по своей инициативе изменять предмет или основание иска (ч. 2 ст. 48, п. 3 ст. 169 ГПК РК<sup>2</sup>).

Часть 2 ст. 73 ГПК РК устанавливает: «Обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, определяются судом на основании требований и возражений сторон и других лиц, участвующих в деле, с учетом подлежащих применению норм материального и процессуального права. Лицо вправе ссылаться только на те доказательства, которые были раскрыты в ходе подготовки дела к судебному разбирательству либо в ходе

---

№ 518-IV (с изм. и доп. по сост. на 25.11.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31102748](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748).

судебного разбирательства, в случаях, установленных частью первой настоящей статьи»<sup>2</sup>;

4) суд вправе предложить истцу изменить предмет иска в случаях признания судом необходимости изменения предмета иска в интересах истца;

5) суд вправе при рассмотрении гражданского дела одновременно разрешить незаявленное требование (выйти за пределы иска) только в случаях, предусмотренных законом. Например, согласно п. 3 ст. 76 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» при рассмотрении дела о лишении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них), лишенных родительских прав. Норма аналогичного характера предусмотрена в п. 2 ст. 80 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»: «При рассмотрении дела об ограничении родительских прав суд вправе решить вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них)»<sup>39</sup>.

### ***Отказ от иска***

В соответствии с ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup> истец вправе отказаться от иска.

По вопросу о сущности и содержании отказа от иска имеются разноречивые мнения.

Одни полагают, что отказ от иска как распорядительное процессуальное действие является одновременно и актом материального права (Н. И. Авдеев<sup>24</sup>, И. М. Пятилетов<sup>35</sup>).

Другие считают, что отказ от иска в зависимости от мотивов, лежащих в его основе, во-первых, может означать отказ как от материального, так и от процессуального права (напр., в случаях прощения долга, осознания необоснованности своих исковых требований и т. п.), во-вторых, может быть лишь отказом от дальнейшего продолжения процесса, но не отказом от материального права (например, в случае обещания ответчика добровольно удовлетворить исковые требования истца). В связи с этим авторами указывалось на несовершенство законодательного регулирования отказа истца от иска и необходимость дифференциации процессуальных последствий отказа от иска как акта распоряжения материальным и процессуальным правом и как акта распоряжения лишь процессуальным правом<sup>40</sup>. Ими предлагается закрепить отказ от спорного материального права в качестве основания прекращения производства по делу и отказ от иска — основания оставления заявления без рассмотрения, который не препятствовал бы повторному обращению в суд с тождественным иском.

---

<sup>40</sup> Ченцов Н. В. К вопросу о классификации исков о возмещении экологического вреда / Н. В. Ченцов, С. Н. Смирнов // Теория и практика субъективных прав и процессуальные формы их защиты: Сб. науч. ст. / Под ред. Н. В. Ченцова, М. В. Самойловой. — Тверь, 2000.

Третьи признают отказ от иска распорядительным действием истца, имеющим своим адресатом только суд<sup>22</sup> (Г. Л. Осокина). Последнее мнение представляется наиболее правильным, поскольку мы исходим из той позиции, что иск как институт гражданского процессуального права — понятие процессуальное, означающее средство защиты субъективного материального права. Отсюда отказ истца от иска есть отказ от процессуального права, акт распоряжения процессуальным правом<sup>41</sup> (Р. Е. Гукасян).

Таким образом, отказ от иска — это отказ заинтересованного лица от требования к суду о защите права или законного интереса. Отказ от иска в стадии производства дела в суде первой инстанции производится путем подачи письменного заявления и допускается до принятия судом решения (ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>).

Судья (суд) не рассматривает мотивы отказа от иска и правомерность отказа от него, но обязан разъяснить смысл и значение совершаемого истцом действия и убедиться, что отказ добровольен и воля истца свободна от принуждения. Суд, принимая отказ истца от иска, выносит определение о прекращении производства по делу (пп. 4 ст. 277 ГПК РК<sup>2</sup>).

При частичном отказе истца от иска производство по делу прекращается только в части заявленных требований, а в остальной части процесс продолжается и по результатам рассмотренной части иска судом выносится решение.

Прекращение производства по делу в связи с отказом от иска и принятием его судом препятствует вторичному обращению в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ч. 2 ст. 278 ГПК РК<sup>2</sup>).

Особенность отказа прокурора, государственного органа или другого управомоченного лица от иска, предъявленного в защиту прав и интересов другого лица, заключается в том, что при этом лицо, в интересах которого было возбуждено дело, не лишается права требовать рассмотрения дела по существу (ч. 5 ст. 54 и ч. 3 ст. 55 ГПК РК<sup>2</sup>).

### ***Признание иска***

В соответствии с ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup> ответчик вправе признать иск, о чем у него отбирается расписка.

Признание иска — это распорядительное действие ответчика, адресованное суду. Обосновывая это мнение, Г. Л. Осокина пишет, что решение вопроса о принятии признания иска ответчиком закон ставит в зависимость

---

<sup>41</sup> Гукасян Р. Е. Проблема интересов в советском гражданском процессуальном праве. — Саратов, 1970.



от суда, а не от самого ответчика. Признание иска ответчиком облегчает положение суда при разрешении вопроса о защите права или законного интереса, но не является для него обязательным. В случае принятия судом признания иска выносится решение об удовлетворении исковых требований истца. В мотивировочной части судебного решения может быть указано лишь на признание иска и принятие его судом (ч. 5 ст. 226 ГПК РК<sup>2</sup>).

Если суд по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>, не принимает признание иска ответчиком, то выносит об этом определение и осуществляет разбирательство дела по существу.

Характер и сущность признания иска ответчиком и отказа истца от иска сходны: и в том, и в другом случае речь идет о том, что сторона процесса по собственному желанию отказывается от требования к суду о защите своих прав и интересов.

Признание иска — это высказанное в суде признание ответчика о правомерности требований истца к суду о защите субъективного материального права или законного интереса.

От судебного признания иска следует отличать внесудебное. Признание иска, совершенное ответчиком вне суда, может служить одним из доказательств по гражданскому делу.

Признание иска ответчиком следует отличать также и от признания ответчиком факта. Признание факта ответчиком — это признание наличия или отсутствия обстоятельства, приводимого истцом в обоснование своих требований (ч. 3 ст. 78 ГПК РК<sup>2</sup>). Признавая факт, ответчик может одновременно возражать против иска. Например, ответчик признает факт заключения договора займа, но возражает против исковых требований истца и утверждает, что сумма долга была им возвращена в определенное время и при определенных обстоятельствах.

### ***Мировое соглашение***

В соответствии с ч. 1 ст. 48 ГПК РК стороны могут окончить дело «мировым соглашением или соглашением об урегулировании спора (конflikта) в порядке медиации либо соглашением об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры»<sup>2</sup>.

Мировое соглашение позволяет наиболее экономичным и бесконфликтным способом разрешить возникший в суде спор о праве<sup>42</sup>. Законодатель должен поощрять мирное урегулирование возникших разногласий в гражданско-правовой сфере, поскольку властное предписание — судебное ре-

---

<sup>42</sup> Жилин Г. А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. — М., 2000.

шение — не всегда приводит к ликвидации правового конфликта, а иногда усугубляет его. К тому же окончание гражданского дела с учетом воли сторон в процессе не наносит ущерба интересам законности и правопорядка, поскольку в частноправовых отношениях субъекты пользуются автономией (речь идет о поведении субъектов в допустимых законом пределах).

Мировое соглашение — это соглашение о добровольном разрешении спора о праве, заключенное сторонами процесса и утвержденное судом. Оно достигается на определенных условиях (чаще всего, путем взаимных уступок) об установлении измененных или новых правоотношений между истцом и ответчиком, подписывается обеими сторонами и утверждается судом. Об утверждении мирового соглашения сторон суд (судья) выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу (пп. 4 ст. 247 ГПК РК<sup>2</sup>). Судом в этом случае не исследуются доказательства и не устанавливаются фактические обстоятельства дела.

Мировое соглашение сторон, заключенное в судебном процессе, — судебное мировое соглашение — характеризуется, как указывает И. М. Пятилетов<sup>35</sup>, следующими признаками:

1) оно должно быть направлено на окончание судебного дела (ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>);

2) оно должно быть выражено в требуемой законом форме, и сторонам должны быть разъяснены его процессуальные последствия (ч. 1 ст. 48, ст. ст. 168, 176, 410 ГПК РК<sup>2</sup>);

3) оно требует утверждения судом (ч. 1 ст. 48, ст. ст. 168, 176, 410 ГПК РК<sup>2</sup>);

4) этот акт оформляется определением суда (судьи), которым прекращается производство по делу.

Субъектами мирового соглашения могут быть только субъекты спора о праве: истец, ответчик и третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора о праве.

Требует осмысления вопрос о сфере действия института мирового соглашения в гражданском судопроизводстве (по всем ли гражданским делам возможно заключение мирового соглашения либо следует установить ограничения). Традиционно возможность мирового соглашения допускалась по исковым делам, которые ранее (до принятия нового ГПК) характеризовались как дела по спорам, возникающим из материально-правовых отношений между равными субъектами. Но теперь такая характеристика исковых дел противоречила бы действующему гражданскому процессуальному законодательству. Дело в том, что к исковым делам отнесены также и дела по спорам, вытекающим из правоотношений, основанных на властном подчинении одной стороны другой (административных, финансовых и др.). От-

сюда следует, что если закон к делам искового производства относит споры о праве, возникающие из властеотношений, то возможность заключения мирового соглашения между сторонами данных спорных отношений допускается. Такое регулирование процессуальным законом сферы применения мирового соглашения как способа разрешения правового конфликта, думается, станет предметом дискуссии. Обсуждение данной проблемы должно быть направлено на выработку четких критериев возможности мирового соглашения в процессе с учетом положений, в первую очередь, гражданского права. Определение таких критериев позволило бы обозначить круг гражданских дел, по которым недопустимо заключение мировых соглашений.

Представляется, что заключение мирового соглашения недопустимо по спорам о праве в тех случаях, когда закон четко определяет отдельные правовые отношения и исключает установление прав и обязанностей по собственному усмотрению субъектов таких отношений. Например, закон устанавливает основания взыскания алиментов на содержание несовершеннолетних детей в судебном порядке и их размеры. Поэтому заключение мирового соглашения по данному спору и утверждение его судом вопреки нормам семейного права невозможно.

Соглашение об урегулировании между сторонами спорного правового вопроса может быть заключено и во внесудебном порядке (вне суда и без обращения в суд), которое приобретает значение гражданско-правового договора. Они называются внесудебными мировыми соглашениями и не имеют признаков, характеризующих судебные мировые соглашения. Например, в соответствии со ст. 157 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»<sup>39</sup> допускается заключение соглашения об уплате алиментов во внесудебном порядке. Такое соглашение (о размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов — между законными представителями этих лиц. Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение установленной законом формы соглашения об уплате алиментов влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 157 ГК РК<sup>20</sup>.

В соответствии со ст. 179 ГПК РК «Урегулирование спора (конфликта) в порядке медиации»:

«1. Стороны вправе до удаления суда в совещательную комнату в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций заявить ходатайство об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации.

Ходатайство сторон об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации может быть заявлено в суде кассационной инстанции, если это не требует дополнительных процессуальных действий и приостановления рассмотрения дела. Одновременно с ходатайством в суде кассационной инстанции стороны должны представить соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации»<sup>2</sup>.

Кроме того, в соответствии со ст. 181 ГПК РК «Урегулирование спора в порядке партисипативной процедуры»:

«1. Стороны вправе до удаления суда в совещательную комнату по правилам, предусмотренным статьей 179 настоящего Кодекса, заявить ходатайство об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры.

2. Партисипативная процедура проводится без участия судьи путем проведения переговоров между сторонами при содействии урегулированию спора адвокатами обеих сторон»<sup>2</sup>.

### 5.3

#### **МЕРЫ ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ ИСКА. ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ ОТВЕТЧИКА**

Судопроизводство по гражданским делам базируется на началах состязательности. Противоположность юридических интересов истца и ответчика приводит к необходимости состязания между ними в процессе. Каждая из сторон свободна в выборе своей правовой позиции по делу, а также способов и средств отстаивания в суде этой позиции. Состязательность процесса нерасторжимо связана с процессуальным равноправием сторон, предоставлением истцу и ответчику равных процессуальных возможностей для защиты своих прав и законных интересов. Поэтому закон наделяет стороны равными процессуальными правами и возлагает на них равные процессуальные обязанности.

Стороны как субъекты спора о праве характеризуются равенством прав по осуществлению функции иска и его оспаривания, а также распоряжению объектом спора о праве (ч. 1 ст. 48 ГПК РК<sup>2</sup>).

Ответчик, как другая сторона в деле по отношению к истцу, наделяется возможностями по отстаиванию своих интересов в судебном процессе, равными возможностями его «противника» по защите прав и интересов в судопроизводстве. Эти возможности ответчика проявляются в предоставлении ему таких средств защиты, как возражения против иска и встречный иск.

### ***Возражения против иска***

Возражения ответчика против иска — это форма выражения права ответчика на судебную защиту путем несогласия его с предъявленным в суд иском.

Возражения ответчика могут быть процессуального и материально-правового характера.

Процессуальные возражения — это возражения ответчика, направленные на обоснование неправомерности обращения в суд истца с требованием о защите права или законного интереса, т. е. незаконности возникновения процесса или его продолжения. Так, ответчик заявляет, что у истца отсутствует право на предъявление иска (например, в связи с тем, что имеется вступившее в законную силу решение суда по тождественному делу) или истцом нарушен порядок предъявления иска (например, иск предъявлен недееспособным лицом). Указывая такие обстоятельства, ответчик добивается прекращения производства по делу или оставления искового заявления без рассмотрения.

Процессуальные возражения ответчика могут указывать на необходимость отложения разбирательства дела (например, заявление ответчика о том, что он является ненадлежащим), а также приостановления производства по делу (например, объяснения ответчика по поводу невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого гражданского дела).

Материально-правовые возражения — это возражения ответчика, указывающие на неправомерность требования истца к суду о защите права или законного интереса, т. е. на недопущение ответчиком нарушения (оспаривания) права или законного интереса истца, отсутствие обязанности отвечать по иску и вины ответчика.; Такие возражения ответчика направлены на опровержение исковых требований по существу.

Различают две разновидности материально-правовых возражений ответчика: отрицание и мотивированное возражение. Термин «мотивированное возражение»<sup>43</sup>, как нам представляется, является наиболее удачным. Возражения такого характера обозначаются также терминами «возражения в собственном смысле слова» или «собственно материально-правовые возражения».

Отрицание — это возражение ответчика посредством заявления об отсутствии фактов и правоотношений, указываемых истцом. При отрицании ответчик не приводит каких-либо мотивов, доводов, доказательств и т. д. в

---

<sup>43</sup> Викут М. А. Иск как элемент права на судебную защиту, его юридическая природа и обоснование // Вопросы теории и практики гражданского процесса. Вып. 1. — Саратов, 1976. — С. 47 — 62.

обоснование своей позиции. Например, не соглашаясь с иском о возврате имущества, ответчик может просто заявить, что истец не передавал ему никакого имущества.

Мотивированное возражение — это возражение ответчика, направленное на опровержение исковых требований и обоснованное конкретными юридическими фактами. Возражения такого рода выражаются в приведении ответчиком фактических обстоятельств в обоснование своих утверждений и их доказывании, в том числе со ссылкой на нормы материального права. Такие возражения ответчика направлены против существа исковых требований истца. Например, возражая против иска о возврате имущества, ответчик может указать, что он является собственником данного имущества, и право собственности у него возникло на основании договора купли-продажи. Обязанность доказывания возражений данной разновидности возлагается на ответчика (ст. 65 ГПК РК<sup>2</sup>).

### ***Встречный иск***

Встречный иск — это обращение в суд ответчика с самостоятельным требованием о защите своего права или законного интереса, заявленным в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с иском, предъявленным в суд истцом. Для него характерно то, что: 1) это иск ответчика; 2) он заявлен в уже возникшем процессе; 3) заявлен для совместного рассмотрения с первоначальным иском<sup>43</sup>.

Встречный иск — это обращение ответчика в суд за судебной защитой. Право на предъявление встречного иска предусмотрено ст. 153 ГПК РК<sup>2</sup>.

До окончания подготовки дела к судебному разбирательству ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление, возвращение, отказ в принятии встречного иска производятся по правилам, предусмотренным ст. ст. 148, 151 и 152 ГПК РК<sup>2</sup>.

В ходе судебного разбирательства встречный иск может быть принят, если ответчик не принимал участия на стадии подготовки дела к судебному разбирательству по причине ненадлежащего извещения о времени и месте проведения подготовки дела к судебному разбирательству.

Помимо общих требований, закон предусматривает дополнительные условия для принятия встречного иска (ст. 153 ГПК РК<sup>2</sup>). Эти условия выражают наличие связи между встречным и первоначальными исками. При этом необходимо отметить, что определение об отказе в принятии встречного иска по мотиву отсутствия условий, предусмотренных ст. 153 ГПК РК<sup>2</sup>, обжалованию не подлежит, поскольку не препятствует предъявлению самостоятельного иска.

Судья принимает встречный иск, если:

1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования. В качестве примера можно привести производство по делу, в котором одновременно рассматриваются первоначальный иск о взыскании долга по договору займа и встречный иск о взыскании платы за найм жилого помещения;

2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска. Примером такого встречного иска может служить иск об оспаривании ответчиком своего отцовства, заявленного в процессе, возбужденном по иску о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка;

3) между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь, а их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров. Например, в одном производстве могут быть рассмотрены иск о расторжении брака (предъявленный истцом) и встречный иск о разделе имущества (заявленный ответчиком).

### ***Обеспечение иска***

Обеспечение иска — это применение судом принудительных мер, направленных на временное ограничение права распоряжения объектом иска (материальным предметом спора) с целью гарантировать исполнение будущего судебного решения по делу. Обеспечение иска создает условия для реальной судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов истца.

Меры по обеспечению иска принимаются судом по заявлению лиц, участвующих в деле. Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие таких мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда (ст. 158 ГПК РК<sup>2</sup>).

В соответствии с ч. 1 ст. 156 ГПК РК<sup>2</sup> мерами по обеспечению иска могут быть:

1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц (за исключением наложения ареста на деньги, находящиеся на корреспондентском счете банка, и на имущество, являющееся предметом по операциям репо, заключенным в торговых системах организаторов торгов методом открытых торгов, а также на деньги, находящиеся на банковских счетах, на которые поступают суммы заработной платы);

2) запрещение ответчику совершать определенные действия;

3) запрещение другим лицам передавать имущество ответчику по обязательствам, срок исполнения которых наступил, или выполнять по отноше-

нию к ответчику иные обязательства, предусмотренные законом или договором;

4) приостановление реализации имущества в случаях предъявления иска об его освобождении от ареста и (или) оспаривания результатов оценки имущества должника;

5) приостановление действия оспариваемого правового акта государственного органа, органа местного самоуправления (за исключением правового акта Национального Банка Республики Казахстан по приостановлению действий и (или) лишению лицензий и (или) приложений к ним на осуществление деятельности на финансовом рынке, проведению консервации финансовых организаций, а также его письменных предписаний);

6) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке;

7) приостановление торгов по внесудебной реализации предмета залога;

8) приостановление оспариваемых актов и действий судебного исполнителя, связанных с обращением взыскания на имущество, совершаемых в исполнительном производстве.

В необходимых случаях судом могут быть приняты иные меры по обеспечению иска, которые гарантировали бы реальное исполнение решения суда. Судом может быть принято несколько мер по обеспечению иска (ч. 2 ст. 156 ГПК РК<sup>2</sup>).

Заявление об обеспечении иска рассматривается и разрешается судьей в день вынесения определения о возбуждении гражданского дела, если оно было приложено к исковому заявлению или об этом указано в искомом заявлении, в остальных случаях — в день его поступления в суд.

Заявление об обеспечении иска рассматривается и разрешается судьей без извещения лиц, участвующих в деле, сторон арбитражного разбирательства, без проведения судебного заседания.

По результатам рассмотрения заявления судья выносит определение об обеспечении иска с указанием обеспечительной меры (ст. 157 ГПК РК<sup>2</sup>).

Определение об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных решений (ст. 158 ГПК РК<sup>2</sup>).

По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одного вида обеспечения иска другим. Вопрос о замене разрешается судом с извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления, однако их неявка не препятствует рассмотрению данного вопроса по существу. О замене одного вида обеспечения иска другим судья выносит определение (ч. 1 ст. 159 ГПК РК<sup>2</sup>).



Продолжительность действия принятых судом мер по обеспечению иска зависит от содержания судебного решения:

1) в случае отказа в иске — до вступления решения в законную силу. Однако суд может одновременно с решением или после его постановления вынести определение об отмене обеспечения иска (ч. 2 ст. 160 ГПК РК<sup>2</sup>);

2) при удовлетворении иска — до исполнения решения суда (ч. 2 ст. 160 ГПК РК<sup>2</sup>).

На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба или принесен протест. Статья 161 ГПК РК гласит:

«1. Определения по вопросам обеспечения иска могут быть обжалованы и опротестованы в суд апелляционной инстанции, решение которого является окончательным.

1. Если определение об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, срок для подачи жалобы исчисляется со дня, когда ему стало известно об этом определении.

2. Подача частной жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает исполнение этого определения.

4. Подача частной жалобы или принесение протеста на определение об отмене обеспечения иска или о замене одной меры обеспечения иска другой приостанавливает исполнение определения.

5. С частной жалобой в суд апелляционной инстанции направляется выделенный из дела материал, касающийся принятого определения»<sup>2</sup>.

Обеспечение иска может быть отменено тем же судом по заявлению лица, участвующего в деле, сторон арбитражного разбирательства или по собственной инициативе суда. Вопрос об отмене меры обеспечения иска разрешается судьей не позднее пяти рабочих дней с извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления, однако их неявка не препятствует рассмотрению данного вопроса по существу (ч. 1 ст. 160 ГПК РК<sup>2</sup>).

Принятие мер по обеспечению иска влечет за собой ограничение ответчика в его правах, в связи с чем возможно нанесение ему ущерба, поэтому закон предусматривает гарантии интересов ответчика<sup>35</sup>. Так, закон содержит следующие нормы, ограждающие интересы ответчика:

1) при обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик вправе взамен принятых судом мер обеспечения иска внести на депозитный счет суда истребуемую истцом сумму (ч. 4 ст. 159 ГПК РК<sup>2</sup>);

2) суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков (ст. 162 ГПК РК<sup>2</sup>);

3) ответчик после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе предъявить истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца (п. 2 ст. 162 ГПК РК<sup>2</sup>).

Кроме того, ответчик вправе обжаловать определение суда по вопросам обеспечения иска и подать заявление в суд об отмене мер по его обеспечению или о замене одной меры другой.

## ТЕМА 6 ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

### 6.1

#### ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ: ПОНЯТИЕ, ЦЕЛЬ, ЗАДАЧИ И СРОКИ. ЗНАЧЕНИЕ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

Цель гражданского процесса в целом — восстановление нарушенного права, т. е. вынесение законного и обоснованного судебного решения и его реализация (исполнение). Данную цель процесса суд не может достичь, не пройдя определенные этапы — стадии развития процесса.

Стадией принято называть совокупность процессуальных действий, охватываемых не конечной, а какой-либо близлежащей целью процесса, необходимостью правильного возбуждения гражданского дела, его подготовки к судебному разбирательству, проведения судебного разбирательства, обжалования судебного решения, действий по его исполнению.

Цель стадии подготовки дел к судебному разбирательству — обеспечение его правильного и своевременного рассмотрения и разрешения, желательно, в первом судебном заседании.

Несмотря на ясность цели подготовки дел к судебному разбирательству, на практике нередки случаи, когда судьи не проводят надлежащей подготовки дел, что влечет за собой нарушение принципа законности в гражданском процессе, судебную волокиту и судебный бюрократизм. Подготовка дел к судебному разбирательству является той стадией процесса, в которой закладывается основа правильного разрешения дела любого вида судопроизводства.

В правовом сознании юристов сохраняются два консервативных суждения, имеющих истоки в нормах устаревшего и отмененного законодательства.

Первое суждение связано с неверным названием данной стадии процесса. По ГПК РСФСР 1923 г.<sup>44</sup> эта стадия процесса называлась «предварительной» подготовкой дела (ст. 80 ГПК РСФСР 1923 г.). Оно «укоренилось» на практике, а иногда употребляется с добавлением словосочетания «предварительная досудебная подготовка дела».

---

<sup>44</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 10 июля 1923 г. (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=30111282](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=30111282).

Статья 80 ГПК РСФСР 1923 г.<sup>44</sup> давала повод считать данную стадию необязательной. Согласно этой статье, признав производство предварительной подготовки дела излишним, судья немедленно назначал дело к слушанию в судебном заседании и объявлял об этом присутствующей стороне под расписку.

По ГПК Казахской ССР 1963 г.<sup>45</sup> стадия подготовки дел к судебному разбирательству была определена путем разъяснения закона как обязательная по всем гражданским делам.

Подготовка дел к судебному разбирательству независимо от объема и сложности совершаемых процессуальных действий является обязательной стадией процесса. Законом установлено, что к подготовке дела судья приступает после принятия заявления. Подготовка дела как стадия процесса начинается с момента вынесения судьей соответствующего определения и продолжается до вынесения определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании (ст. 163 ГПК РК<sup>2</sup>).

Глава 16 ГПК РК<sup>2</sup>, регламентирующая стадию подготовки дел к судебному разбирательству, изложена по-новому. В ней законодательно закреплены оправдавшие себя на практике в течение длительного времени положения, усилены гарантии реализации принципа состязательности.

Задачами подготовки гражданского дела к судебному разбирательству, обязательному по каждому делу, являются:

- 1) уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- 2) определение правоотношений сторон и закона, которым суду следует руководствоваться;
- 3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и надлежащее извещение их о времени и месте судебного заседания;
- 4) определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих требований или возражений;
- 5) содействие примирению сторон<sup>2</sup>.

Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству должна быть проведена не позднее пятнадцати рабочих дней со дня принятия искового заявления в производство суда, если иное не установлено настоящим Кодексом и другими законами.

В исключительных случаях по делам особой сложности, кроме дел о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, а также по случаю потери кормильца и по требованиям, вытека-

---

<sup>44</sup> Гражданский процессуальный кодекс Казахской ССР от 28 декабря 1963 г. (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=1004274](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=1004274).

ющим из трудовых правоотношений, по истечении срока, предоставленного для подготовки дела к судебному разбирательству, этот срок может быть продлен дополнительно на один месяц по определению судьи.

Определение о продлении срока подготовки дела к судебному разбирательству обжалованию, опротестованию не подлежит (ст. 164 ГПК РК<sup>2</sup>).

Подготовка дела к судебному разбирательству может иметь место только после возбуждения гражданского дела, т. е. после принятия заявления.

На практике имеют место случаи совершения подготовительных действий (назначения экспертизы, истребования документов, направления судебных поручений и т. д.) без принятия заявления. Проведение подготовки по гражданскому делу до возбуждения процесса в целях сокрытия сроков рассмотрения гражданских дел является нарушением норм процессуального закона.

Подготовка дела к судебному разбирательству есть совокупность процессуальных действий, совершаемых сторонами (и представителями) под руководством судьи, направленных на обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела. Точное исполнение требований закона о подготовке дел к судебному разбирательству направлено на предупреждение судебной волокиты и бюрократизма в судопроизводстве.

Под уточнением фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, понимается деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по определению предмета доказывания, т. е. совокупности фактов, имеющих юридическое значение, которые сторонам необходимо доказать, чтобы суд правильно применил нормы материального права, определил права и обязанности сторон. Если стороны заблуждаются относительно совокупности подлежащих доказыванию фактов, то судья на основе нормы или норм материального права, подлежащих применению, разъясняет им, какие факты имеют значение по делу и кем они подлежат доказыванию.

Определение объема подлежащих доказыванию фактов и правовая квалификация отношений взаимосвязаны. Нельзя определить предмет доказывания по делу без знания содержания закона, подлежащего применению, в то же время трудно определить правоотношения без знания фактических обстоятельств, имевших место между сторонами.

Все участники процесса, кроме судьи, делятся на две группы: а) лица, участвующие в деле, и б) лица, содействующие правосудию (переводчики, свидетели, эксперты, представители).

К лицам, участвующим в деле, относятся те участники процесса, которые имеют личный или общественный интерес в его исходе. Стороны, третьи лица, заявители, заинтересованные лица в делах особого производства

имеют личный интерес — на них распространяется законная сила судебного решения.

Прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, выступающие в интересах других лиц, имеют общественный интерес, т. е. интерес охраны правопорядка и законности.

Сторонами являются субъекты предполагаемого спорного материального правоотношения. Задача судьи в стадии подготовки — определить полный состав участников процесса, т. е. состав сторон, третьих лиц, заявителей, заинтересованных лиц, а также участников, содействующих осуществлению правосудия.

В развитие принципа состязательности в качестве одной из важнейших задач подготовки дел к судебному разбирательству выступает предоставление необходимых доказательств сторонами и другими лицами, участвующими в деле, раскрытие доказательств.

Функции судьи по руководству состязательным процессом сводятся к тому, чтобы разъяснять сторонам, другим заинтересованным лицам, какими доказательствами они могут подтвердить основания своих требований и возражений; выяснить, могут ли стороны представить необходимые доказательства, имеются ли у них затруднения в их получении. В случае заявления ходатайств об истребовании доказательств судья обязан оказать содействие в их истребовании.

Примирение сторон — проявление принципа диспозитивности и желаемое действие сторон на любой стадии процесса, особенно в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

## **6.2**

### **ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ СУДЬЕЙ В ПОРЯДКЕ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ**

Объем подготовительных процессуальных действий по конкретным категориям гражданских дел и методика подготовки отдельных дел имеют свою специфику, определяемую характером спорного правоотношения, сложностью дела, трудностями доказывания, степенью спорности аргументов каждой стороны, другими обстоятельствами.

Подготовка дела по содержанию многообразна. Статья 165 ГПК РК<sup>2</sup> содержит перечень подготовительных действий, которые могут быть совершены в том или ином объеме в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Необязательно, чтобы все перечисленные действия совершались по каждому гражданскому делу. Данная норма, как и многие другие, носит всеобщий (абстрактный) характер. Для правильного ее применения требу-

ется учитывать обстоятельства, имеющие юридическое значение по конкретному делу.

В порядке подготовки дела к судебному разбирательству стороны совершают следующие характерные для состязательного процесса действия:

1) обязывает ответчика представить в установленный судом срок письменный отзыв на заявленные истцом требования с приложением доказательств, обосновывающих доводы;

2) в случае, если ответчик или другие лица, участвующие в деле, заявят суду о неполучении документов, приложенных к исковому заявлению, суд обеспечивает ознакомление с ними в суде, а при наличии ходатайства этих лиц о вручении обязывает истца представить копии указанных документов;

3) разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности, предлагает дать пояснения по представленным процессуальным документам и взаимно оспариваемым сторонами обстоятельствам;

4) разъясняет сторонам правовые последствия несвоевременного представления доказательств в установленный судом срок и неосновательного затягивания процесса, установленные ГПК РК<sup>2</sup>;

5) разъясняет сторонам право разрешить спор мировым соглашением, соглашением об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или соглашением об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры либо обратиться за разрешением спора в арбитраж и их правовые последствия;

6) разъясняет законным представителям несовершеннолетних истца или ответчика право обратиться с ходатайством о передаче дела по подсудности в районный и приравненный к нему суд по месту жительства (нахождения) ребенка;

7) разрешает вопрос о составе лиц, участвующих в деле, в том числе о вступлении в дело третьих лиц, а также решает вопрос о замене ненадлежащего ответчика;

8) извещает о поступлении искового заявления в суд лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства по данному делу;

9) по ходатайству стороны или по собственной инициативе назначает экспертизу, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в деле специалиста, переводчика;

10) разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание;

11) по ходатайству стороны обязывает граждан и юридических лиц представить доказательства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, разъясняет правовые последствия, установленные ч. 7 ст. 73 ГПК РК<sup>2</sup>;

12) в случаях, не терпящих отлагательства, производит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных и вещественных доказательств;

13) направляет судебные поручения;

14) по заявлению истца выносит определение о возвращении поданного им искового заявления;

15) в случае, если между сторонами в порядке досудебного урегулирования проводилась партисипативная процедура, обязывает стороны представить документы и доказательства, полученные в ходе ее проведения; опрашивает истца по существу заявленных им требований, выясняет у него оспариваемые им факты, возможные со стороны ответчика возражения; предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства; разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности;

16) совершает иные необходимые для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела процессуальные действия<sup>2</sup>.

Перечень процессуальных действий выступает в качестве гарантии выполнения задач подготовки дела к судебному разбирательству.

Полный набор процессуальных действий применительно к любой категории гражданских дел в норме права предусмотреть трудно, поэтому судье законом предоставляется возможность по конкретному гражданскому делу совершать другие процессуальные действия, которые он считает необходимыми для своевременного и правильного разрешения конкретного дела.

Судья по просьбе сторон истребует от граждан или юридических лиц письменные или вещественные доказательства. Эта норма — проявление принципа состязательности при рассмотрении и разрешении гражданских дел. В целях перехода на состязательные начала процесса в законе говорится, что стороны должны ходатайствовать перед судьей об истребовании доказательств, т. е. проявлять активность в доказывании фактов, подтверждающих их право; судья может назначить экспертизу и по своей инициативе.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству применяются следующие методы содействия в собирании доказательств:

- истребование доказательств непосредственно от их обладателя путем пересылки их в суд;

- истребование доказательств посредством дачи запроса на руки заинтересованному лицу для получения доказательств;

- истребование доказательств способом судебного поручения;

- получение доказательств методом назначения экспертизы;

- получение доказательств путем осмотра.



Исходя из анализа ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>, все подготовительные процессуальные действия можно разделить на следующие группы, соотнося их с задачами, на выполнение которых они направлены:

**1. Обеспечение полноты информации об обстоятельствах дела.** Для реализации этой *информационной* задачи судья осуществляет следующие действия:

1) опрос истца по существу заявленных требований. Он необходим для уточнения его требований, их конкретизации. При опросе истца судья может выяснить возможные возражения со стороны ответчика;

2) опрос ответчика по обстоятельствам дела. Вызвав ответчика на собеседование, судья совершает те же действия, что и при опросе истца по существу дела: выясняет, какие у него имеются возражения против заявленного требования, обязывает ответчика представить истцу и суду свои возражения в письменном виде. В соответствии со ст. 166 ГПК РК «ответчик представляет в суд отзыв на исковое заявление с приложением документов, которые опровергают доводы относительно иска, а также документов о направлении ответчиком копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Непредставление ответчиком отзыва и доказательств не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам»<sup>2</sup>.

Опрос истца, ответчика или их представителей по обстоятельствам дела является обязательным процессуальным действием.

Такой вывод логически вытекает из формулировки пп. 1 и 4 ч. 1 ст. 165 ГПК. Высказанные в литературе точки зрения о факультативном характере этого процессуального действия представляются несогласованными с законом<sup>42, 209; 46, 227</sup>.

На собеседование должны вызываться обе стороны. Они могут быть вызваны поочередно или одновременно для выяснения взаимных претензий, если судья признает это необходимым. Во время беседы с истцом и ответчиком судья должен разъяснить им процессуальные права и обязанности, связанные с их участием в конкретных подготовительных действиях;

3) направляет ответчику копию заявления и приложенных к нему документов, обосновывающих требования истца. Эти материалы могут быть вручены ответчику при вызове его в суд для опроса по обстоятельствам дела.

**2. Формирование доказательственной базы для разрешения дела.** В соответствии с принципом состязательности гражданского процесса стороны и иные лица, участвующие в деле, несут обязанность по собиранию до-

---

<sup>46</sup> Вихут М. А., Зайцев И. М. Гражданский процесс России. — М., 1999.

казательства. При опросе истца и ответчика судья выясняет, какие доказательства имеются у сторон, может предложить представить дополнительные доказательства в определенный срок. В случаях и в порядке, предусмотренном законом (ст. 63 ГПК РК<sup>2</sup>), суд оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в собирании доказательств, совершая следующие действия:

а) по ходатайству стороны обязывает граждан и юридических лиц представить доказательства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, разъясняет правовые последствия (п. 11 ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>);

б) получение доказательств путем направления судебного поручения (п. 13 ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>) в случае необходимости осуществления процессуального действия в другом районе или городе (ст. 74 ГПК РК<sup>2</sup>);

в) по ходатайству стороны или по собственной инициативе назначает экспертизу, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в деле специалиста, переводчика (п. 9 ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>). Судья при подготовке дела не только назначает, но и контролирует качество проведения экспертизы. В случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд назначает дополнительную экспертизу. Повторную экспертизу судья назначает только в случаях, если она была проведена с нарушением норм процессуального закона или же сам процесс ее производства проведен с нарушением установленных правил; в остальных случаях исследование и оценка результатов экспертизы должны проводиться в ходе судебного разбирательства;

г) в случаях, не терпящих отлагательства, судья имеет право в порядке подготовки провести с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных или вещественных доказательств (п. 12 ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>).

### **6.3**

#### **НАЗНАЧЕНИЕ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ. СУДЕБНЫЕ ИЗВЕЩЕНИЯ И ВЫЗОВЫ. РОЗЫСК ОТВЕТЧИКА**

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья может назначить предварительное судебное заседание (ст. 172 ГПК РК<sup>2</sup>).

Одной из целей предварительного судебного заседания является процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, что обусловлено действием принципа диспозитивности.

К таким распорядительным действиям относятся отказ от иска, изменение его основания или предмета, заключение мирового соглашения либо соглашения о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда. Признание иска ответчиком на стадии подготовки можно также считать распорядительным действием. При этом, в случаях отказа истца от иска, признания его ответчиком и заключения мирового соглашения суд, руководствуясь ст. 172 ГПК РК<sup>2</sup>, должен разъяснять сторонам последствия совершения данных процессуальных действий.

В соответствии с ч. 2 ст. 48 ГПК РК «суд не принимает отказа истца от иска, признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения сторон или соглашения сторон об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации либо соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, если эти действия противоречат закону или нарушают чьи-либо права, свободы и законные интересы»<sup>2</sup>.

Целью предварительного судебного заседания является и определение предмета доказывания, что направлено на решение первой задачи — уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Судья должен конкретизировать, точно определить предмет доказывания. Необходимость предварительного судебного заседания обусловлена возможностью заблуждения сторон относительно совокупности фактов, подлежащих доказыванию. В этом случае суд именно в предварительном судебном заседании выносит на обсуждение сторон юридически значимые обстоятельства, на которые стороны не сослались, и разъясняет, кем они подлежат доказыванию (ст. 73 ГПК РК<sup>2</sup>).

Несомненно важная цель — определение достаточности доказательств по делу.

Выявив, что представлены не все необходимые доказательства, а также иные доказательства, подтверждающие заявленные требования и выдвинутые возражения, суд вправе предложить сторонам представить дополнительные доказательства (ч. 3 ст. 73 ГПК РК<sup>2</sup>).

Предварительное судебное заседание проводится также с целью исследования фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

Данные сведения суд получает из представленных ответчиком возражений либо из ходатайства истца о восстановлении сроков исковой давности.

Поэтому необходимо иметь в виду, что заявление о пропуске срока исковой давности, сделанное третьим лицом, не служит основанием для применения судом исковой давности, если соответствующее заявление не сделано стороной по спору.

По итогам рассмотрения вопроса о пропуске срока исковой давности или срока обращения в суд судья принимает одно из двух постановлений: 1) определение о восстановлении пропущенного срока, если причины пропуска будут признаны уважительными; 2) решение об отказе в иске без исследования фактических обстоятельств по делу.

Такие постановления выносятся в совещательной комнате и могут быть обжалованы в апелляционном или кассационном порядке.

В связи с переходом в гражданском процессе на единоличное рассмотрение и разрешение дел судьей, стало возможным заключение мирового соглашения, приостановление производства по делу, оставление заявления без рассмотрения, прекращение производства по делу не только в стадии судебного разбирательства, как это было ранее, но и в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Однако распорядительные действия сторон и волеизъявления суда требуют процессуального закрепления. Для этой цели, прежде всего, и предусмотрена возможность проведения предварительного судебного заседания. Оно направлено к ускорению процесса без ущерба для реализации принципа законности.

Кроме цели процессуального закрепления распорядительных действий сторон и окончания производства без вынесения решения, судья может назначить предварительное заседание суда и для определения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определения достаточности доказательств, исследования фактов пропуска срока исковой давности и других сроков обращения в суд.

Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Они имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства.

По сложным делам и с учетом мнения сторон судья может назначить время проведения предварительного судебного заседания на стадии подготовки дела, выходящего за пределы общих сроков рассмотрения и разрешения дел. Это может иметь место тогда, когда для собирания доказательств, проведения экспертизы требуется много времени.

В предварительном заседании на стадии подготовки дела судья может устанавливать факты пропуска без уважительных причин сроков исковой давности на основании возражений ответчика или пропуска без уважительных причин сроков обращения в суд и принимать решение об отказе в иске без исследования других фактических обстоятельств, поскольку их исследование нейтрализуется нарушением сроков исковой давности и обращения в суд. В этом случае выносится решение суда, отвечающее общим требованиям, предъявляемым к данному виду судебных актов.

О проведенном предварительном судебном заседании в стадии подготовки дела всегда составляется протокол по общим правилам его ведения, предусмотренный ч. 2 ст. 281 ГПК РК<sup>2</sup>.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны и других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела.

Отложение назначенного судебного разбирательства, как правило, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 198 ГПК РК<sup>2</sup>.

### ***Судебные извещения и вызовы***

Извещение лиц, участвующих в деле, — необходимое условие судебного заседания.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела. Надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, и других участников процесса — действие, имеющее исключительное значение для реализации принципа законности и влекущее за собой важнейшие процессуальные последствия.

Судьи обязаны назначать дела для судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы лица, участвующие в деле, получили судебные извещения и имели достаточный срок для подготовки к ведению дела и своевременной явки в суд. Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом характера дела, осведомленности участвующих в нем лиц об обстоятельствах дела, а также их возможности подготовиться к судебному разбирательству. Лица, участвующие в деле, вправе просить суд об отложении времени рассмотрения дела, если судебная повестка вручена им несвоевременно, и это лишает лиц (их представителей) возможности подготовиться к судебному разбирательству.

Употребляются два юридических термина как средства информации: судебные «извещения» и «вызовы».

Термин судебное «извещение» используется применительно к лицам, участвующим в деле (представителям), а термин судебные «вызовы» — к свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам.

Одной из форм судебных извещений и вызовов является судебная повестка.

Лица, участвующие в деле, их представители, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются о времени и месте судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия и вызываются в суд судебными повестками.

Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики могут быть извещены или вызваны заказным письмом с уведомлением о его вручении, телефонограммой или телеграммой, а также с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова.

Извещения и вызовы должны быть направлены не позднее следующего дня со дня вынесения определения о подготовке дела к судебному разбирательству либо со дня назначения даты судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы извещаемое или вызываемое лицо имело достаточный срок для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

Извещение или вызов направляются извещаемому или вызываемому лицу по адресу, абонентскому номеру сотовой связи или электронному адресу, указанному стороной или другим лицом, участвующим в деле. Если по сообщенному суду адресу лицо фактически не проживает, извещение или вызов могут быть направлены по месту его работы. Извещение или вызов, адресованные юридическому лицу, направляются по месту его нахождения.

Лица, участвующие в деле, вправе опубликовать в средствах массовой информации сообщение о времени, дате и месте судебного разбирательства по делам, по которым извещаемые и вызываемые лица не являются в суд.

Надлежащее извещение стороны — извещение, полученное одним из совершеннолетних членов семьи стороны, другим лицом, проживающим по указанному адресу, направленное заказным письмом с уведомлением о его вручении, телефонограмма или телеграмма, а также отчет, подтверждающий доставку текстового сообщения по абонентскому номеру сотовой связи или электронному адресу, или с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова, если не будет доказано, что такое извещение не поступило либо поступило позже.

Предусмотренные настоящей статьей формы судебных извещений применяются и по отношению к субъектам, указанным в ч. 5 ст. 23 ГПК РК, если иной порядок не установлен международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан (ст. 127)<sup>2</sup>.

В соответствии со ст. 128 ГПК РК<sup>2</sup>:

1. Судебная повестка или иное извещение, вызов должны содержать:

1) указание лица, извещаемого или вызываемого в суд (фамилия, имя, отчество (если оно указано в документе, удостоверяющем личность) и место жительства лица либо наименование юридического лица и место его нахождения);

2) наименование и адрес суда;

3) указание места и времени явки в суд;

4) наименование дела, по которому производится извещение или вызов адресата;

5) указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат;

6) предложение лицам, участвующим в деле, представить все имеющиеся у них доказательства по делу с указанием на последствия их непредставления в соответствии с требованиями ГПК;

7) указание на права и обязанности, предусмотренные ст. 46 ГПК;

8) указание на обязанность лица, принявшего повестку или иное извещение, вызов в связи с отсутствием адресата, при первой возможности вручить ее адресату;

9) указание на последствия неявки в суд извещаемого или вызываемого лица и на его обязанность сообщить суду причины неявки;

10) подпись лица, направившего повестку или иное извещение, вызов.

Лицо, передавшее телефонограмму об извещении или вызове, должно удостоверить ее своей подписью и указанием, кому и когда она передана.

2. Сообщение, направляемое по абонентскому номеру сотовой связи или электронному адресу, должно содержать:

- указание лица, извещаемого или вызываемого в суд (фамилия, имя, отчество (если оно указано в документе, удостоверяющем личность) лица, которому оно адресуется, либо наименование юридического лица);

- наименование и адрес суда;

- указание места и времени явки;

- краткое наименование дела, по которому производится извещение или вызов адресата;

- указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат;

- фамилия и имя лица, направившего сообщение.

Документ, подтверждающий отправку сообщения, приобщается к материалам дела.

3. Стороны, получившие уведомление, вправе ознакомиться с иском и прилагаемыми к нему материалами через официальный интернет-ресурс суда, за исключением дел, подлежащих рассмотрению в закрытом судебном заседании.

### ***Последствия неявки надлежащим образом извещенных участников процесса в судебное заседание***

Одна из форм проявления неуважения к суду и злоупотребления правами — уклонение от явки в суд лиц, участвующих в деле. Ряд норм ГПК направлен на понуждение лиц, участвующих в деле, активно участвовать в процессе.

Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о месте и времени заседания.

После открытия судебного заседания его секретарь докладывает суду, кто из вызванных по данному делу лиц явился, извещены ли не явившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия.

Лица, участвующие в деле, в случае неявки обязаны известить суд о ее причинах и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 196 ГПК РК<sup>2</sup>).

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

Если лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает причины их неявки неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в заочном производстве по основаниям, предусмотренным ст. 256 ГПК РК<sup>2</sup>.

Стороны вправе в письменной форме просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению дела.

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству истца, ответчика либо третьего лица в связи с неявкой в судебное заседание его представителя по уважительной причине (ст. 196 ГПК РК<sup>2</sup>).

### ***Розыск ответчика***

Если фактическое место пребывания ответчика неизвестно, суд приступает к рассмотрению дела по поступлении в суд судебной повестки или иного извещения, вызова с надписью, удостоверяющей их получение уполномоченным лицом кооператива собственников помещений (квартир), службы оказания жилищно-эксплуатационных и коммунальных услуг либо управляющим жилым домом, уполномоченным лицом органа местного самоуправления или соответствующего исполнительного органа по последнему известному месту жительства адресата или администрации по по-



следнему известному месту его работы. Такое извещение является надлежащим.

По требованию о возвращении незаконно перемещенного в Республику Казахстан или удерживаемого в Республике Казахстан ребенка или об осуществлении в отношении такого ребенка прав доступа на основании международного договора, ратифицированного Республикой Казахстан, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика и (или) ребенка, если место их пребывания неизвестно.

При неизвестности места пребывания ответчика по искам, предъявленным в интересах государства, а также о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья или смертью кормильца, суд обязан объявить розыск ответчика через уполномоченные органы. Объявление судом розыска ответчика препятствием к рассмотрению дела не является.

Ответчик после вручения ему копии решения суда вправе подать ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока для подачи апелляционной жалобы в порядке, установленном ст. 126 ГПК РК<sup>2</sup>, и обжаловать решение суда.

Взыскание расходов по розыску ответчика и (или) ребенка производится по заявлению уполномоченного органа путем выдачи судебного приказа (ст. 133)<sup>2</sup>.

## 6.4

### ЧАСТИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Судебное заседание, в котором происходит разбирательство гражданского дела, состоит из четырех частей:

- подготовительная часть;
- рассмотрение дела по существу;
- судебные прения;
- постановление и оглашение решения.

Каждая часть имеет специфическую задачу, содержание, место в судебном разбирательстве и предназначена для разрешения только определенного круга вопросов.

Имея определенную самостоятельность, они тесно взаимосвязаны и последовательно сменяют одна другую.

#### *Подготовительная часть судебного заседания*

В этой части перед судом стоит задача выяснить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании. Для этого суд должен решить три основных вопроса:

- возможно ли разбирательство дела при данном составе суда;
- возможно ли слушание дела, если в судебное заседание не явился кто-либо из лиц, участвующих в деле;
- возможно ли рассмотрение дела при имеющихся доказательствах.

Процессуальные действия по разрешению этих вопросов проводятся в следующем порядке.

В назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. Затем секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по данному делу лиц явился, извещены ли неявившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия. На практике эти процессуальные действия нередко совершаются лично председательствующим.

Председательствующий по документам должен установить личность явившихся участников процесса, а также проверить полномочия должностных лиц и представителей, присутствующих в зале судебного заседания.

Если по делу участвует лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, председательствующий должен выяснить, явился ли переводчик. Рассмотрение дела в отсутствие переводчика, независимо от того, был ли он извещен о времени и месте судебного заседания или нет, является грубым нарушением процессуальных норм и служит безусловным поводом к отмене решения суда (п. 4 ч. 3 ст. 427 ГПК РК<sup>2</sup>).

Проверив явку участников процесса, председательствующий должен в первую очередь разъяснить переводчику его обязанность переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам — содержание объяснений, показаний, заявлений лиц, участвующих в деле, и свидетелей, оглашаемых и имеющих в деле документов, звукозаписей, заключений экспертов, консультаций специалистов, а также распоряжений судьи, выносимых судом судебных актов.

Председательствующий обязан предупредить переводчика об ответственности, предусмотренной Уголовным кодексом Республики Казахстан, за заведомо неправильный перевод. Подписка переводчика об этом приобщается к протоколу судебного заседания. В случае уклонения переводчика от явки в суд или от исполнения без уважительных причин своих обязанностей на него может быть наложено административное взыскание в соответствии с Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях<sup>47</sup>.

---

<sup>47</sup> Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 г. № 235-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа:

Правила ст. 191 ГПК РК<sup>2</sup> распространяются на лицо, владеющее навыками сурдоперевода и привлеченное судом для участия в процессе.

Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания. Им разъясняется, что они будут вызваны в зал судебного заседания для дачи показаний. Председательствующий принимает все меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в качестве прокурора, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, и разъясняет этим лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы.

Основания для самоотводов и отводов, порядок их разрешения и последствия удовлетворения таких заявлений четко регламентированы законом.

1. Судья не может участвовать в рассмотрении и разрешении дела и подлежит отводу (самоотводу), если он:

а) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве судьи, проводившего медиацию, прокурора, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, представителя стороны или третьего лица, секретаря судебного заседания, судебного исполнителя;

б) является родственником, супругом (супругой) или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

в) лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела либо если имеются иные обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения в его беспристрастности.

В коллегиальный состав суда, рассматривающего дело, не могут входить судьи, состоящие в родстве, являющиеся супругами или свойственниками между собой (ст. 38 ГПК РК<sup>2</sup>).

Основания для отвода (самоотвода), указанные в пп. пп. 2), 3) ч. 1 ст. 38 ГПК РК<sup>2</sup>, распространяются также на участвующих в судебном заседании прокурора, секретаря судебного заседания, специалиста, переводчика, эксперта.

2. Эксперт, специалист, переводчик, кроме того, не могут участвовать в судебном заседании при рассмотрении и разрешении дела судом, если:

- находятся или находились в служебной или иной зависимости от лиц, участвующих в деле, или их представителей;

- производил ревизию или проверку, результаты которой послужили основанием для обращения в суд либо используются при рассмотрении данного гражданского дела;

- обнаружилась его некомпетентность, в том числе выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела, выходит за пределы сферы его специальных знаний.

3. Участие прокурора, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания в судебном заседании при предыдущем рассмотрении и разрешении судом дела в качестве соответственно прокурора, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания основанием для их отвода не является. Предыдущее участие лица в деле в качестве эксперта не является обстоятельством, исключающим поручение ему производства дополнительной экспертизы по делу, кроме случаев, когда она назначается повторно после проведенной с его участием экспертизы (ст. 39 ГПК РК<sup>2</sup>).

При наличии обстоятельств, указанных в ст. 38 и 39 ГПК РК<sup>2</sup>, судья, прокурор, эксперт, специалист, переводчик, секретарь судебного заседания обязаны заявить самоотвод. По тем же основаниям отвод должен быть заявлен лицами, участвующими в деле.

Отвод (самоотвод) должен быть мотивирован и заявлен письменно до начала рассмотрения дела по существу. В ходе рассмотрения дела заявление об отводе (самоотводе) допускается в том случае, когда основание отвода (самоотвода) стало известно суду или лицу, заявляющему отвод (самоотвод) после начала рассмотрения дела.

Повторное заявление отвода судье по ранее заявленным основаниям не допускается.

В случае отвода (самоотвода) судьи при рассмотрении дела в районном суде дело рассматривается в том же суде, но другим судьей либо передается на рассмотрение в другой районный суд, если в суде, где рассматривается дело, замена судьи становится невозможной. В случае отвода члена суда или всего состава суда при рассмотрении дела в областном и других вышестоящих судах дело рассматривается в том же суде, но в другом составе судей.

Если отвода не было заявлено или заявление об отводе оставлено без удовлетворения, то председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, и представителям их процессуальные права и обязанности, а сторонам, кроме того, — их право окончить дело мировым соглашением, другие права, предусмотренные ст. 39 ГПК РК<sup>2</sup>, и правовые последствия таких действий.

После этого председательствующий выясняет, имеются ли у лиц, участвующих в деле, какие-либо ходатайства, заявления. При наличии заявлений

или ходатайств об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, суд обязан заслушать мнение других лиц, участвующих в деле. Заявления и ходатайства разрешаются путем вынесения определений, которыми ходатайства удовлетворяются или оставляются без удовлетворения. Эти определения должны быть мотивированы. Судья обязан немедленно огласить вынесенное определение.

Разрешив заявления и ходатайства, суд переходит к рассмотрению вопроса о возможности слушания дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей и экспертов.

Приступая к судебному разбирательству, надлежит установить, извещены ли неявившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона; выяснить, вручены ли копия искового заявления ответчику и извещения всем участвующим в деле лицам, представителям в срок, достаточный для своевременной явки в суд и подготовки к делу. Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом характера дела, осведомленности участвующих в нем лиц об обстоятельствах дела, а также их возможности подготовиться к судебному разбирательству.

Последствия неявки в судебное заседание участвующих в деле лиц и представителей могут быть различными в зависимости от причин их отсутствия и от того, располагает ли суд сведениями о вручении им повесток.

Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

Если лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, извещенных о месте и времени судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки либо если признает причины их неявки неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие.

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения. Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного разбирательства, препятствием к рассмотрению дела не служит. Вместе с тем суд может отложить

разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в их отсутствие и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или о его отложении.

Если вызванные свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явились в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу.

Председательствующий разъясняет эксперту и специалисту их права и обязанности, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, о чем у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

### ***Рассмотрение дела по существу***

Эта часть судебного заседания — основная, поскольку именно с участием всех субъектов процесса в условиях состязательности и равноправия сторон исследуются и анализируются фактические обстоятельства дела. Заметно выделяется она также по объему и характеру процессуальных действий, которые совершают суд и другие участники рассмотрения и разрешения дела.

Рассмотрение дела по существу начинается с выяснения председательствующим вопросов о том, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны окончить дело мировым соглашением или передать дело на рассмотрение в арбитраж либо разрешить спор (конфликт) в порядке медиации или в порядке партисипативной процедуры, или другим установленным законом способом (ст. 201 ГПК РК<sup>2</sup>).

Все распорядительные действия, совершенные сторонами в зале судебного заседания, должны быть четко зафиксированы. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения сторон должны быть занесены в протокол судебного заседания и подписаны соответственно истцом, ответчиком или обеими сторонами. Названные распорядительные действия, выраженные в адресованных суду письменных заявлениях, должны быть приобщены к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

До принятия отказа истца от иска, утверждения мирового соглашения, урегулирования спора (конфликта) в порядке медиации и урегулирования спора в порядке партисипативной процедуры сторон председательствующий разъясняет истцу или сторонам последствия соответствующих процессуальных действий.

О принятии отказа истца от иска, утверждении мирового соглашения, урегулирования спора (конфликта) в порядке медиации и партисипативной процедуры сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу.

Суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц. В случае отказа в утверждении мирового соглашения суд выносит об этом определение, которое обжалованию и опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с определением могут быть указаны в апелляционной жалобе (п. 4 ст. 177 ГПК РК<sup>2</sup>).

Если стороны не достигли соглашения в порядке медиации или условия соглашения судом не утверждены, разбирательство дела проводится в общем порядке (ст. 180 ГПК РК<sup>2</sup>).

Если стороны не достигли соглашения в порядке партисипативной процедуры или условия соглашения судом не утверждены, разбирательство дела проводится в общем порядке (п. 3. ст. 182 ГПК РК<sup>2</sup>).

Если указанные распорядительные действия не были совершены, суд переходит к заслушиванию объяснений лиц, участвующих в деле. Вначале суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем объяснения ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, после этого дают объяснения другие лица, участвующие в деле.

Лица, предъявившие иск в соответствии с ч. 3 ст. 54 и ст. 55 ГПК РК<sup>2</sup> в интересах истца, дают объяснения по обстоятельствам дела и представляют доказательства первыми.

Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы в порядке и очередности, устанавливаемой председательствующим. Количество задаваемых вопросов не может быть ограничено, но председательствующий вправе снимать вопросы, не имеющие отношения к предмету спора и обстоятельствам, на которых основаны требования истца и возражения ответчика.

Заслушав и огласив объяснения лиц, участвующих в деле, суд должен установить последовательность дальнейшего исследования доказательств: порядок допроса свидетелей, экспертов и исследования других доказательств. Этот вопрос суд решает, предварительно выслушав мнение присутствующих в зале судебного заседания лиц, участвующих в деле.

Чаще всего суд начинает исследование доказательств с допроса свидетелей.

Каждый свидетель допрашивается отдельно. Свидетели, еще не давшие показаний, не могут находиться в зале судебного заседания во время разбирательства дела.

Выяснив отношение свидетеля к участвующим в деле лицам, председательствующий предлагает сообщить суду все, что ему лично известно по делу.

После дачи показаний в свободной форме свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, а затем другие лица, участвующие в деле, и их представители. Судья вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

В случае необходимости суд может вторично допросить свидетеля в том же или следующем заседании, а также произвести очную ставку между свидетелями для выяснения противоречий в их показаниях.

Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше (ст. 204 ГПК РК<sup>2</sup>).

До допроса свидетеля председательствующий устанавливает его личность, разъясняет обязанности и права и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Свидетелю, в том числе не достигшему шестнадцатилетнего возраста, разъясняется его право отказаться от дачи показаний против самого себя, его супруги (супруга) и близких родственников, а священнослужителю — от дачи показаний также против доверившихся ему на исповеди.

Свидетелю, не достигшему шестнадцатилетнего возраста, судья разъясняет обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу, но об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний он не предупреждается (ст. 203 ГПК РК<sup>2</sup>).

Допрос несовершеннолетнего свидетеля регулируется специальными правилами.

В соответствии со ст. 206 ГПК РК<sup>2</sup> допрос свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда и в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет производится с участием педагога и законных представителей, которые вызываются в суд. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.



В исключительных случаях, когда это необходимо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания по определению суда, которое заносится в протокол судебного заседания, может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле. После возвращения этого лица в зал заседания ему должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задать ему вопросы.

Не достигший шестнадцати лет свидетель по окончании допроса из зала судебного заседания удаляется, кроме случаев, когда суд признает необходимым его присутствие в зале судебного заседания.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами, когда показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными. Эти документы предъявляются свидетелем суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

Свидетелю разрешается оглашение имеющихся у него документов, относящихся к его показаниям, которые могут быть приобщены к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

Показания свидетелей, собранные в порядке, предусмотренном ст. ст. 69, 71, 74, 75 и 199 ГПК РК<sup>2</sup>, оглашаются в судебном заседании, после чего участвующие в деле лица вправе дать по ним объяснения.

Письменные объяснения лиц, участвующих в деле, не явившихся в судебное заседание по уважительным причинам, а также доказательства, полученные в порядке, предусмотренном ст. ст. 69, 71, 74, 75 ГПК РК<sup>2</sup>, оглашаются председательствующим и исследуются в судебном заседании (ст. 202 ГПК РК<sup>2</sup>).

Кроме того, документы или протоколы их осмотра, составленные в порядке, предусмотренном ст. ст. 71, 75 и пп. 12) ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям, которые могут дать объяснения по их содержанию.

В целях охраны тайны личной переписки и личных телеграфных сообщений граждан они могут быть оглашены и исследованы в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми происходили. Без их согласия — в закрытом судебном заседании. После этого лица, участвующие в деле, могут дать по ним объяснения.

Об этом суд должен вынести специальное определение.

В судебном заседании может быть сделано заявление о подложности имеющегося в деле или только что представленного доказательства. В этом случае суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или

предложить сторонам представить иные доказательства. Если суд придет к выводу о подложности документа, он устраняет его из числа доказательств.

Далее суд приступает к исследованию вещественных доказательств. Их исследование имеет свою специфику.

Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на обстоятельства, связанные с осмотром, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

Протоколы осмотра вещественных доказательств, составленные в порядке, предусмотренном ст. ст. 71, 75, 96, 97 и пп. 12) ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>, оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, их представители могут дать объяснения (ст. 210 ГПК РК<sup>2</sup>).

Документы и вещественные доказательства, которые затруднительно представить или они не могут быть доставлены в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения. О производстве осмотра на месте суд выносит определение, которое заносится в протокол судебного заседания.

О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты, специалисты и свидетели.

Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, а также сделанные во время осмотра фотоснимки документов и вещественных доказательств, видеозаписи и киноматериалы (ст. 211 ГПК РК<sup>2</sup>).

ГПК РК допускает воспроизведение в судебном заседании аудиозаписи или видеозаписи.

При воспроизведении звуко- или видеозаписей, содержащих сведения личного характера, а также при их исследовании применяются предусмотренные ч. 3 ст. 19 и ст. 209 ГПК РК<sup>2</sup> правила, регулирующие оглашение и исследование личной переписки и телеграфных сообщений граждан.

Воспроизведение звукозаписи, демонстрация видеозаписи, фото- и киноматериалов производятся в зале судебного заседания либо в ином специально оборудованном для этой цели помещении с отражением в протоколе судебного заседания отличительных признаков материала и указанием времени демонстрации. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей.

При необходимости воспроизведение звукозаписи и демонстрация видеозаписи, фото- и киноматериалов могут быть повторены полностью или в какой-либо их части.

В целях выяснения содержащихся в звуко- и видеозаписях, фото- и киноматериалах сведений судом может быть привлечен специалист, а также назначена экспертиза.

Если по делу проводилась экспертиза, то после воспроизведения звукоили видеозаписей суд должен исследовать и заключение эксперта. Председательствующий до допроса эксперта предупреждает его об ответственности за необоснованный отказ или уклонение от заключения или дачу заведомо ложного заключения. Эксперт дает заключение в письменной форме. Такая форма предопределяет и способ его исследования. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании.

В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы.

Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого назначена экспертиза, и его представитель, а затем другие лица, участвующие в деле, и представители. Эксперту, которому было поручено производство экспертизы, назначенной судом, первыми задают вопросы истец и его представитель. Суд вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

В случаях, предусмотренных ст. 90 ГПК РК<sup>2</sup>, суд вправе назначить дополнительную или повторную экспертизы.

Заключение эксперта для суда не является обязательным, но в случае несогласия с ним об этом должно быть указано в решении суда (п. 7 ст. 92 ГПК РК<sup>2</sup>).

По действующему ГПК РК<sup>2</sup> в необходимых случаях суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Потребность в этом может возникнуть при осмотре письменных или вещественных доказательств, прослушивании звукозаписей, просмотре видеозаписей, при назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств и др.<sup>48</sup>

Лицо, вызванное в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные судом вопросы, давать устные или письменные консультации и пояснения, при необходимости оказывать суду техническую помощь.

В случаях, не требующих проведения специальных исследований, специалист дает суду консультацию (пояснение) в устной или письменной форме.

---

<sup>48</sup> Сахнова Т. В. Судебная экспертиза. — М., 1999. — С. 47 — 64.

Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается, исследуется в судебном заседании и приобщается к делу, а устная — заносится в протокол судебного заседания (процессуального действия).

В целях разъяснения и дополнения консультации специалисту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого был привлечен специалист, и его представитель, а затем другие лица, участвующие в деле, и представители. Специалисту, привлеченному судом, первым задает вопросы истец и его представитель. Суд вправе задавать вопросы специалисту в любой момент (ст. 214 ГПК РК<sup>2</sup>).

Письменные заключения государственных органов и органов местного самоуправления, допущенных судом к участию в деле на основании ст. 56 ГПК РК<sup>2</sup>, оглашаются и исследуются в судебном заседании. Суд, а также лица, участвующие в деле, и их представители могут задавать уполномоченным представителям этих органов вопросы в целях разъяснения и дополнения заключений.

### ***Судебные прения***

Эта часть судебного разбирательства имеет свою цель — подвести итог проведенного исследования доказательств. Лица, участвующие в деле, высказывают и аргументируют свои выводы о том, какие доказательства являются достоверными, какие следует считать установленными, а какие неустановленными, каково содержание спорного правоотношения, какой закон должен быть применен и как следует разрешать дело.

Истец, как правило, просит суд иск удовлетворить, ответчик — в иске отказать.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и их представителей.

Участники судебных прений не вправе в своих выступлениях ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, а также не исследовались в судебном заседании.

Сначала выступает истец и его представитель, затем — ответчик и его представитель.

Третье лицо, заявившее самостоятельное требование на предмет спора в уже начатом процессе, и его представитель выступают после сторон и их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, и его представитель выступают после истца или ответчика, на стороне которого третье лицо участвует в деле.

Прокурор, представители государственных органов и органов местного самоуправления, юридические лица и граждане, обратившиеся в суд за за-

щитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, выступают в судебных прениях последними.

Прокурор, вступивший в процесс в соответствии с ч. 2 ст. 54 ГПК РК<sup>2</sup>, в письменном виде дает заключение по существу дела в целом и в нем указывает:

- наименование дела;
- стороны;
- суть заявленных требований;
- обстоятельства, на которые ссылаются истец и ответчик;
- мнение о представленных сторонами доказательствах с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности и достаточности;
- нормы материального и процессуального права, подлежащие применению;
- выводы по существу заявленных требований, распределению судебных расходов.

Для приобщения к материалам гражданского дела суду первой инстанции представляется только мотивировочная и резолютивная части заключения, изложенного в письменной форме и подписанного участвующим в деле прокурором.

При этом, исходя из принципов непосредственности и устности судебного разбирательства, закрепленных в ст. 186 ГПК РК<sup>2</sup>, предоставление суду письменного заключения не освобождает прокурора от его устного оглашения<sup>49</sup>.

Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

После судебных прений председательствующий объявляет, что суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения.

### ***Постановление и оглашение решения***

Постановление и оглашение решения — заключительная часть судебного разбирательства, в которой судьи разрешают дело по существу и объявляют вынесенное решение в зале судебного заседания.

Решение постановляется в порядке, предусмотренном законом. Этот порядок не только гарантирует независимость судей при вынесении поста-

---

<sup>49</sup> Приказ Генерального Прокурора Республики Казахстан «Об утверждении Инструкции об организации прокурорского надзора за применением законов в гражданском судопроизводстве и представительства интересов государства в судах» от 29 января 2016 г. № 21. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 27 февраля 2016 г. № 13298. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=34628008](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=34628008).

новления, но и служит неременным условием вынесения законного и обоснованного решения.

Решение выносится судом в специальном помещении — в совещательной комнате.

Присутствие в этой комнате иных лиц не допускается. По окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня суд (судья) вправе сделать перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения может быть отложено, но его резолютивную часть суд должен огласить в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана судьей и приобщена к делу.

В окончательной форме решение должно быть изготовлено в срок не позднее пяти рабочих дней после оглашения его резолютивной части.

При разрешении дела по существу в порядке упрощенного (письменного) производства суд выносит краткое решение, состоящее из вводной, мотивировочной и резолютивной частей.

По письменному ходатайству сторон, заявленному до вступления решения в законную силу, либо по своему усмотрению суд выносит мотивированное решение, состоящее из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Решение суда должно быть законным и обоснованным.

Суд основывает решение лишь на тех доказательствах, которые были представлены сторонами и исследованы в судебном заседании.

При вынесении решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие не установлены, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли заявленное требование удовлетворению.

Суд разрешает дело в пределах заявленных истцом требований.

После ухода в совещательную комнату, признав необходимым выяснить дополнительно обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать доказательства, суд выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу, которое заносится в протокол судебного заседания. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения, а в случае, предусмотренном ст. 219 ГПК РК<sup>2</sup>, и заключенные прокурора.

Решение выносится именем Республики Казахстан. Оно состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части указываются: дата и место вынесения решения; наименование суда, вынесшего решение; состав суда; секретарь судебного заседания; стороны; другие лица, участвовавшие в деле, и представители; предмет спора или заявленное требование.

В описательной части излагаются кратко содержание требований истца, объяснения ответчика и объяснения третьих лиц, участвующих в деле, с указанием на доказательства, которыми они обосновывают доводы.

В мотивировочной части решения кратко излагаются обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда о правах и обязанностях; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; указываются законы, которыми суд руководствовался. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части может быть указано лишь на признание иска и принятие его судом.

Резолютивная часть решения должна содержать вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, на срок и порядок обжалования решения, а также иные выводы.

Если суд устанавливает определенный порядок и срок исполнения решения или обращает решение к немедленному исполнению, или принимает меры к обеспечению его исполнения, об этом указывается в решении.

Решение излагается в письменном виде судьей и подписывается им.

Объявив решение, председательствующий обязан разъяснить его содержание, порядок и срок обжалования.

В случае неясности решения суд, рассмотревший дело, по заявлению лиц, участвующих в деле, а также по ходатайству судебного исполнителя вправе разъяснить решение, не изменяя его содержания. Разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и срок, в течение которого оно может быть принудительно исполнено, не истек.

Суд рассматривает и разрешает заявление, ходатайство о разъяснении решения в течение десяти рабочих дней со дня их поступления в суд.

Вопрос о разъяснении решения разрешается судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, а также судебный исполнитель в случаях, когда предметом рассмотрения и разрешения является его ходатайство о разъяснении, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о разъяснении решения.

Определение суда о разъяснении решения может быть обжаловано, опротестовано в суд апелляционной инстанции, решение которого является окончательным (ст. 237 ГПК РК<sup>2</sup>).

Суд, рассмотревший дело и вынесший решение, вправе по заявлению лиц, участвующих в деле, исходя из имущественного положения сторон или других уважительных причин, отсрочить или рассрочить исполнение решения, а также изменить способ и порядок его исполнения.

Суд рассматривает и разрешает заявление, ходатайство об отсрочке, рассрочке или изменении способа и порядка исполнения решения суда в течение десяти рабочих дней со дня поступления заявления в суд.

Указанные в ч. 1 ст. 237 ГПК РК<sup>2</sup> заявления рассматриваются в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания. Их неявка не является препятствием для разрешения вопроса, поставленного перед судом.

Определение суда по вопросу об отсрочке или рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка его исполнения может быть обжаловано, опротестовано (ст. 238 ГПК РК<sup>2</sup>).

## **6.5 ОСНОВАНИЯ ОТЛОЖЕНИЯ И ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ РАЗБИРАТЕЛЬСТВА ДЕЛА**

### ***Отложение разбирательства дела***

Дело не всегда может быть рассмотрено в одном, первом же судебном заседании. При разбирательстве дела судом могут быть выявлены обстоятельства, препятствующие его рассмотрению по существу. В этом случае он вынужден отложить разбирательство дела. Отложение разбирательства дела — это перенесение рассмотрения его по существу в другое судебное заседание, назначенное судом в точно определенное время в установленном месте. Основаниями для отложения разбирательства служат различные обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу.

Таковыми обстоятельствами, в частности, являются:

- неявка в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, если отсутствуют сведения о вручении им повесток;
- неявка в суд лиц, участвующих в деле, или представителей, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, по причинам, признанным судом уважительными;
- неявка в судебное заседание истца и ответчика без уважительных причин, если ни от одного из них не поступило заявления о разбирательстве дела в их отсутствие;
- неявка в суд свидетелей, экспертов и других лиц, а также необходимость представления или истребования дополнительных доказательств, без которых не представляется возможным установить истину по делу;



- предъявление встречного иска;
- привлечение к участию в деле других лиц и т. п.

Об отложении разбирательства дела суд выносит мотивированное определение. В нем он обязан указать причины отложения дела и процессуальные действия, которые необходимо совершить, чтобы обеспечить возможность рассмотрения дела в следующем судебном заседании (например, вызвать новых свидетелей, истребовать новые письменные доказательства и т. п.). Откладывая разбирательство дела, суд назначает день нового судебного заседания с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляет явившимся лицам под расписку. Не явившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе лица о времени нового судебного заседания извещаются повестками.

### ***Приостановление разбирательства дела***

Обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу, по своему характеру могут быть такими, что в момент их возникновения нельзя определить, когда они отпадут. В этом случае суд не может отложить разбирательство дела и точно определить новый день судебного заседания.

Приостановление производства по делу — это временное прекращение судом процессуальных действий, вызванное объективными (т. е. не зависящими от суда и сторон) обстоятельствами, препятствующими дальнейшему развитию процесса, в отношении которых нельзя определить, когда они будут устранены и когда наступит возможность возобновления производства по делу.

Приостановление процессуального действия существенно отличается от отложения разбирательства дела:

- производство по делу приостанавливается на неопределенный срок и тем самым препятствует движению дела. Отложение рассмотрения дела не препятствует его движению, так как суд обязан определить день нового судебного разбирательства;

- приостановление производства по делу ведет к прекращению совершения всех процессуальных действий; отложение разбирательства дела, наоборот, осуществляется для того, чтобы совершить те или иные процессуальные действия;

- приостановление производства по делу обусловлено обстоятельствами, не зависящими от воли суда и сторон; отложение же разбирательства дела, как правило, вызвано причинами субъективного порядка;

- для возбуждения приостановленного производства необходимо вынести специальное определение; откладывая разбирательство дела, суд одновременно назначает день нового судебного заседания.

Приостановление производства по делу может иметь место лишь при наличии оснований, указанных в ст. ст. 272 и 273 ГПК РК<sup>2</sup>. Перечень этих оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

В зависимости от оснований приостановление производства по делу можно подразделить на два вида: обязательное и факультативное.

Обязательное приостановление производства по делу имеет место при таких обстоятельствах, которые всегда препятствуют дальнейшему развитию процесса. Наличие указанных обстоятельств лишает суд возможности надлежащим образом защитить права сторон, поэтому производство по делу должно быть приостановлено до тех пор, пока они не будут устранены.

Основания для факультативного приостановления производства в зависимости от конкретных обстоятельств дела могут и не препятствовать дальнейшему рассмотрению дела. Следовательно, при наличии этих обстоятельств суд не всегда лишен возможности надлежащим образом защитить права лиц, участвующих в деле.

Суд обязан приостановить производство по делу в случаях:

1) смерти гражданина или реорганизации, ликвидации юридического лица, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

2) признания гражданина недееспособным в установленном законом порядке;

3) пребывания ответчика в участвующей в боевых действиях части Вооруженных Сил, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан или просьбы истца, находящегося в участвующей в боевых действиях части Вооруженных Сил, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан;

4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном судопроизводстве;

5) если усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению по данному делу, ущемляет закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина и обратится в Конституционный Совет Республики Казахстан с представлением о признании этого акта неконституционным, а также если станет известно, что Конституционным Советом по инициативе другого суда производится проверка конституционности нормативного правового акта, подлежащего применению по данному делу;

6) обращения с поручением суду иностранного государства об оказании правовой помощи;

7) заключения сторонами с медиатором договора о проведении медиации. При продлении срока проведения медиации стороны должны сообщить об этом суду совместным письменным уведомлением;

8) поступления по делу, связанному со спором о ребенке, копии определения суда о принятии к производству, поданного на основании международного договора, ратифицированного Республикой Казахстан, заявления о возвращении незаконно перемещенного в Республику Казахстан или удерживаемого в Республике Казахстан ребенка или об осуществлении в отношении ребенка прав доступа, если ребенок не достиг возраста, по достижении которого указанный международный договор, ратифицированный Республикой Казахстан, не подлежит применению в отношении него.

Суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случаях:

1) пребывания стороны на воинской службе по призыву в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан или привлечения ее для выполнения другой государственной обязанности;

2) нахождения стороны в служебной командировке, превышающей срок рассмотрения дела, за исключением случаев участия в деле представителей юридических лиц;

3) нахождения стороны в медицинской организации на стационарном лечении, за исключением случаев участия в деле представителей юридического лица;

4) обращения с поручением суду об оказании правовой помощи по рассматриваемому делу;

5) назначения обследования органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, условий жизни усыновителей по делам об усыновлении;

6) назначения судом экспертизы;

7) проведения медиации в суде или партисипативной процедуры;

8) розыска ответчика и (или) ребенка в случаях, предусмотренных ст. 133 ГПК РК<sup>2</sup>.

Факультативное приостановление производства по делу может иметь место как по заявлению и ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по инициативе суда.

О приостановлении производства по делу суд обязан вынести мотивированное определение, которое в случаях, предусмотренных ГПК, может быть обжаловано, опротестовано в суд апелляционной инстанции. Его решение является окончательным.

Обстоятельства, являющиеся основаниями для приостановления производства по делу, должны быть подтверждены письменными доказательствами.

Поскольку определение о приостановлении производства по делу прерывает дальнейшее движение дела, на него может быть подана частная жалоба.

Производство по делу возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. При возобновлении производства суд извещает лиц, участвующих в деле, по общим правилам гражданского судопроизводства.

Определение суда о возобновлении производства по делу обжалованию и опротестованию не подлежит.

Копия определения направляется либо вручается лицам, участвующим в деле, не позднее пяти рабочих дней со дня его вынесения в окончательной форме с использованием средств связи, обеспечивающих фиксирование его получения.

### ***Окончание производства по делу без вынесения решения***

Как правило, разбирательство любого гражданского дела в суде первой инстанции заканчивается вынесением судебного решения. В отдельных же прямо указанных в законе случаях оно может окончиться и без вынесения решения. Процессуальное законодательство предусматривает две формы окончания производства по делу без вынесения решения по существу спора:

- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения.

Эти формы различаются как по характеру оснований, так и по правовым последствиям их применения.

Прекращение производства по делу имеет место, как правило, при отсутствии у истца или заявителя права на судебную защиту. В связи с этим прекращение производства по делу исключает возможность вторичного возбуждения в суде аналогичного дела.

Оставление же заявления без рассмотрения допускается тогда, когда истец или заявитель имеет право на судебную защиту, но не были соблюдены лишь условия его реализации. В случае оставления заявления без рассмотрения истец или заявитель не лишается права вновь возбудить в суде тождественное дело после устранения оснований совершения судом указанного процессуального действия.

Прекращение производства по делу — это окончание деятельности суда по рассмотрению дела ввиду отсутствия у истца права на обращение в суд

или устранения спора после возбуждения гражданского дела, которое препятствует вторичному обращению в суд с тождественным иском.

По новому законодательству производство по делу может быть прекращено как в стадии судебного разбирательства, так и при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 168 ГПК РК<sup>2</sup>).

Прекращение производства по делу может иметь место только по основаниям, указанным в ст. 277 ГПК РК<sup>2</sup>.

Суд прекращает производство по делу, если:

1) дело не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства;

2) имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение или определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон, соглашения сторон об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры;

3) имеется принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям арбитражное решение;

4) судом принят отказ истца от иска;

5) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

6) стороны заключили соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, и они утверждены судом;

7) после смерти гражданина, являющегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства;

8) организация, выступающая стороной по делу, ликвидирована с прекращением ее деятельности и отсутствием правопреемников;

9) установлено наличие у иностранного государства судебного иммунитета.

Производство по делу прекращается определением суда.

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

Прекращая производство по делу по основаниям, предусмотренным пп. пп. 1), 2), 3), 5) и 6) ст. 277 ГПК РК, суд в определении указывает о возврате государственной пошлины в соответствии с требованиями статьи 107 ГПК РК<sup>2</sup>.

Суд, прекращая производство по делу, отменяет принятые меры по обеспечению иска.

Определение суда о прекращении производства по делу может быть обжаловано и опротестовано в случаях и порядке, предусмотренных ст. 278 ГПК РК<sup>2</sup>.

### ***Оставление заявления без рассмотрения***

Оставление заявления без рассмотрения — это окончание деятельности суда по разбирательству дела без вынесения решения, которое не препятствует истцу или заявителю вторично обратиться в суд с тождественным заявлением.

Основания оставления заявления без рассмотрения указаны в ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup>.

Суд оставляет исковое заявление без рассмотрения, если:

- истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором порядок досудебного урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена;
- исковое заявление подано недееспособным лицом;
- исковое заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление;
- в производстве этого или другого суда либо арбитража имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража, если иное не предусмотрено законом;
- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову;
- лицо, в интересах которого возбуждено дело, не поддержало заявленного требования;
- истцом подано заявление о возвращении искового заявления;
- заявление по делам о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам подано до истечения трехмесячного срока со дня публикации;
- заявление о признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь подано ранее срока, установленного законом, или с нарушением предусмотренных законом процедур фиксации недвижимого имущества бесхозным;
- не уплачена государственная пошлина в порядке, установленном ч. 3 ст. 105 и ч. 2 ст. 106 ГПК РК<sup>2</sup>;
- не представлены сведения о публикации в средствах массовой информации по делам особого искового производства, предусмотренным гл. 34 ГПК РК<sup>2</sup>;

- при рассмотрении дела в особом производстве установлено наличие спора о праве, подведомственного суду, подлежащего рассмотрению в исковом производстве.

Об оставлении заявления без рассмотрения суд выносит определение, в котором обязан указать, как устранить перечисленные в пп. пп. 1), 2), 3), 9) и 10) ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup> обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела. Оставляя исковое заявление без рассмотрения по основаниям, предусмотренным пп. пп. 1), 2) и 5) ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup>, в определении суд указывает о возврате государственной пошлины и об отмене принятых мер по обеспечению иска.

Определение суда об оставлении искового заявления без рассмотрения может быть обжаловано или опротестовано в суд апелляционной инстанции, решение которого является окончательным.

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

Копия определения направляется или вручается истцу вместе с материалами, приложенными к исковому заявлению.

### ***Примирительные процедуры***

Суд принимает меры для примирения сторон, содействует им в урегулировании спора на всех стадиях процесса.

Стороны могут урегулировать спор в полном объеме взаимных требований либо в части, заключив мировое соглашение, соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры либо используя иные способы в порядке, установленном ГПК.

Ходатайство об урегулировании спора с применением примирительных процедур может быть заявлено по любому делу искового производства, кроме дел, вытекающих из публично-правовых отношений, если иное не предусмотрено ГПК или законом.

### ***Мировое соглашение (ст. ст. 179, 178 ГПК РК)***

Соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях (чаще всего на основе взаимных уступок) называется мировым соглашением.

Сущность мирового соглашения заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, т. е. достижения определенности в отношениях между сторонами на основании волеизъявления самих сторон.

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии судебного разбирательства до удаления суда в совещательную комнату в судах первой,

апелляционной, кассационной инстанций, а также при исполнении судебного акта.

Мировое соглашение не может нарушать права и законные интересы других лиц и противоречить закону. Оно утверждается судом, заключается в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями при наличии у них полномочий на заключение мирового соглашения, специально предусмотренных в доверенности.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами условия с указанием срока и порядка его исполнения. Его заключение под оглачительным условием не допускается.

В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств ответчиком с указанием сроков отсрочки или рассрочки, уступке права требования, полном или частичном прощении либо признании долга, распределении судебных расходов, условиях принудительного исполнения мирового соглашения и иные условия, не противоречащие закону.

Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, они считаются взаимно погашенными.

Мировое соглашение составляется и подписывается в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение. Один из этих экземпляров приобщается судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела.

Ходатайство сторон об утверждении мирового соглашения рассматривается судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания.

В случае неявки в судебное заседание сторон, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, и отсутствия заявления о рассмотрении ходатайства без их участия ходатайство об утверждении мирового соглашения судом не рассматривается.

Суд разъясняет сторонам правовые последствия заключения мирового соглашения до его утверждения.

По результатам рассмотрения суд выносит определение об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу либо отказе в утверждении мирового соглашения.

Суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц. В случае отказа в утверждении мирового соглашения суд выносит об этом определение, которое обжалованию и опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с определением могут быть указаны в апелляционной жалобе.

В определении суда об утверждении мирового соглашения указывается на:



- 1) утверждение мирового соглашения и прекращение производства по делу;
- 2) условия мирового соглашения и сроки его исполнения;
- 3) распределение судебных издержек в соответствии с ч. 4 ст. 176 ГПК РК<sup>2</sup>;
- 4) возвращение истцу из бюджета уплаченной им государственной пошлины.

Мировое соглашение, заключенное на стадии исполнения судебного акта, представляется на утверждение в суд первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в суд, принявший указанный судебный акт.

Определение об утверждении мирового соглашения может быть обжаловано и опротестовано в суд апелляционной инстанции.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и сроки, предусмотренные этим соглашением.

Мировое соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

### ***Урегулирование спора (конфликта) в порядке медиации (ст. ст. 179, 180 ГПК РК)***

Медиация (от лат *mediare* — посредничать) — это процедура примирения конфликтующих сторон путем их вступления в добровольные переговоры с привлечением нейтрального лица — медиатора, минуя судебное разбирательство. Стороны, начавшие процесс медиации, доводить его до конца не обязаны. Медиатор полномочиями судьи не обладает, принять решение и обязать стороны к выполнению своего решения не может. Он выступает в качестве катализатора переговоров, помогает вести их более эффективно и направляет в нужное русло.

Стороны вправе до удаления суда в совещательную комнату в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций заявить ходатайство об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации. Оно может быть заявлено в суде кассационной инстанции, если это не требует дополнительных процессуальных действий и приостановления рассмотрения дела. Одновременно с ходатайством в суде кассационной инстанции стороны должны представить соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации.

При заявлении ходатайства о проведении медиации медиатором и представлении судам первой и апелляционной инстанций договора, заключенного сторонами с медиатором, производство по делу приостанавливается в соответствии с пп. 7) ст. 272 ГПК РК<sup>2</sup> на срок не более одного месяца.

При заявлении ходатайства о проведении медиации судьей первой или апелляционной инстанции суд вправе приостановить производство по делу в соответствии с пп. 7) ст. 273 ГПК РК<sup>2</sup> на срок не более десяти рабочих дней.

Для проведения медиации в суде первой инстанции дело передается другому судье. По ходатайству сторон медиация может быть проведена судьей, в производстве которого находится дело.

Для проведения медиации в суде апелляционной инстанции дело передается, как правило, одному из судей коллегиального состава суда.

Судья, который проводит медиацию, назначает день ее проведения и извещает стороны о времени и месте. Медиация в суде проводится в соответствии с Законом Республики Казахстан «О медиации»<sup>50</sup> и с особенностями, установленными настоящим Кодексом.

По ходатайству сторон суд вправе отложить процедуру медиации в пределах срока, установленного ч. 3 ст. 273 ГПК РК<sup>2</sup>, и вызвать на медиацию других лиц, если их участие будет способствовать урегулированию спора (конфликта).

Протокол проведения медиации в суде не ведется.

Если соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации заключено на стадии исполнения судебного акта, оно представляется на утверждение в суд первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в суд, принявший указанный судебный акт.

Судья (состав суда), в производстве которого находится дело, проверяет содержание соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации и выносит определение о его утверждении и прекращении производства по делу.

Соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, определение об утверждении этого соглашения должны соответствовать требованиям Закона РК «О медиации»<sup>50</sup> и ст. ст. 176 и 177 ГПК РК<sup>2</sup>.

Если стороны не достигли соглашения в порядке медиации или условия соглашения судом не утверждены, разбирательство дела проводится в общем порядке.

Исполнение соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, утвержденного судом, производится по правилам исполнения мирового соглашения, установленным ст. 178 ГПК РК<sup>2</sup>.

---

<sup>50</sup> Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 г. № 401-IV (с изм. и доп. по сост. на 31.10.2015 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=30927376](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=30927376).

***Урегулирование спора в порядке партисипативной процедуры (ст. ст. 181, 182 ГПК РК)***

До удаления суда в совещательную комнату по правилам, предусмотренным ст. 179 ГПК РК<sup>2</sup>, стороны вправе заявить ходатайство об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры.

Партисипативная процедура проводится без участия судьи путем проведения переговоров между сторонами при содействии урегулированию спора адвокатами обеих сторон.

Судья (состав суда), в производстве которого находится дело, проверяет содержание соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры и выносит определение о его утверждении и прекращении производства по делу в соответствии со ст. 177 ГПК РК<sup>2</sup>.

Соглашение об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, определение о его утверждении должны соответствовать требованиям ст. ст. 176 и 177 ГПК РК<sup>2</sup>.

Если стороны не достигли соглашения в порядке партисипативной процедуры или условия соглашения судом не утверждены, разбирательство дела проводится в общем порядке.

Исполнение соглашения об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры, утвержденное судом, производится по правилам исполнения мирового соглашения, установленным ст. 178 ГПК РК<sup>2</sup>.

## **ТЕМА 7**

### **ОСОБОЕ ИСКОВОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

#### **7.1**

##### **СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ ОСОБОГО ИСКОВОГО ПРОИЗВОДСТВА**

Гражданское судопроизводство подразделяется на виды: исковое, особое, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, приказное и др.

Сущность названия данного вида гражданского судопроизводства состоит в том, что суды в порядке, предусмотренном для этого вида судопроизводства (гл. гл. 27 — 30 ГПК РК), рассматривают и разрешают не только дела, возникающие из административных правоотношений, но и дела, возникающие из конституционных и других правоотношений (жалобы на действия избирательных комиссий, на отказ в регистрации недвижимости и т. д.).

Новым названием этого вида судопроизводства в законе подчеркивается, с одной стороны, публичный характер правоотношений, являющихся объектом судебного исследования, с другой — участие в гражданском деле носителя властных полномочий должностного лица, государственного служащего, органа государственной власти и местного самоуправления, органа общественного объединения).

Проблема защиты прав граждан против действий (бездействия) органов государства, в том числе законодательных, исполнительных органов, должностных лиц, существует во всех странах.

Государство, призванное охранять и защищать права своих граждан, в то же время в лице своих органов, должностных лиц, государственных служащих способно нарушать их права. Примером могут служить принимаемые неконституционные правовые нормы, ущемляющие права граждан или организаций, незаконные действия исполнительных органов, органов местного самоуправления, органов общественных объединений, отдельных должностных лиц.

Законодательная, исполнительная и судебная власти разделены, но между ними существует определенная связь и взаимный контроль.

Судебный контроль возможен, в частности, за законностью нормативных правовых актов, действий должностных лиц, применяющих нормы права по отношению к гражданам, за соблюдением избирательных прав субъектов избирательного процесса при проведении выборов, референдумов.

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

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

Одни ученые полагали, что нет оснований для отграничения этого вида судопроизводства в отдельное от искового, другие, наоборот, доказывали и доказывают, что его необходимо сохранить как специфический вид производства, но в пределах единого гражданского процесса<sup>51; 52</sup>.

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

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

2) специфической функцией суда при рассмотрении этих дел, состоящей не в разрешении спора о праве, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностью действий органов государства и организаций по отношению к гражданам, а в отдельных случаях — и к другим субъектам права. Исковое производство ориентировано на форму рассмотрения и разрешения споров прежде всего имущественного характера равных субъектов в регулятивных правоотношениях.

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

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, в силу неравноправного положения субъектов в административных и иных публичных правоотношениях неприменимы некоторые категории искового производства (мировое соглашение, увеличение или уменьшение требований); исключается возможность предъявления в качестве способа защиты встречной жалобы, аналогичной встречному иску; усилена активность суда в собирании доказательств и его инициатива.

Публично-правовой характер отношений, подлежащих судебному рассмотрению, порождает специфику процессуального регулирования порядка рассмотрения и разрешения дел указанного вида судопроизводства: эти дела рассматриваются на основе применения норм искового производства, но с учетом действия специальных норм. Общие правила искового производ-

---

<sup>51</sup> Чечот Д. М. Административная юстиция. — М., 1973.

<sup>52</sup> Рязановский В. А. Единство процесса. — М., 1996. — С. 18 — 31.

ства — принципы, письменная форма обращения в суд, постадийное развитие процесса, возможность отказаться от продолжения процесса и прекратить производство по делу — применяются при рассмотрении дел, вытекающих из публичных правоотношений.

С учетом непосредственного действия ст. 46 Конституции РК<sup>1</sup> и другого принятого на ее основ законодательства к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, относятся дела:

- по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено законом к компетенции иных органов;

- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих;

- по заявлениям о защите избирательных прав граждан и общественных объединений, участвующих в выборах, республиканском референдуме;

- по заявлениям об оспаривании действий (бездействия) местных исполнительных органов, нарушающих права граждан на участие в уголовном судопроизводстве в качестве присяжного заседателя.

Порядок рассмотрения и разрешения всех дел, возникающих из публичных правоотношений, характеризуют специфические по сравнению с исковым порядком правила, отражающие повышенную активность суда и прокурора в процессе.

При рассмотрении и разрешении этих дел правила о заочном производстве не применяются. Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, местного самоуправления или должностного лица. При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан доводами и основаниями заявленных требований.

При рассмотрении и разрешении публично-правовых требований суд может истребовать доказательства по своей инициативе, а обязанность по доказыванию возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт, или лиц, принявших оспариваемое решение, или совершили действие (допустили бездействие).

## 7.2

### КАТЕГОРИИ ДЕЛ, РАССМАТРИВАЕМЫХ В ПОРЯДКЕ ОСОБОГО ИСКОВОГО ПРОИЗВОДСТВА

*1 Производство по заявлениям о защите избирательных прав граждан и общественных объединений, участвующих в выборах, республиканском референдуме (гл. 27 ГПК РК, ст. ст. 286 — 288)*

Длительное время судебная защита избирательных прав граждан, т. е. возможность рассмотрения и разрешения судами дел, возникающих из конституционных правоотношений, сводилась к обжалованию в суд неправильностей в списках избирателей и устранению неточностей с помощью судебного решения. В законе была предусмотрена возможность защиты только активного (права избирать), но не пассивного избирательного права (права быть избранным).

Впервые судебный порядок рассмотрения жалоб на неправильности в списках избирателей был предусмотрен Инструкцией Народного комиссариата юстиции СССР и утвержден СНК СССР 5 мая 1938 г. Установленный этой Инструкцией порядок подачи жалоб, рассмотрения и разрешения дел судами без изменений был перенесен в ГПК РСФСР 1964 г. Глава 23 ГПК РСФСР 1964 г. так и называлась: «Жалобы на неправильности в списках избирателей».

Содержание гл. 27 ГПК РК<sup>2</sup> (ст. ст. 286 — 288) принципиально изменено и приведено в соответствие с нормами других законов, регламентирующих избирательный процесс.

Новые законы, фиксирующие избирательную систему и процесс проведения выборов и референдумов, расширили субъектный состав избирательного процесса, а следовательно, и судебной защиты.

Субъектами, участвующими в делах о защите избирательного права, могут быть избиратели (граждане), кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки, их доверенные лица, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума, наблюдатели, избирательные комиссии, органы государственной власти РК.

Глава 9 «Гарантии свободы выборов» Конституционного закона Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28 сентября 1995 г. № 2464 предусматривает: «Суды и органы прокуратуры обязаны принимать заявления членов избирательных комиссий, граждан, представителей зарегистрированных в установленном законом порядке общественных объединений, касающиеся вопросов проведения голосования, в том числе о нарушениях законодательства о выборах, поступившие в период подготовки и

проведения выборов, и рассматривать их в пятидневный срок, а поступившие менее чем за пять дней до голосования и в день голосования — немедленно, если иное не предусмотрено настоящим Конституционным законом.

Решения и действия органов местного государственного управления и самоуправления, предприятий и организаций, их должностных лиц, нарушающие законодательство о выборах, обжалуются в суде.

Суды, органы прокуратуры и избирательные комиссии организуют свою работу во время избирательного процесса, в том числе в выходные дни и в день выборов, таким образом, чтобы обеспечить прием и рассмотрение жалоб в сроки, установленные настоящим Конституционным законом.

Заявления граждан и организаций о нарушениях избирательного законодательства рассматриваются избирательными комиссиями в течение пяти дней со дня поступления жалобы, если иное не предусмотрено настоящим Конституционным законом.

Жалобы на решения и действия (бездействие) избирательной комиссии и ее членов рассматриваются вышестоящей комиссией в течение трех дней со дня поступления жалобы, если иное не предусмотрено настоящим Конституционным законом»<sup>13</sup>.

Для определения специфики рассмотрения и разрешения споров о защите избирательных прав проводится их классификация по различным основаниям.

В зависимости от характера подлежащего защите избирательного права они делятся на споры о защите активного и пассивного права.

По субъекту судебной защиты избирательные споры также подразделяются на две группы: а) о защите субъективных прав конкретных участников избирательного процесса — конкретного гражданина, избирательного объединения, блока, наблюдателя и т. д.; б) о защите неопределенного круга участников избирательного процесса, например при оспаривании нормативных правовых актов Центризбиркома.

В зависимости от стадии развития избирательного процесса споры делятся на возникающие на стадиях:

а) формирования избирательных округов; б) составления списков избирателей; в) выдвижения и регистрации кандидатов в депутаты; г) проведения предвыборной агитации; д) проведения голосования и подсчета голосов; е) закрепления результатов голосования.

**Порядок обращения в суд.** Решения и действия (или бездействие) избирательных комиссий и их должностных лиц, нарушающие избирательные права, могут быть обжалованы в вышестоящую избирательную комиссию (соответственно уровню проводимых выборов) или в суд. Предварительное обращение в вышестоящие избирательные комиссии не является обязатель-



ным условием для обращения в суд. При этом вышестоящая избирательная комиссия вправе принять самостоятельное решение по жалобе.

Обращения в суд за защитой избирательного права, какими бы различными терминами они ни обозначались в источниках регулятивного конституционного права, по своей правовой природе являются требованиями о защите права, возникающими из публичных правоотношений. Формой этих требований должно быть заявление в суд со всеми правовыми атрибутами, предусмотренными в ГПК для исковых заявлений (ст. 148 ГПК РК<sup>2</sup>) и последствиями нарушения формы заявления.

**Подсудность.** Дела о защите избирательных прав участников избирательного процесса рассматриваются судами по подсудности, установленной гл. 3 ГПК РК<sup>2</sup> и другими законами.

**Порядок рассмотрения заявления.** Рассмотрение заявления проводится по общим правилам гражданского судопроизводства (искового производства) с некоторыми особенностями.

Заявление, поступившее в период подготовки и проведения выборов, республиканского референдума, а также в течение месяца со дня голосования, должно быть рассмотрено в пятидневный срок, а поступившее менее чем за пять дней до голосования, в день голосования и до объявления итогов выборов, республиканского референдума, — немедленно, если иное не предусмотрено Конституционным законом Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан»<sup>13</sup>, Конституционным законом Республики Казахстан «О республиканском референдуме»<sup>14</sup>.

Заявление об обжаловании решения избирательной комиссии о необходимости исправления в списках избирателей (выборщиков) должно быть рассмотрено в день поступления.

Заявление рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующей избирательной комиссии или государственного органа, органа местного государственного управления и самоуправления, предприятия, организации, прокурора. Неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела.

## ***2 Процессуальные особенности рассмотрения дел по заявлениям об оспаривании решений, действий (бездействия) местных исполнительных органов, нарушающих права граждан на участие в уголовном судопроизводстве в качестве присяжного заседателя (гл. 28 ГПК РК)***

Институт присяжных заседателей в Казахстане был введен с 1 января 2007 г. За эти годы рассмотрено более тысячи уголовных дел с участием «народного жюри». Вынесенные приговоры, как и состав присяжных, не-

однократно подвергались критике. Более того, некоторые считают, что данный институт себя дискредитировал.

Появлению суда присяжных в Казахстане предшествовали жаркие дискуссии. Пока юристы решали, какую модель внедрить, противники прочили бесславное будущее этим новациям. В итоге была выбрана смешанная модель суда присяжных (всего их две — англо-саксонская и континентальная), предусматривающая наличие двух судей и девяти присяжных заседателей. По мнению многих правозащитников, участие в обсуждении и вынесении вердикта служителей Фемиды оказывает влияние на «народное жюри» и в итоге отражается на приговоре, который, скорее всего, будет носить обвинительный характер. В 2009 г. были внесены поправки в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы по вопросам совершенствования судебной системы, согласно которым состав суда с участием присяжных заседателей определен в количестве 10 присяжных и одного судьи. Присяжные заседатели отвечают на три основных вопроса: доказано ли, что деяние преступления имело место; доказано ли, что его совершил подсудимый; виновен ли подсудимый в совершении этого деяния? Также они имеют право участвовать в исследовании рассматриваемых в суде доказательств, в том числе осмотре улик, документов, при обыске местности и помещения. Чтобы понять суть дела, присяжные заседатели вправе задавать через председательствующего вопросы участникам процесса, обращаться за разъяснениями норм законодательства, а также содержания оглашенных в судебном заседании документов и по другим непонятным для них вопросам, относящимся к делу.

Основная цель введения института присяжных в республике — обеспечить независимое и справедливое правосудие. Однако на деле заседатели зависят от судьи и смотрят на него как на работодателя. Они не всегда могут уйти от «гипноза» представленных ложных или полученных недопустимым путем доказательств, правильно истолковать какие-либо нормы права.

В законодательстве имеется определенный пробел, о чем еще в 2007 г. заявил на страницах «Юридической газеты» известный казахстанский ученый-правовед, доктор юридических наук Арыкбай Агыбаев<sup>53</sup>. Несмотря на то, что заседатели являются равноправными с судьями представителями судебной власти, ответственности за вынесение незаконного приговора не несут. Почему-то наши законодатели не учли этот момент. И в подавляющем большинстве присяжные заседатели могут сослаться на отсутствие специального юридического образования и профессионального опыта в уголовном судопроизводстве.

---

<sup>53</sup> Агыбаев А. В Казахстане судам присяжных дадут волю // Юридическая газета. 2015. 26 мая.

И, конечно, нарекания вызывает отбор «народного жюри», списки которого формируют местные исполнительные органы путем случайной выборки — при помощи компьютерной программы. Далее отбор проходит непосредственно в суде, причем прокурор имеет право дать отвод только двум кандидатам.

Было немало громких скандалов, когда в этих списках значились люди, страдающие наркотической, алкогольной зависимостью, психическими заболеваниями, имеющие проблемы с законом, а также родственники тех, кто находится на скамье подсудимых. Местные органы в свое оправдание ссылались на определенный законодательством короткий срок обработки запросов (три дня), за это время, мол, невозможно проверить всех кандидатов. В свое время первый заместитель генерального прокурора Йоган Меркель выразил недовольство институтом присяжных заседателей в Казахстане, объяснив это тем, что иногда среди них оказываются родственники подсудимых. «В определенных местностях невозможно подобрать присяжных, потому что все вокруг родственники. А у нас, согласно статье 14 Конституции, все равны перед законом, то есть получается: здесь, в Астане, я могу просить суд присяжных, а где-то в Шымкенте или в другом крупном регионе не могу, потому что кругом одни родственники»<sup>54</sup>.

### ***3 Процессуальные особенности рассмотрения дел об оспаривании гражданами решений и действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих***

Порядок рассмотрения и разрешения судами дел об оспаривании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих регламентируется гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup> (ст. ст. 292 — 297), Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах применения судами норм главы 29 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан» от 24 декабря 2010 г. № 20<sup>55</sup>, Законами Республики Казахстан «О государственной

---

<sup>54</sup> Южноказахстанские присяжные по родству не судят. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.zakon.kz/4586822-juzhnokazakhstanskie-prisjazhnye-po.html>.

<sup>55</sup> Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах применения судами норм главы 29 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан» от 24 декабря 2010 г. № 20 (с изм. и доп. от 19.01.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30922992](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30922992).

службе»<sup>56</sup>, «Об административных процедурах»<sup>57</sup>, «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup> и др.

Дела указанной категории возбуждаются по заявлениям граждан, организаций, а также иных лиц, которые по закону вправе обращаться в суд в защиту интересов других лиц (ст. ст. 55 и 62 ГПК РК<sup>2</sup>) и характеризуются требованиями об определении законности решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих, если эти решения приняты, действия (бездействие) совершены при осуществлении управленческих функций в соответствующей сфере государственного управления.

Субъектами данного спора являются юридические и физические лица, государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения, организации, должностные лица и государственные служащие, решения, действия (бездействие) которых привели к его возникновению. К таким субъектам относятся также органы, занимающие обособленное положение в системе государственных органов (например, Генеральная прокуратура, Центральная избирательная комиссия, Национальный банк, Комитет национальной безопасности, Служба охраны Президента, Комитет государственного имущества и приватизации Министерства финансов Республики Казахстан, Агентство Республики Казахстан по делам государственной службы и противодействию коррупции).

Однако на практике дела об оспаривании решений и действий (бездействий) вышеуказанных государственных органов встречаются редко.

Наиболее часто в судебном порядке оспариваются принятые решения и действия (бездействие) органов государственной власти и местного самоуправления.

Применительно к гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup> под органами государственной власти следует понимать центральные и территориальные органы исполнительной ветви государственной власти, органы местного самоуправления, уполномоченные Конституцией, законами, иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан на осуществление от имени государства управленческих функций в административно-правовых отношениях (далее — государственный орган).

---

<sup>56</sup> Закон Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан» от 23 ноября 2015 г. № 416-V (с изм. и доп. по сост. на 10.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=36786682](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=36786682).

<sup>57</sup> Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27 ноября 2000 г. № 107-II (с изм. и доп. по сост. на 25.11.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1020750](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1020750).

К органам местного самоуправления в соответствии со ст. 1 Закона РК «О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан»<sup>58</sup> относятся органы, на которые возложены функции по решению вопросов местного значения (акимат, маслихат, орган местного сообщества).

Решение государственного органа, органа местного самоуправления, действие (бездействие) должностного лица или государственного служащего может быть обжалованы в суде, если заявитель полагает, что:

- 1) нарушены принадлежащие ему субъективные права, свободы или законные интересы;
- 2) созданы препятствия к осуществлению им своих субъективных прав, свобод или законных интересов;
- 3) на него незаконно наложена какая-либо обязанность.

Передки случаи, когда лица затрудняются в выборе порядка обращения в суд за защитой нарушенных прав.

Так, решение о привлечении лица к уголовной, административной ответственности может быть оспорено в порядке, установленном соответственно уголовно-процессуальным или административно-процессуальным законом, а к материальной ответственности — в порядке искового производства.

Обжалование решения государственного органа, органа местного самоуправления, действия (бездействия) должностного лица или государственного служащего в порядке гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup> *допускается*, если решение принято, действие (бездействие) совершено в возникших административно-правовых отношениях при осуществлении управленческих функций в связи с:

- 1) принятием индивидуального правового акта, которым устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права либо обязанности заявителя в публично-правовых отношениях;
- 2) осуществлением контроля или надзора за соблюдением заявителем установленных для него законом общеобязательных правил поведения.

К индивидуальным правовым актам относятся письменные официальные документы установленной формы, которые отвечают требованиям, указанным в п. 2 ст. 4 Закона РК «Об административных процедурах»<sup>57</sup>.

Индивидуальный правовой акт во всех случаях должен приниматься в пределах компетенции государственного органа, органа местного самоуправления, а действие (бездействие) должно совершаться в пределах полномочий должностного лица или государственного служащего в сфере гос-

---

<sup>58</sup> Закон Республики Казахстан «О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан» от 23 января 2001 г. № 148-ІІ (с изм. и доп. по сост. на 10.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1021546](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021546).

ударственного управления и в соответствии с подлежащими применению нормативными правовыми актами.

Решение юридического лица в организационно-правовой форме государственного предприятия, государственного учреждения, хозяйственного товарищества, акционерного общества, производственного или потребительского кооператива, общественного объединения может быть обжаловано по основаниям, предусмотренным гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, если названным юридическим лицам законом делегированы полномочия государственного органа в соответствующей сфере управления.

Законодатель четко разграничивает, какое решение, какие действия (бездействие), каких субъектов подлежат оспариванию в суде по правилам настоящей главы.

Так, в соответствии с п. 2 ст. 76 Конституции РК<sup>1</sup>, ст. ст. 292 и 293 ГПК РК<sup>2</sup> заявитель вправе обжаловать коллегиальное или единоличное решение государственного органа, органа местного самоуправления, действие (бездействие) должностного лица или государственного служащего, если они отвечают одновременно двум критериям:

1) вытекают из публично-правовых отношений (отношений власти и подчинения) в сфере государственного управления;

2) порождают для заявителя любое предусмотренное пп. пп. 1) — 3).

По основаниям, предусмотренным гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, может быть обжаловано, в частности, решение органа местного самоуправления о запрещении собрания, митинга, шествия, пикетирования или демонстрации; решение уполномоченного государственного органа об отказе в признании лица оралманом, репатриантом, вынужденным переселенцем, беженцем; действия должностных лиц дорожной полиции по ограничению или запрещению движения транспортных средств; решение администрации следственного изолятора или исправительного учреждения о применении мер взыскания; отказ начальника исправительного учреждения, следственного изолятора или прокурора в направлении в суд материала об условно-досрочном освобождении, освобождении от дальнейшего отбывания наказания по болезни, об изменении условий отбывания осужденным наказания.

В соответствии с п. 2 ст. 47 Конституции РК<sup>1</sup> в судебном порядке, предусмотренном гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, не могут быть обжалованы решения и действия (бездействие) Президента Республики Казахстан.

К действию, которое может быть обжаловано в порядке гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, относится властное требование должностного лица или государственного служащего, которое не облечено в форму решения, но повлекло для заявителя любое из правовых последствий, предусмотренных ч. 1 ст. 293 ГПК РК<sup>2</sup>.

К действиям, в частности, относятся выраженные в устной форме требования должностного лица или государственного служащего при осуществлении им исполнительно-распорядительных функций, функций представителя власти, государственного надзора или контроля.

К бездействию, которое может быть обжаловано в порядке главы 29 ГПК РК<sup>2</sup>, относится неисполнение должностным лицом или государственным служащим обязанностей, возложенных на него нормативными правовыми актами (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, следует относить оставление обращения гражданина или юридического лица без рассмотрения полностью или частично, дачу ответа заявителю не по существу обращения, если рассмотрение этого обращения относится к компетенции должностного лица.

Должностное лицо — лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, субъектах квазигосударственного сектора, органах местного самоуправления, а также в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан (пп. 2 ст. 1 Закона РК «О противодействии коррупции» от 18 ноября 2015 г.)<sup>59</sup>.

Государственный служащий — это гражданин Республики Казахстан, занимающий в установленном законодательством Республики Казахстан порядке оплачиваемую из республиканского или местных бюджетов либо из средств Национального банка Республики Казахстан государственную должность в государственном органе и осуществляющий должностные полномочия в целях реализации задач и функций государства (пп. 12 ст. 1 Закона РК «О государственной службе» от 23 ноября 2015 г.)<sup>56</sup>.

К делам об обжаловании решений и действий (бездействия) суда, судьи, прокурора, следователя, дознавателя, в отношении которых соответствующим процессуальным законом установлен иной судебный порядок рассмотрения, нормы гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup> не применяются.

В соответствии с положениями ст. 8 Закона РК «Об административных процедурах»<sup>57</sup> решение государственного органа, органа местного самоуправления в форме индивидуального правового акта может быть обжаловано, если такой акт не прекратил свое действие в связи с исполнением содержащихся в нем поручений (требований).

---

<sup>59</sup> Закон Республики Казахстан «О противодействии коррупции» от 18 ноября 2015 г. № 410-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=33478302](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33478302).

Если на основании индивидуального правового акта заключена гражданско-правовая сделка, то обжалованию в порядке искового производства подлежит оспариваемая сделка, например, договор подряда на выполнение работ (услуг) по итогам конкурса (тендера). При признании сделки недействительной по мотивам несоответствия ее требованиям закона в мотивировочной части решения должны быть указаны выводы суда о незаконности решения, послужившего основанием для заключения оспариваемой сделки.

В соответствии со ст. 56 ГПК РК<sup>2</sup> в суде дело государственного органа, органа местного самоуправления ведет руководитель, действующий в пределах полномочий, предоставленных ему законом, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами. Он представляет суду документы, удостоверяющие его служебное положение или полномочия. Наряду с руководителем названного органа в суде дело может вести и представитель по поручению.

Должностное лицо или государственный служащий, совершивший обжалуемое действие (бездействие), привлекается к участию в деле и извещается о времени и месте судебного заседания, если к моменту рассмотрения дела продолжает занимать должность, при состоянии в которой им совершено обжалуемое действие (бездействие). Если названное лицо по предусмотренным законом основаниям прекратило трудовые отношения с государственным органом или органом местного самоуправления, то к участию в деле привлекается только соответствующий государственный орган или орган местного самоуправления.

Заявление может быть подано в суд заявителем, обладающим гражданской процессуальной дееспособностью.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 ГПК РК<sup>2</sup> прокурор вправе в интересах указанных в законе категорий граждан подать в суд заявление о защите субъективных прав и свобод, нарушенных государственным органом, органом местного самоуправления, должностным лицом или государственным служащим при осуществлении управленческих функций.

По предусмотренным ч. 1 ст. 293 ГПК РК<sup>2</sup> основаниям заявление в защиту прав и свобод недееспособного или ограниченно дееспособного физического лица может быть подано его законным представителем (родителем, опекуном, попечителем).

Подача заявления вышестоящему должностному лицу или в вышестоящий государственный орган, орган местного самоуправления не является основанием для отказа в принятии заявления в производство суда.

При несогласии заявителя с решением вышестоящего государственного органа, органа местного самоуправления или вышестоящего должностного лица обжалованию в судебном порядке подлежат решение как вышестояще-



го государственного органа, органа местного самоуправления или вышестоящего должностного лица, а также нижестоящего государственного органа, органа местного самоуправления, так и действие (бездействие) должностного лица или государственного служащего.

Подача заявления в вышестоящий государственный орган или вышестоящему должностному лицу либо в суд в соответствии с п. 4 ст. 8 Закона РК «Об административных процедурах»<sup>57</sup> приостанавливает действие индивидуального правового акта (решения) до принятия соответствующего решения.

Согласно ст. 24 Закона РК «О прокуратуре»: «1. Прокурор приносит протест на противоречащие Конституции, законам, актам Президента Республики Казахстан и ратифицированным Республикой международным договорам нормативные и иные правовые акты и действия (бездействие) государственных органов и должностных лиц.

2. Опротестованию прокурорами не подлежат законодательные акты, акты Президента Республики Казахстан, Администрации Президента Республики Казахстан, Конституционного Совета, нормативные постановления Верховного Суда, акты Высшего Судебного Совета, Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета (по итогам проведенных проверок), нормативные акты технического характера.

3. Протест приносится в орган или должностному лицу, принявшему незаконный акт, решение, или в вышестоящий орган либо вышестоящему должностному лицу. В таком же порядке опротестовываются незаконные действия (бездействие) органа или должностного лица.

4. Протест прокурора подлежит рассмотрению соответствующим органом или должностным лицом в течение десяти календарных дней.

Прокурор вправе установить иной срок рассмотрения протеста, обусловленный необходимостью подготовки и принятия по нему решения, но не менее десяти календарных дней.

Орган или должностное лицо обязаны известить прокурора о времени и месте рассмотрения протеста.

5. В протесте прокурор требует отмены незаконного акта либо приведения его в соответствие с Конституцией, законами, актами Президента Республики Казахстан и ратифицированными Республикой международными договорами, а также прекращения незаконного действия (бездействия) должностного лица и восстановления нарушенного права.

6. До принятия решения по протесту Генеральный Прокурор, заместители Генерального Прокурора, областные и приравненные к ним прокуроры вправе приостановить исполнение опротестованного правового акта либо действия, если их исполнение привело либо может привести к необрати-

мым последствиям для жизни и здоровья людей либо для безопасности Республики Казахстан.

7. Основания, порядок, сроки принесения протестов на вступившие в законную силу судебные акты, а также приостановления их исполнения определяются уголовно-процессуальным, гражданским процессуальным законодательством и законодательством об административных правонарушениях»<sup>60</sup>.

В соответствии с п. 2 ст. 17 Закона РК «Об административных процедурах»<sup>57</sup> и ч. 1 ст. 294 ГПК РК<sup>2</sup> заявитель вправе обжаловать решение, действие (бездействие) в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно о нарушении его субъективных прав, свобод или законных интересов.

Согласно ч. 1 ст. 250 ГПК РК<sup>2</sup> и ст. 127 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 г.<sup>4</sup> принятое судебным исполнителем решение, совершенное действие (бездействие) в исполнительном производстве может быть обжаловано взыскателем или должником. Названные лица могут подать жалобу в суд в течение десяти рабочих дней со дня, когда заявителю стало известно о принятом решении, совершенном действии (бездействии), нарушающем его права, свободы или законные интересы.

Заявление об обжаловании решения, действия (бездействия) судебного исполнителя лицом, не являющимся должником или взыскателем в исполнительном производстве, может быть подано в течение трех месяцев.

Обязанность доказывания времени, когда заявителю стало известно о принятом судебным исполнителем решении, совершенном действии (бездействии), возлагается на заявителя.

В соответствии с п. п. 2 и 3 ст. 188 Гражданского кодекса Республики Казахстан<sup>20</sup> пропущенный заявителем срок исковой давности может быть применен судом только по заявлению государственного органа, органа местного самоуправления, должностного лица или государственного служащего, сделанному в судебном заседании суда первой инстанции, во всех случаях до удаления суда первой инстанции в совещательную комнату для вынесения решения.

По инициативе суда срок исковой давности применению не подлежит.

Срок подачи заявления, пропущенный по уважительным причинам, может быть восстановлен судом первой инстанции. Процессуальное решение

---

<sup>60</sup> Закон Республики Казахстан «О прокуратуре» от 30 июня 2017 г. № 81-VI (с изм. по сост. на 21.01.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31690116](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31690116).

суда первой инстанции о восстановлении срока исковой давности не может быть пересмотрено судами вышестоящих инстанций, поскольку такое решение обеспечивает право заявителя на судебную защиту.

Пропуск без уважительных причин срока подачи заявления в соответствии с ч. 2 ст. 294 ГПК РК<sup>2</sup> является самостоятельным основанием к вынесению судом первой инстанции решения об отказе в удовлетворении заявления.

В соответствии с ч. 2 ст. 292 и ст. ст. 26 — 29 ГПК РК<sup>2</sup> заявление об обжаловании решения, действия (бездействия) подается в суд с соблюдением правил подсудности:

1) заявление физического лица или заявление в его интересах об обжаловании решения, действия (бездействия) подается в районный (городской) суд по выбору заявителя: по месту жительства заявителя или по месту нахождения государственного органа, органа местного самоуправления, решение которого обжалуется.

Поскольку должностное лицо или государственный служащий в публично-правовых отношениях выступает от имени государственного органа, органа местного самоуправления, под местом нахождения должностного лица или государственного служащего понимается место нахождения государственного органа, органа местного самоуправления, от имени которого названное лицо совершило обжалуемое действие (бездействие);

2) в соответствии с ч. 3 ст. 292 ГПК РК<sup>2</sup> заявление об обжаловании решения государственного органа об отказе в разрешении на выезд за границу гражданина Республики Казахстан, который является носителем сведений, составляющих государственную тайну, может быть подано в районный (городской) суд по месту нахождения органа, принявшего решение об отказе в выезде;

3) заявление военнослужащего или гражданина, проходящего военные сборы, об оспаривании решения органа военного управления или действия (бездействия) должностного лица может быть подано в военный суд соответствующего гарнизона по месту расположения воинской части, органа военного управления.

В соответствии со ст. 1 Закона РК «О воинской службе и статусе военнослужащих»<sup>61</sup> под военнослужащими понимаются граждане Республики Казахстан, состоящие на воинской службе в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях, а также военнослужащие, проходящие во-

---

<sup>61</sup> Закон Республики Казахстан «О воинской службе и статусе военнослужащих» от 16 февраля 2012 г. № 561-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31130640](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31130640).

инскую службу по контракту. Гражданин утрачивает статус военнослужащего со дня исключения его из списков соответствующей воинской части;

4) заявление гражданина, осуществляющего индивидуальную предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а равно юридического лица об обжаловании решения государственного органа, органа местного самоуправления в соответствии с ч. 1 ст. 27 ГПК РК<sup>2</sup> подается в специализированный межрайонный экономический суд по месту нахождения государственного органа, органа местного самоуправления;

5) заявление об оспаривании действия (бездействия) судебного исполнителя, совершенного им в исполнительном производстве при исполнении судебного акта, в соответствии с ч. 1 ст. 250 ГПК РК<sup>2</sup> подается в районный (городской) суд по месту совершения исполнительных действий.

Следует сказать, что предусмотренные ст. ст. 30 и 31 ГПК РК<sup>2</sup> правила об исключительной или договорной подсудности к делам, предусмотренным гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, не применяются.

В заявлении об обжаловании решения, действия (бездействия) обязательно должно быть указано:

1) когда и каким государственным органом, органом местного самоуправления принято обжалуемое решение, каким должностным лицом или государственным служащим и когда совершено обжалуемое действие (бездействие);

2) содержание обжалуемого решения, действия (бездействия);

3) какие, по мнению заявителя, права, свободы или законные интересы нарушены;

4) какие, по мнению заявителя, созданы препятствия для осуществления прав и свобод или законных интересов;

5) какая, по мнению заявителя, обязанность незаконно на него наложена;

6) существо требования заявителя.

Заявление, подаваемое в порядке гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>, подлежит оплате государственной пошлиной в размере, предусмотренном для соответствующего заявителя пп. пп. 2), 3) и 4) п. 1 ст. 535 Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс) от 10 декабря 2008 г.<sup>15</sup>

Заявления, подаваемые в суд по иным категориям дел особого искового производства, подлежат оплате государственной пошлиной в размере 50 % от месячного расчетного показателя.

В случаях, предусмотренных ст. 541 Налогового кодекса<sup>15</sup>, заявитель подлежит освобождению от уплаты государственной пошлины.

Предусмотренные законодательством меры, направленные на недопущение решениями и действиями (бездействием) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организа-

ций, должностных лиц и государственных служащих нарушения прав, свобод и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц, являются эффективным средством защиты как имущественных, так и неимущественных прав данных лиц.

Сегодня наряду с развитием нашего государства, ее государственных институтов, одним из важных аспектов является развитие законодательной базы государства. Правовая грамотность, особенно ее нормативная база, является основополагающим фактором в современном судопроизводстве.

По Конституции Республики Казахстан, в республике признается правосубъектность каждого и право защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами, включая необходимую оборону. В силу ст. 13 Конституции Республики Казахстан каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.

Не случайно в стратегических документах «План Нации. Сто конкретных шагов»<sup>62</sup>, Послание Президента страны народу Казахстана от 30 ноября 2015 г.<sup>63</sup> обеспечение высокого уровня судебной защиты прав казахстанцев и субъектов бизнеса, верховенства закона и открытости и профессионализма казахстанской системы правосудия обозначены важнейшими вопросами правовой политики нашего государства.

#### ***4 Производство по делам об оспаривании законности нормативного правового акта***

В соответствии с пп. 25) ст. 1 Закона РК «О правовых актах»<sup>64</sup> нормативный правовой акт — это письменный официальный документ на бумажном носителе и идентичный ему электронный документ установленной формы, принятый на республиканском референдуме либо уполномоченным органом, устанавливающий нормы права, изменяющий, дополняющий, прекращающий или приостанавливающий их действие.

Перечень нормативных правовых актов регламентирован ст. 7 указанного Закона<sup>64</sup>.

Оспариваются нормативные правовые акты, касающиеся прав и законных интересов граждан или юридических лиц, гарантированных Конститу-

---

<sup>62</sup> Программа Президента Республики Казахстан «План нации — 100 конкретных шагов» от 20 мая 2015 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000100>.

<sup>63</sup> Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана «Казахстан в новой глобальной реальности: рост, реформы, развитие» 30 ноября 2015 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.akorda.kz/ru/addresses/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-nazarbaeva-narodu-kazahstana-30-noyabrya-2015-g>.

<sup>64</sup> Закон Республики Казахстан «О правовых актах» от 6 апреля 2016 г. № 480-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=37312788](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37312788).

цией, законами Республики Казахстан, нарушающие их права и законные интересы или создающие реальную угрозу их нарушения.

Согласно ч. 1 ст. 298 ГПК РК<sup>2</sup> гражданин или юридическое лицо, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются их права и законные интересы, гарантированные Конституцией Республики Казахстан, законами и другими нормативными правовыми актами, вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части.

Подсудность дел об оспаривании нормативных правовых актов установлена ст. ст. 26 и 29 ГПК РК<sup>2</sup>. Дела об оспаривании нормативных правовых актов для граждан подсудны районным судам, для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей — специализированным межрайонным экономическим судам по месту нахождения органа, принявшего акт.

Исключение составляют дела об оспаривании таких нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Совета.

Как указано выше, предмет исследования по делам об оспаривании нормативных правовых актов определен законодателем в ч. 1 комментируемой статьи и включает в себя проверку оспариваемого акта или его отдельного положения на предмет соответствия Конституции, закону Республики Казахстан и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, а также полномочий органа или лица, принявших оспариваемый правовой акт.

Проверка включает в себя проверку как наличия оснований для принятия оспариваемого нормативного акта, так и соблюдения процедуры его принятия, в том числе обязательных требований к порядку опубликования нормативного правового акта.

В заявлении должно быть указано: наименование государственного органа, органа местного самоуправления, должностного лица, принявшего оспариваемый подзаконный нормативный правовой акт; дата его принятия; какие права, свободы и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица нарушаются этим актом или его отдельными положениями; каким статьям Конституции, статьям или положениям законодательных актов противоречит оспариваемый акт.

Заявление, подаваемое в порядке гл. 30 ГПК РК<sup>2</sup>, подлежит оплате государственной пошлиной в размере, предусмотренном для соответствующего заявителя пп. 8) ст. 535 Налогового кодекса<sup>15</sup>. В случаях, предусмотренных

ст. 541 Налогового кодекса<sup>15</sup>, заявитель от уплаты государственной пошлины освобождается.

К заявлению приобщается копия оспариваемого акта или его части с указанием, каким органом средства массовой информации и когда он официально опубликован.

В соответствии с п. п. 1 и 2 ст. 37 Закона РК «О правовых актах»<sup>64</sup> официальное опубликование нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, является обязательным условием их применения.

Официальными изданиями являются Ведомости Парламента Республики Казахстан, Собрание актов Президента Республики Казахстан и Правительства Республики Казахстан, «Вестник Национального банка Республики Казахстан».

Официальное опубликование законодательных актов осуществляется также периодическими печатными изданиями, получившими такое право на конкурсной основе, в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Официальное опубликование нормативных правовых актов осуществляется также в Эталонном контрольном банке нормативных правовых актов Республики Казахстан в электронном виде.

Официальное опубликование нормативных правовых актов, указанных в пп. пп. 6), 7), 8) и 9) п. 2 ст. 7 названного Закона<sup>64</sup>, осуществляется на интернет-ресурсе, определяемом Правительством Республики Казахстан.

Заявление подается с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Подача заявления в суд не приостанавливает действия нормативного правового акта, кроме случаев обращения прокурора в суд о признании его незаконным до рассмотрения судом. Суд не вправе по ходатайству заявителя или по своей инициативе приостановить действие оспоренного нормативного правового акта или его части. Это право имеет только прокурор в соответствии с п. 5 ст. 19 Закона РК «О прокуратуре»<sup>60</sup>.

### ***Рассмотрение заявления***

В судебном заседании по разбирательству дела обязательно участие гражданина или юридического лица, подавшего заявление, прокурора, а также государственного органа (должностного лица), принявшего нормативный правовой акт.

Однако в зависимости от обстоятельств дела суд может заслушать дело и в отсутствие кого-либо из не явившихся в судебное заседание заинтересованных лиц.

О назначении дела к судебному разбирательству судья выносит определение, в котором указываются день и час его рассмотрения.

Участники процесса должны быть заблаговременно извещены о месте и времени судебного заседания. Вопросы о судебных извещениях и вызовах регламентированы гл. 11 ГПК РК (ст. ст. 127 — 132)<sup>2</sup>.

Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики могут быть извещены или вызваны заказным письмом с уведомлением о его вручении, телефонограммой или телеграммой, коротким текстовым сообщением по абонентскому номеру сотовой связи или по электронному адресу, а также с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова.

Извещения и вызовы должны быть направлены не позднее следующего дня со дня вынесения определения о подготовке дела к судебному разбирательству либо со дня назначения даты судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы извещаемое или вызываемое лицо имело достаточный срок для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

Извещение или вызов направляются извещаемому или вызываемому лицу по адресу, абонентскому номеру сотовой связи или электронному адресу, указанному стороной или другим лицом, участвующим в деле. Если по сообщенному суду адресу лицо фактически не проживает, извещение или вызов могут быть направлены по месту его работы. Адресованные юридическому лицу извещение или вызов направляются по месту его нахождения.

Лица, участвующие в деле, вправе опубликовать в средствах массовой информации сообщение о времени, дате и месте судебного разбирательства по делам, по которым извещаемые и вызываемые лица не являются в суд.

Дело об оспаривании нормативного правового акта рассматривается судом в месячный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с обязательным участием гражданина или представителя юридического лица, прокурора, представителя государственного органа или должностного лица, принявшего нормативный правовой акт.

Заявление прокурора должно быть рассмотрено судом в десятидневный срок со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству с участием прокурора и с участием органа, должностного лица, принявшего решение об отклонении протеста, или его представителя.

Неявка в судебное заседание кого-либо из указанных лиц, надлежащим образом извещенных о месте и времени судебного заседания, препятствием к рассмотрению заявления не является.

Основанием к отложению разбирательства является ненадлежащее извещение вышеуказанных лиц или признание судом явки указанных лиц в судебное заседание обязательной.



Неявка в суд руководителя государственного органа, органа местного самоуправления, должностного лица или государственного служащего, если их явка признана обязательной, должна влечь привлечение названных лиц к административной ответственности в соответствии со ст. 653 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях<sup>47</sup>.

Предметом доказывания по заявлениям о признании нормативных правовых актов недействительными являются:

а) оценка нормативного правового акта по его содержанию: выяснение наличия противоречий между оспариваемым актом и иными нормативными правовыми актами большей юридической силы безотносительно к спору о защите субъективных прав конкретных лиц, в том числе обратившихся в суд.

Определить, каким статьям Конституции, положениям законов, указов Президента Республики Казахстан противоречит оспариваемый акт или отдельные его положения. Для этого необходимо правильно определить круг правовых норм, имеющих отношение к оспариваемому акту или его части, и дать соответствующее их толкование. Судья на стадии подготовки дела к судебному разбирательству должен предварительно изучить законодательство, регулирующее отношения в соответствующей сфере, определить правовые нормы, имеющие отношение к рассматриваемому спору и соответствующее разъяснение к ним;

б) выяснение вопроса, в чем конкретно состоит нарушение компетенции органа, должностного лица по принятию нормативного правового акта. Компетенция государственного органа или должностного лица по принятию оспариваемого нормативного правового акта устанавливается Законом РК «О правовых актах»<sup>64</sup> или иным законом, регулирующим деятельность и статус государственного органа или должностного лица.

Первым выступает заявитель, представитель заявителя (заявителей), обосновывающий незаконность полностью и в части правового акта, затем руководитель государственного органа, издавшего акт, или должностное лицо, их представители, обосновывающие правомерность акта. Судом исследуются в основном письменные доказательства, касающиеся не фактических обстоятельств дела, а правового статуса органа, издавшего оспариваемый акт, изучаются нормы законов.

При рассмотрении заявления о признании нормативного правового акта противоречащим закону обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для его принятия, возлагается на государственный орган или орган местного самоуправления либо должностное лицо, принявшее акт.

Нормативный правовой акт может быть признан судом противоречащим закону и недействующим, если он издан с превышением компетенции или с другими нарушениями действующего законодательства.

Предметом судебного оспаривания могут выступать такие нормативные правовые акты, которые являлись действующими и влекли нарушение гражданских прав и свобод, требующие судебного пресечения.

Отмена оспоренного акта лицом, его принявшим, не является основанием для прекращения производства по делу. Дело подлежит рассмотрению по существу, поскольку проверяется законность акта и в случае его незаконности суд признает его недействующим полностью или в отдельной его части с момента его принятия. Тем самым, восстанавливаются права и законные интересы, нарушенные в период действия отмененного нормативного правового акта, не только заявителей, но и неопределенного круга лиц, на которых распространялось действие нормативного правового акта.

В соответствии с ч. ч. 1 и 2 ст. 170 ГПК РК<sup>2</sup> истец вправе отказаться от иска при подготовке дела к судебному разбирательству или до удаления суда в совещательную комнату путем подачи письменного заявления в судах первой и апелляционной инстанций. До принятия отказа от иска суд разъясняет истцу или сторонам последствия соответствующих процессуальных действий.

Отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет прекращения производства по делу. Признание требования государственным органом, органом местного самоуправления, должностным лицом, издавшим нормативный правовой акт, для суда необязательно.

То есть в любом случае отказ заявителя от своего требования либо признание требования лицом, принявшим нормативный правовой акт, не может влечь прекращение производства по делу либо безусловное удовлетворение требований заявителя. Поскольку действие нормативного правового акта распространяется на неопределенный круг лиц, суд должен проверить его законность. И только в случае установления его незаконности заявление подлежит удовлетворению. Такие дела должны рассматриваться по существу с вынесением решений об удовлетворении или об отказе в иске.

Установление судом несоответствия оспариваемого акта требованиям имеющих большую юридическую силу нормативных правовых актов хотя бы по одному из указанных оснований влечет признание оспариваемого акта недействующим. При этом осуществляется защита прав и законных интересов неопределенного круга лиц, на которых распространяется действие оспоренного нормативного правового акта.

Суд, рассматривая дела о признании незаконным нормативного правового акта, дает оценку не только законности и обоснованности принятия такого акта, но и правовым последствиям, которые возникли или могут возникнуть в результате его действия (применения).

## **ТЕМА 8 ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

### **8.1**

#### **СУЩНОСТЬ И ЗАДАЧИ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА**

Особое производство — вид гражданского судопроизводства, отличающийся от искового отсутствием спора о праве, и как следствие этого, отсутствием спорящих сторон с противоположными юридическими интересами. Особое производство характеризуется как неисковое, одностороннее производство.

Особое производство — вид гражданского судопроизводства, в порядке которого рассматриваются гражданские дела, по которым зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан, а также определяется правовой статус гражданина.

В делах особого производства возможен спор о факте, который требует судебного подтверждения, поскольку не всегда устанавливаемый судом факт является очевидным, и в отношении его существования имеются противоречивые суждения. Во всех подобных случаях суды должны убедиться в существовании или отсутствии фактов путем проверки и сопоставления имеющихся доказательств, выявления противоречий в суждениях заинтересованных лиц. Таким образом, спор о факте в особом производстве возможен, и наличие или отсутствие факта судом должно быть установлено, если спор о факте не перешел в спор о праве.

В случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства. Отсутствие спора о праве предопределяет и отсутствие сторон с противоположными интересами. Лицо, возбудившее дело в порядке особого производства, называется заявителем. Заявление, в отличие от иска, не направлено против каких-либо конкретных лиц, ибо защиты нарушенного субъективного права не требуется. Если решение по делу может отразиться на правах иных организаций или граждан, они участвуют в процессе в качестве заинтересованных лиц. Отсутствие правового спора и сторон в особом производстве делает невозможным предъявление встречного иска, заключение мирового соглашения, обращение в третейский суд и т. д. В то же время не исключаются обращения нескольких лиц, связанных общностью интересов (соучастие).

Особое производство выделяется в качестве самостоятельного производства, так как имеет:

- 1) свою особую материально-правовую природу дел;
- 2) специфические цели;
- 3) свои способы, посредством которых осуществляется правосудие в данном виде судопроизводства.

### ***Материально-правовая природа дел особого производства***

В делах особого производства отсутствует спор о праве. Предметом судебной деятельности является защита судом охраняемых законом интересов граждан. Материально-правовая природа дела влияет на цели особого судопроизводства: она состоит в выявлении и констатации тех или иных обстоятельств, с которыми закон связывает правовые последствия (возникновение, изменение, прекращение прав и обязанностей).

Юридические факты, устанавливаемые судом, подразделяются на: действия, события, состояния лица или имущества.

Факт действия — это, например, установление факта развода, заключения брака.

Факт события — установление факта смерти лица в определенном месте в определенное время.

Факт юридического состояния лица — установление факта родственных отношений или признание лица недееспособным.

В рамках особого производства необходимо четко разграничивать, что устанавливается — действия, события, состояния, так как последствия разные.

Например, сам по себе факт смерти — это событие, если суд признает гражданина умершим, в данном случае он установил факт состояния. Если суд устанавливает факт регистрации смерти, то это факт действия.

Способы осуществления правосудия здесь также специфичны. Суд здесь видит основной задачей охрану интересов граждан, т. е. сделать это путем установления наличия (отсутствия) юридических фактов, не высказывая при этом своего отношения к фактам, которые возникнут после установления юридического факта.

Например, если суд устанавливает, что гражданин является безвестно отсутствующим, то на этом судебная компетенция заканчивается, остальное уже вне рамок особого производства. Если в ходе особого производства будет установлено, что имеется спор о праве, то заявление оставляют без рассмотрения, но при этом суд объявляет сторонам, что они могут рассмотреть спор в рамках искового производства.

Цель особого производства — не разрешение спора о праве гражданском, а подтверждение в бесспорном одностороннем судепроизводстве обстоятельств, имеющих юридическое значение, а также бесспорных прав и защита интересов заявителя, связанных с их реализацией.

В порядке особого производства суд рассматривает дела:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) по заявлениям об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;
- 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- 6) о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования для детей с девиантным поведением или организации с особым режимом содержания;
- 7) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар;
- 8) о направлении гражданина на принудительное лечение от туберкулеза, алкоголизма, наркомании, токсикомании;
- 9) о реструктуризации финансовых организаций и организаций, входящих в банковский конгломерат в качестве родительской организации и не являющихся финансовыми организациями;
- 10) о введении, досрочном завершении и продлении срока временного управления хлебоприемным предприятием или хлопкоперерабатывающей организацией;
- 11) о реабилитации и банкротстве;
- 12) о признании движимой вещи бесхозной и признании права коммунальной собственности на недвижимое имущество;
- 13) об установлении неправильностей записей актов гражданского состояния;
- 14) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;
- 15) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- 16) по заявлениям о признании организации, осуществляющей экстремизм или террористическую деятельность на территории Республики Казахстан и (или) другого государства, экстремистской или террористической,

в том числе об установлении изменения ею своего наименования, а также о признании информационных материалов, ввозимых, издаваемых, изготавливаемых и (или) распространяемых на территории Республики Казахстан, экстремистскими или террористическими;

17) по заявлениям о признании интернет-казино, продукции иностранного средства массовой информации, распространяемой на территории Республики Казахстан, содержащей информацию, противоречащую законам Республики Казахстан, незаконными;

18) по заявлениям о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства.

Особое производство — специальный вид гражданского судопроизводства, рассматривающий дела, прямо определенные законом, по которым спор о праве отсутствует, но необходимо подтвердить наличие или отсутствие юридических обстоятельств, имеющих значение для возникновения, изменения или прекращения прав граждан и организаций.

Устраняя правовую неопределенность или неточность, решение суда по делу особого производства способствует предотвращению правовых конфликтов.

В главу 31 ГПК РК<sup>2</sup> введена новая норма о проведении подготовки к судебному разбирательству дел особого производства (ст. 303). Согласно указанной норме в порядке, предусмотренном ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>, с особенностями, установленными гл. 31 ГПК РК<sup>2</sup>, судья проводит подготовку дела к судебному разбирательству в течение десяти рабочих дней со дня принятия заявления в производство суда; продление этого срока не допускается.

## 8.2

### **ХАРАКТЕРНЫЕ ПРИЗНАКИ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА. ЕГО ОТЛИЧИЕ ОТ ИСКОВОГО ПРОИЗВОДСТВА**

Дела особого производства рассматриваются по общим правилам, но с определенными изменениями и дополнениями.

Особенности подготовки дел особого производства обусловлены спецификой каждой категории дел, которая находит отражение в статьях ГПК, регулирующих порядок рассмотрения дел особого производства.

Нормы ГПК, регулирующие порядок ведения протоколов судебного заседания; требования, предъявляемые судебному решению (законность и обоснованность); проверку законности и обоснованности судебных постановлений, распространяются и на дела особого производства. Вступление решения в законную силу и правовые последствия, наступающие после этого, действуют в полном объеме.

1. Действуют те же принципы судопроизводства.
2. Дела особого производства проходят те же стадии, что и дела искового производства (три инстанции).
3. На дела особого производства полностью распространяются правила о представлении доказательств, доказательственной деятельности.
4. Действуют общие правила вынесения решения и их дальнейшего обжалования.

### ***Особенности дел особого производства***

1. По данным категориям дел отсутствует спор о праве между заинтересованными лицами, поэтому суд не разрешает каких-либо споров и в процессе отсутствуют стороны.

2. Основанием возбуждения дел особого производства является заявление, которое должно удовлетворять требованиям ст. ст. 148 и 149 ГПК РК, а также специальным положениям о конкретной категории дел особого производства.

Дела особого производства рассматриваются в соответствии с общими принципами гражданского судопроизводства, порядком подготовки дела к судебному разбирательству и стадиями судебного разбирательства. По делам особого производства не могут быть заключено мировое соглашение или применены нормы о признании иска, подаче встречного иска.

При возникновении спора о праве дело не может быть рассмотрено в рамках особого производства.

В этом случае суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения. В заявлении заявителю и другим заинтересованным лицам должно быть разъяснено право разрешить спор в порядке искового производства. В определении должно быть указано, в какой суд в соответствии с нормами о подсудности следует обратиться заинтересованным лицам.

3. В делах особого производства отсутствует институт сторон, нет истца и ответчика, третьих лиц.

Привлечение или допуск в процесс по делам особого производства заинтересованных лиц происходит по определению суда, в котором приводятся основания, определяемые обстоятельствами дела.

Предусматривается круг лиц, участие которых по некоторым категориям дел обязательно (например, органы опеки и попечительства, прокурор по делам об усыновлении, о признании гражданина недееспособным и др.).

4. Подведомственность дел особого производства практически каждый раз и практически для каждого вида дел определяется индивидуально. Во многих случаях требуется соблюдение различных досудебных процедур.

Например, если суд устанавливает факт принадлежности правоустанавливающего документа, то гражданин должен до обращения в суд обратиться в орган, который ему этот документ выдал.

Правила подсудности в отношении заявлений об установлении фактов, имеющих юридическое значение:

- заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя;

- заявление об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества;

- если в качестве заявителя выступает организация, заявление подается по месту нахождения организации (п. 2 ст. 29 ГПК РК<sup>2</sup>);

- при подаче заявления несколькими лицами определение территориальной подсудности происходит по месту жительства одного из заявителей по их выбору.

5. Отсутствует иск как правовой категории в данных делах. Следовательно, не будет тех институтов и правовых действий, которые связаны с иском.

В особом производстве не действуют такие институты, как отказ от иска, признание иска, обеспечение иска, однако в известной мере можно говорить о действии института соединения и разъединения заявлений, т. е. принцип диспозитивности действует в особом производстве также не в полной мере.

6. По большинству дел особого производства в заявлении требуется указать цель возбуждения данного дела.

Большинство дел особого производства может быть возбуждено определенным кругом лиц, граждан или организаций.

Например, ограничение дееспособности, заявителями могут быть члены семьи, которых человек ставит в трудное материальное положение, либо определенные организации, например, психиатрические больницы, если человек состоит на учете.

7. В основном дела особого производства рассматриваются единолично судьей, за исключением дел о признании гражданина недееспособным и об ограничении дееспособности.

Отсутствие спора о праве отражается на доказательственной обязанности, эта обязанность возлагается на заявителя.

Предметом доказывания будут те обстоятельства, с которыми закон связывает установление необходимого факта.



Предмет доказывания определяется судьей в зависимости от того, в соответствии с какой нормой материального права дело должно быть разрешено.

Например, если гражданин должен быть объявлен ограниченно дееспособным, в ГК указываются условия признания и какие доказательства должен предъявить заявитель.

8. Обжалование решений по делам особого производства проходит по общим правилам.

9. Вступившее в законную силу решение является основанием для регистрации фактов, установленных судом в соответствующих органах.

### **8.3 ХАРАКТЕРНЫЕ ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ НЕКОТОРЫХ КАТЕГОРИЙ ДЕЛ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА**

#### ***8.3.1 Установление фактов, имеющих юридическое значение***

Суд устанавливает факты, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций.

Суд рассматривает дела об установлении:

- 1) родственных отношений;
- 2) фактов:
  - нахождения на иждивении;
  - регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти;
  - признания отцовства;
  - принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;
  - владения и пользования недвижимым имуществом;
  - несчастного случая;
  - смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти;
  - принятия наследства и места открытия наследства;
  - других имеющих юридическое значение.

Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение, только при невозможности получения заявителем в ином порядке надлежащих доку-

ментов, удостоверяющих эти факты, или при невозможности восстановления утраченных документов.

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

В заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо его установить, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или их восстановления.

В заявлениях по делам об установлении юридического факта заявителем должны быть отражены следующие обстоятельства:

1) порождение фактами юридических последствий (необходимо указать цель, для достижения которой заявитель просит установить этот факт);

2) возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или организаций вследствие наличия этого юридического факта;

3) отсутствие спора о праве;

4) отсутствие иной возможности получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт (например, орган РАГСa не может подтвердить актовую запись о рождении, так как архивы сгорели);

5) отсутствие иного (внесудебного) порядка установления данного факта;

6) наличие правовой цели.

К заявлению прилагаются:

1) документы, подтверждающие наличие данного юридического факта (письма и иные почтовые отправления, дневники и др.);

2) справки различных органов (органы РАГСa, архивы и др.) о невозможности получить или восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт;

3) документы, подтверждающие правовую цель установления этого факта.

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

### **8.3.2 Производство по заявлениям об усыновлении (удочерении) ребенка регулируется гл. 33 ГПК РК.**

Для усыновления в соответствии со ст. 310 ГПК РК необходимо обратиться с заявлением в суд по правилам подсудности, установленной гл. 3 ГПК РК<sup>2</sup>.

В суд нужно представить заявление об усыновлении (удочерении), в котором согласно ст. 311 ГПК РК<sup>2</sup> должны быть указаны:

- фамилия, имя, отчество усыновителей (усыновителя), место их жительства;

- фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличие у него братьев и сестер;

- обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

- просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей (усыновителя) в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей (родителя) при желании усыновителей (усыновителя) внести соответствующие изменения в актовую запись о рождении ребенка.

К заявлению об усыновлении должны быть приложены:

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

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

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

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

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

6) документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение;

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

Документы усыновителей — иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке, после чего переведены на русский язык. Перевод должен быть нотариально удостоверен.

Все документы представляются в двух экземплярах.

### ***Порядок рассмотрения заявления об усыновлении***

При подготовке дела к разбирательству суд обязывает орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам ребенка.

Дело рассматривается с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя), представителей органов опеки и попечительства, а также прокурора.

В необходимых случаях суд может привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей усыновляемого ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего возраста 10 лет.

Дела об усыновлении рассматриваются судом в закрытом судебном заседании.

При удовлетворении заявления об усыновлении взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда.

Вступившее в законную силу решение суда направляется в орган ЗАГС по месту нахождения суда для государственной регистрации усыновления ребенка, а также в орган, осуществляющий функцию по опеке и попечительства, в течение трех рабочих дней со дня вступления решения в законную силу.

### ***Согласие родителей на усыновление их ребенка***

Если у усыновляемого ребенка имеются родители, то для усыновления в соответствии со ст. 93 Кодекса о браке (супружестве) и семье<sup>65</sup> требуется их согласие.

Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, заверенном одним из способов:

- нотариально;
- руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей;

---

<sup>65</sup> Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г. № 518-IV (с изм. и доп. по сост. на 27.12.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31102748](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748).

- органом опеки и попечительства;
- выражено непосредственно в суде по делу об усыновлении.

До вынесения решения суда об усыновлении родители вправе отменить данное ими ранее согласие.

Родители могут дать согласие на усыновление (удочерение) ребенка конкретным лицом либо без его указания.

Для усыновления детей, оставшихся без попечения родителей и находящихся в воспитательных, лечебных и других учреждениях, необходимо согласие в письменной форме руководителей данных учреждений.

### ***Когда не требуется согласие родителей на усыновление их детей?***

В соответствии со ст. 94 Кодекса о браке (супружестве) и семье<sup>65</sup> согласия родителей ребенка на его усыновление не требуется в случаях, если они:

- неизвестны или судом объявлены умершими, признаны безвестно отсутствующими;
- признаны судом недееспособными;
- лишены судом родительских прав;
- не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания более шести месяцев по причинам, признанным судом неуважительными.

### ***8.3.3 Производство по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим (гл. 34 ст. ст. 317 — 322)***

Согласно п. 1 ст. 28 ГК РК<sup>20</sup> гражданин по заявлению заинтересованных лиц может быть признан безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о нем.

Пункты 1 и 2 ст. 31 ГК РК<sup>20</sup> предусматривают, что гражданин может быть, по заявлению заинтересованных лиц, объявлен умершим, если в месте его жительства нет сведений о нем в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от несчастного случая, — в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иное лицо, пропавшее без вести в связи с военными действиями, могут быть объявлены умершими не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем срок безвестного отсутствия исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить и месяц — с первого января следующего года.

Для заявлений такого рода Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан (гл. 34, п. 1 ст. 317 ГПК РК<sup>2</sup>) предусмотрена альтернативная подсудность, т. е. заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим может быть подано в суд по выбору заявителя: как по своему месту жительства, так и по последнему известному месту жительства безвестно отсутствующего гражданина. Заявить о пропаже человека должны члены его семьи или другие заинтересованные лица. При этом суд решает, относится ли заявитель к числу заинтересованных лиц. Также законом предоставлено право обращения с такими заявлениями прокурору, общественным объединениям, органам опеки и попечительства в интересах других лиц.

Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по делам о признании лица безвестно отсутствующим или об объявлении лица умершим» от 25 сентября 1968 г. № 9<sup>66</sup> заинтересованными признаны физические и юридические лица, государственные органы, которые в соответствии со ст. 8 ГПК РК<sup>2</sup> имеют право обратиться в суд с заявлением о защите прав и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц в случаях, предусмотренных законом, и для которых признание безвестно отсутствующим или объявление умершим влечет возникновение, прекращение или изменение личных и имущественных прав.

В заявлении должно быть обязательно указано, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим, а также изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

Данная категория дел рассматривается судом в порядке особого производства. Приняв заявление к производству суда, в целях обеспечения своевременного и правильного его разрешения, судья проводит подготовку дела к судебному разбирательству. Особенности рассмотрения дел особого производства состоят в том, что по ним предусмотрен сокращенный срок подготовки дела к судебному разбирательству — в течение десяти рабочих

---

<sup>66</sup> Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении лица умершим» от 25 сентября 1968 г. № 9 (с изм. и доп. по сост. на 20.04.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1008522](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008522).

дней со дня принятия заявления в производство суда без возможности продления указанного срока судьей. Также дела рассматриваются с участием заявителя и заинтересованных лиц. Согласно ст. 320 ГПК РК<sup>2</sup> прокурор обязан участвовать в рассмотрении таких дел.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица могут дать сведения об отсутствующем, т. е. решает вопрос о вызове свидетелей, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства и месту работы отсутствующего лица (по месту рождения, жильству родителей и близких родственников отсутствующего), органы внутренних дел — на предмет того, объявлялось ли лицо в розыск, заведено ли розыскное дело, воинские части — об имеющихся о нем сведениях.

В данном аспекте нововведением стала разработка системы СИОПСО, которая позволяет суду произвести данные запросы в электронном формате с получением немедленного результата.

После принятия заявления судьей в определении о подготовке дела к судебному разбирательству обязывает заявителя за свой счет произвести публикацию в средствах массовой информации (районного, областного, республиканского уровня, в сети Интернет, на телевидении) о возбуждении дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении гражданина умершим.

Публикация производится в срок, установленный судом, и должна содержать:

- 1) наименование суда, в который поступило заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим;
- 2) наименование заявителя и его место жительства (место нахождения, если заявление поступило от юридического лица);
- 3) фамилию, имя, отчество (если оно указано в документе, удостоверяющем личность), место рождения и последней работы отсутствующего;
- 4) предложение лицам, имеющим сведения о месте пребывания гражданина, сообщить об этом суду в трехмесячный срок со дня публикации.

О публикации в средствах массовой информации заявитель обязан представить суду подтверждение не позднее трех рабочих дней со дня ее размещения. Непредставление подтверждения о публикации влечет оставление заявления без рассмотрения. Судья может предложить органу, осуществляющему функции по опеке или попечительству, назначить опекуна для охраны и управления имуществом отсутствующего гражданина.

Гражданско-правовыми последствиями в случае признания гражданина безвестно отсутствующим могут являться:

- установление опеки над его имуществом и содержание за счет данного имущества лиц, которых лицо обязано было содержать, а также погашение задолженности по другим обязательствам без вести пропавшего лица (ч. 1 ст. 29 ГК РК<sup>20</sup>);

- расторжение брака в регистрирующих органах по заявлению одного из супругов (п. 2 ст. 17 Закона);

- прекращение действия доверенности, а также договоров поручения, где одной из сторон выступал безвестно отсутствующий (ч. 1 ст. 852 ГК РК<sup>20</sup>), комиссии (в случае признания таковым комиссионера ч. 2 ст. 879 ГК РК<sup>20</sup>), доверительного управления имуществом (ч. 1 ст. 891 ГК РК<sup>20</sup>).

Со дня вступления решения суда в законную силу наследство в отношении имущества гражданина, объявленного умершим, считается открывшимся.

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения регистрирующим органом записи о смерти лица в книгу регистрации актов гражданского состояния.

В случаях объявления умершим лица, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от несчастного случая, суд может признать днем смерти этого лица день его предполагаемой гибели. В иных случаях днем смерти лица, объявленного умершим, считается не день, когда были получены последние сведения о нем, а день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

При явке и обнаружении местопребывания лица решение о признании его безвестно отсутствующим или объявлении умершим, отменяется судом путем возобновления производства по делу и вынесения нового решения. При этом брак (супружество) по совместному заявлению супругов может быть восстановлен регистрирующим органом, если другой супруг не вступил в новый брак (супружество), за исключением случаев, когда в момент заключения брака (супружества) сторонам (или одной из сторон) было известно, что супруг, признанный безвестно отсутствующим или объявленный умершим, находится в живых.

Отмена решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим является основанием для восстановления имущественных прав указанных лиц, прекращения опеки над его имуществом, а также для **аннулирования** в книге регистрации актов гражданского состояния записи о смерти лица, объявленного умершим.

Данные дела следует разграничивать от дел об установлении факта смерти лица в определенное время при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти.



Также в соответствии с вышеуказанным Нормативным постановлением<sup>66</sup>, разрешая дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим, суды не вправе разрешать другие вопросы.

В тех случаях, когда жилище приватизировано в общую совместную собственность супругов и после расторжения брака бывший супруг не может распорядиться им, заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим подлежат в силу пп. 13 ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup> оставлению без рассмотрения, поскольку при рассмотрении дела в особом производстве установлено наличие спора о праве, подведомственного суду, подлежащего рассмотрению в исковом производстве. В данном случае необходимо предъявлять требования о прекращении права собственности ввиду отказа собственника от этого права по основаниям ст. ст. 249 и 250 ГК РК<sup>20</sup>.

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 28 марта 2012 г. № 361 утверждены Правила оформления документов на выезд за пределы Республики Казахстан на постоянное место жительства<sup>67</sup>. Согласно пп. 3 п. 7 указанных Правил для выезда на постоянное место жительства за пределы Республики Казахстан в органы внутренних дел по месту постоянного жительства гражданами Республики Казахстан лично или их законными представителями среди документов представляются нотариально удостоверенное заявление от проживающих в Республике Казахстан лиц, имеющих по закону право на получение от выезжающих алиментов (родители и бывшие супруги, если имеются несовершеннолетние дети от совместного брака и др.), об отсутствии у них возражений на выезд. Если заявитель по каким-либо причинам не может получить такое заявление, вопрос решается в судебном порядке.

Таким образом, в случаях, когда совершеннолетние дети утратили связь со своими родителями, не проживающими по месту регистрации в Республике Казахстан, требования о выдаче разрешения на выезд необходимо предъявлять по последнему известному их месту жительства, привлекая к участию соответствующие органы внутренних дел, не теряя более трех месяцев на признание родителя безвестно отсутствующим, поскольку при ответах на запросы суда в пограничную службу выясняются факты пересечения родителями границ Республики Казахстан, что является препятствием для признания гражданина безвестно отсутствующим.

---

<sup>67</sup> Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил оформления документов на выезд за пределы Республики Казахстан на постоянное место жительства» от 28 марта 2012 г. № 361 (с изм. и доп. по сост. на 29.09.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31149623](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31149623).

**8.3.4 Производство по делам об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами (гл. 35 ГПК РК, ст. ст. 323 — 328)**

В части 1 ст. 323 ГПК РК<sup>2</sup> предусматривается, что дело о признании гражданина ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами может быть возбуждено по заявлению членов его семьи, близких родственников независимо от совместного с ним проживания, прокурора, органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству.

Только указанный круг субъектов вправе выступать в качестве заявителей.

Поданные другими лицами заявления об ограничении гражданина в дееспособности не принимаются к производству суда.

Заявление о признании гражданина ограниченно дееспособным подается в суд по месту его жительства, а помещенного в психиатрическое (психоневрологическое) лечебное учреждение — по месту нахождения лечебного учреждения.

***Особенности возбуждения дел о признании гражданина недееспособным***

Дело о признании гражданина недееспособным вследствие психического заболевания или психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики может быть возбуждено в суде по заявлению членов семьи, близких родственников независимо от совместного с ним проживания, прокурора, органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, психиатрического (психоневрологического) лечебного учреждения (ч. 2 ст. 323 ГПК РК<sup>2</sup>).

Иные лица правом на подачу заявления по данной категории дел не обладают.

Правила подсудности дел рассматриваемой категории те же, что и дел о признании гражданина ограниченно дееспособным (ч. 5 ст. 323 ГПК РК<sup>2</sup>).

Дело об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами может быть возбуждено на основании заявления родителей, усыновителей, попечителя либо органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству, или прокурора.

Дело о признании гражданина ограниченно дееспособным, недееспособным или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

ми возбуждается в целях защиты интересов как ограниченно дееспособного, недееспособного путем установления (назначения) опеки, так и лиц, указанных в ч. ч. 1 и 2 ст. 323 ГПК РК<sup>2</sup>.

### ***Содержание заявления***

1. В заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о том, что лицо, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

2. В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии у него психического заболевания или психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики, вследствие чего лицо не может понимать фактический характер и значение своих действий или руководить ими.

3. В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о явно неразумном его распоряжении своим заработком, стипендией или иными доходами.

Подготовка дела к судебному разбирательству имеет следующие особенности:

1) При подготовке дела к судебному разбирательству судья назначает официального представителя-адвоката для представления и защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу.

Официальный представитель-адвокат обладает полномочиями законного представителя. В соответствии с законом юридическая помощь такого адвоката предоставляется бесплатно за счет бюджетных средств.

2) При наличии достаточных данных о психическом заболевании или психическом расстройстве, слабоумии или ином болезненном состоянии психики гражданина суд назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу.

При явном уклонении лица, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

3) В случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 323 ГПК РК<sup>2</sup>, орган (лицо), назначивший судебную экспертизу, обязан в течение двадцати четырех часов уведомить о месте нахождения лица, принудительно помещенного в медицинскую организацию для производства судебной экспертизы, кого-

либо из совершеннолетних членов его семьи, других родственников или близких лиц, а при отсутствии таковых — орган внутренних дел по месту жительства указанного лица.

### ***8.3.5 Производство по делам об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)***

Гражданское законодательство предусмотрело новую категорию — эмансипацию. Эмансипацией называют объявление (признание) несовершеннолетнего, достигшего 16-летия, полностью дееспособным. Данная процедура может быть осуществлена только в отношении несовершеннолетнего гражданина, работающего по контракту или трудовому договору, либо занимающегося с согласия родителей, попечителей или усыновителей предпринимательской деятельностью. Заметим, что эмансипация может быть произведена органом опеки и попечительства, если имеется согласие на то родителей. При отсутствии согласия признание несовершеннолетнего дееспособным осуществляется исключительно по решению суда.

В судебном порядке вопрос об эмансипации решается также при отказе органа опеки и попечительства признать несовершеннолетнего полностью дееспособным.

Субъектом права на обращение в суд является сам несовершеннолетний, достигший 16 лет. Он может обратиться в суд по месту своего жительства с заявлением об объявлении его полностью дееспособным в случае, предусмотренном ст. 22-1 ГК РК<sup>20</sup>.

Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным принимается судом при отсутствии согласия родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя) или попечителя объявить его полностью дееспособным.

Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным рассматривается судом с участием заявителя, родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству (ст. 330 ГПК РК<sup>2</sup>).

Суд, рассмотрев заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным по существу, принимает решение, которым удовлетворяет или отказывает в удовлетворении заявителя.

При удовлетворении заявления несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда об эмансипации.

Решение суда или органа опеки и попечительства об удовлетворении или об отказе в признании несовершеннолетнего полностью дееспособным может быть отменено в судебном порядке. Заявление подается в суд, вынесший решение по вопросу об эмансипации несовершеннолетнего, либо в суд по месту нахождения органа опеки и попечительства, принявшего такое решение.

### ***8.3.6 Производство по делам о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования для детей с девиантным поведением или организации с особым режимом содержания (гл. 37, ст. ст. 332 — 334)***

Заявление о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования для детей с девиантным поведением подается органом, осуществляющим функции по опеке или попечительству, либо органом внутренних дел, а в специальную организацию с особым режимом содержания — органом внутренних дел в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних по месту жительства (месту нахождения) ребенка.

В заявлении о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования для детей с девиантным поведением или с особым режимом содержания должны быть изложены обстоятельства и представлены документы, свидетельствующие о наличии предусмотренных законом оснований для направления в специальную организацию образования для детей с девиантным поведением или с особым режимом содержания и об отсутствии у несовершеннолетнего заболевания, препятствующего его содержанию и обучению в указанной организации образования, а также постановление комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав.

В суд вызываются несовершеннолетний, его законные представители, представители органов опеки и попечительства, а также иные лица по усмотрению суда.

Участие прокурора в рассмотрении заявления о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания является обязательным.

От уплаты судебных издержек, связанных с рассмотрением дела о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования или организацию с особым режимом содержания, заявитель освобождается.

Рассмотрев заявление о помещении несовершеннолетнего в специальную организацию образования для детей с девиантным поведением или с особым режимом содержания по существу, суд выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление.

Решение об удовлетворении заявления является основанием для помещения несовершеннолетнего в специальную организацию образования для детей с девиантным поведением или с особым режимом содержания.

Срок пребывания несовершеннолетнего в специальной организации образования для детей с девиантным поведением или с особым режимом содержания исчисляется со дня вступления решения в законную силу.

### ***8.3.7 Производство по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар (гл. 38 ГПК РК, ст. ст. 335 — 340)***

Данная глава была введена в связи с необходимостью защиты прав граждан и недопущения произвольного помещения их в психиатрический стационар в недобровольном порядке.

Порядок возбуждения дел данной категории имеет специфику.

Заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар без его согласия подается представителем медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, в суд по месту нахождения психиатрической организации.

Закон устанавливает срок подачи заявления в суд. В соответствии с ч. 1 ст. 336 ГПК РК<sup>2</sup> заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар подается в суд не позднее семидесяти двух часов с момента его помещения в психиатрический стационар.

Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар до вынесения судом решения допускается исключительно в целях недопущения последствий, предусмотренных пп. пп. 2) — 4) п. 1 ст. 94 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения»<sup>68</sup>.

По каждому случаю принудительной госпитализации без решения суда администрация психиатрической организации в течение сорока восьми часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар направляет прокурору письменное уведомление.

Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления в суде.

---

<sup>68</sup> Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 г. № 193-IV (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30479065](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30479065).

Согласно ст. 337 ГПК РК<sup>2</sup> заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар судья рассматривает в течение десяти рабочих дней со дня возбуждения дела.

Судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрической организации, в которую лицо госпитализировано. Гражданин имеет право лично участвовать в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации, если по сведениям, полученным от представителя психиатрической организации, его психическое состояние позволяет ему лично участвовать в судебном заседании, которое проводится в помещении психиатрической организации.

Дело рассматривается с участием представителя медицинской организации, в которую госпитализирован гражданин и по чьей инициативе возбуждено дело, и представителя гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации в психиатрический стационар.

Рассмотрев заявление по существу, суд выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление.

Решение об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации гражданина для лечения и дальнейшего содержания в психиатрическом стационаре на установленный законом срок.

### ***8.3.8 Производство по делам о направлении гражданина, больного алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, на принудительное лечение в наркологическую организацию (гл. 39, ст. ст. 341 — 345)***<sup>68</sup>

Согласно Кодексу РК «О здоровье народа и системе здравоохранения»<sup>68</sup> медико-социальная реабилитация лиц, больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией проводится добровольно при их обращении за медицинской помощью в медицинские организации, оказывающие наркологическую помощь, и по желанию пациента может осуществляться анонимно. Однако зачастую пациенты не желают лечиться добровольно, а заболевание несет угрозу им самим и обществу.

В отношении отдельной категории лиц законодательством предусмотрено применение мер по принудительному стационарному лечению в наркологических организациях. Принудительные меры медицинского характера применяются по решению суда в отношении лиц, совершивших уголовные правонарушения, признанных нуждающимися в лечении от алкоголизма или наркомании либо токсикомании, а также лиц, совершивших административное правонарушение и признанных больными хроническим алкоголизмом или наркоманией либо токсикоманией и уклоняющихся от добровольного лечения. Законом РК «О принудительном лечении больных алко-

голизмом, наркоманией и токсикоманией»<sup>69</sup> предусмотрено, что больные данными заболеваниями, уклоняющиеся от добровольного лечения, подлежат принудительному стационарному лечению в наркологических организациях для принудительного лечения с привлечением к труду на период прохождения лечения. Производство по делам о направлении такой категории граждан на принудительное лечение регламентируется гл. 39 ГПК РК<sup>2</sup>.

Согласно законодательству оформление больных алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией на принудительное лечение осуществляется государственными организациями здравоохранения по инициативе родственников больного, трудовых коллективов, общественных организаций, органов внутренних дел, прокуратуры, опеки и попечительства только при наличии медицинских заключений.

Признание лица больным алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией является обязательным при предъявлении заявления в суд и осуществляется государственными организациями здравоохранения после соответствующего медицинского освидетельствования в порядке, установленном уполномоченным органом. В случае несогласия лица с признанием его больным алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией такое решение может быть обжаловано в вышестоящий орган Управления здравоохранения и (или) в суд. При этом лица, уклоняющиеся от медицинского освидетельствования при решении вопроса о направлении на принудительное лечение, подвергаются приводу органами внутренних дел в наркологическую организацию для принудительного обследования.

Вопрос о направлении в наркологические организации для принудительного лечения рассматривается судом по месту жительства больного в срок не свыше десяти рабочих дней со дня принятия заявления к производству. Данный вопрос рассматривается в открытом судебном заседании с участием больного, а также представителей органов здравоохранения и внутренних дел, родственников больного, представителей трудовых коллективов, общественных объединений.

Рассмотрев заявление по существу, суд выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление. Решение об удовлетворении заявления является основанием для направления гражданина на принудительное лечение в наркологическую организацию на установленный законом срок. В решении должно быть указано учреждение, в которое лицо подлежит направлению на принудительное лечение, и срок, установленный судом для

---

<sup>69</sup> Закон Республики Казахстан «О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией» от 7 апреля 1995 г. № 2184 (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1003575](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003575).



принудительного лечения, который не должен превышать двух лет, при повторном направлении — трех лет.

Законодательством предусмотрен круг лиц, в отношении которых не может быть применено принудительное лечение — несовершеннолетние, беременные женщины, женщины, имеющие детей в возрасте до восьми лет, не лишенные в установленном порядке родительских прав, инвалиды I и II групп, а также лица, имеющие медицинские противопоказания, перечень которых утверждается Правительством РК.

В случае уклонения от лечения больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией, находящихся в наркологической организации для принудительного лечения, срок пребывания им может быть продлен по решению суда на основании обращения администрации наркологической организации, основанного на медицинском заключении, но не более чем на один год. При этом время нахождения в наркологической организации не должно превышать два года.

Больные алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией выписываются из наркологических организаций для принудительного лечения по истечении срока принудительного лечения, определенного судом; в связи с выявлением сопутствующих тяжелых заболеваний, препятствующих проведению принудительного лечения — по постановлению суда; досрочно в связи с успешным излечением, но не ранее чем через шесть месяцев — по постановлению суда.

### ***8.3.9 Производство по делам о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения (гл. 40, ст. ст. 346 — 348)***

Глава 40 ГПК РК «Производство по делам о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения» состоит из трех статей — 346 — 348 и регулирует порядок подачи заявления о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения, их рассмотрения и вынесения решения по таким заявлениям. Прежний ГПК РК<sup>70</sup> не содержал норм, регулирующих порядок рассмотрения таких гражданских дел.

Лица с подозрением на туберкулез подлежат обязательному медицинскому обследованию.

---

<sup>70</sup> Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 г. № 411-І (с изм. и доп. по сост. на 13.11.2015 г.) (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1013921](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013921).

Больные туберкулезом, в том числе туберкулезом с множественной и широкой лекарственной устойчивостью, подлежат регистрации в противотуберкулезных организациях, обязательной госпитализации до конверсии мазка мокроты при наличии бактериовыделения и лечению до завершения полного курса лечения.

Основанием для принудительного лечения граждан, больных туберкулезом, является:

1) отказ больного с диагнозом «туберкулез», подтвержденным лабораторным методом, от лечения, назначенного ЦВКК, и отсутствия положительного результата всех методов его убеждения (консультация психолога, применение методов санитарного просвещения), зафиксированных в медицинской документации больного;

2) самовольный уход и нарушение режима лечения, предписанного ЦВКК в виде беспричинного пропуска приема 7 суточных доз противотуберкулезных препаратов в течение календарного месяца, зафиксированного в медицинской документации.

Решение о принудительном лечении граждан, больных туберкулезом и уклоняющихся от лечения, принимается судом по представлению организации здравоохранения в соответствии с п. 3 ст. 107 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 г.<sup>68</sup>

Участковый фтизиатр представляет медицинскую документацию больного на ЦВКК ПТО для решения вопроса о назначении ему принудительного лечения в специализированной противотуберкулезной организации.

ПТО оформляет документы на больного, отказывающегося или уклоняющегося от лечения, и направляет в суд в течение 5 календарных дней для решения вопроса о его принудительном лечении.

Для обращения в суд представляются следующие документы:

- 1) представление о принудительном лечении в двух экземплярах;
- 2) справка о состоянии здоровья (выписка из истории болезни, амбулаторной карты);
- 3) доверенность на представителя ПТО для участия в судебном заседании, заверенная главным врачом ПТО;
- 4) заключение ЦВКК о необходимости назначения принудительного лечения.

Дела о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения, видимо, должны рассматриваться в сроки, указанные в гл. 40 ГПК РК<sup>2</sup> (в течение пяти рабочих дней со дня принятия заявления в производство суда), с учетом специфики, что согласуется с ч. 3

ст. 183 — для отдельных категорий гражданских дел настоящим кодексом могут быть установлены отдельные сроки их рассмотрения и разрешения.

Дело рассматривается с участием гражданина, направляемого на принудительное лечение, в зале судебного заседания либо по месту нахождения противотуберкулезного учреждения, осуществляющего медицинское (диспансерное) наблюдение за этим больным.

В случае, когда по данным специализированной противотуберкулезной организации, представителя организации здравоохранения или уголовной исполнительной системы органов внутренних дел, внесших представление о направлении на принудительное лечение, и прокурора лицо представляет опасность для окружающих в связи с угрозой распространения болезни, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица либо с использованием средств видеоконференцсвязи при ее наличии.

Дело рассматривается с участием гражданина, представителя организации здравоохранения или уголовной исполнительной системы органов внутренних дел, внесшей представление о направлении на принудительное лечение.

Организация принудительного лечения граждан, больных туберкулезом с незавершенным лечением, освобождающихся из учреждений уголовно-исполнительной системы, производится согласно Правилам организации противотуберкулезной помощи в учреждениях уголовно-исполнительной системы, утвержденным приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 19 августа 2014 г. № 530, зарегистрированным в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов за № 9762<sup>71</sup>.

### ***8.3.10 Рассмотрение дел о реструктуризации финансовых организаций и организаций, входящих в банковский конгломерат в качестве родительской организации и не являющихся финансовыми организациями (гл. 41, ст. ст. 349 — 354)***

Реструктуризация — это изменение структуры, масштабов, видов деятельности хозяйствующего субъекта в целях обеспечения эффективного формирования, распределения и использования финансовых ресурсов.

---

<sup>71</sup> Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан «Об утверждении Правил организации противотуберкулезной помощи в учреждениях уголовно - исполнительной системы, Печеня заболеваний, являющихся основанием освобождения от отбывания наказания, Правил медицинского освидетельствования осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью» от 19 августа 2014 г. № 530 (с изм. и доп. по сост. на 23.12.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31620762](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31620762).

Заявление о реструктуризации финансовой организации подается финансовой организацией в специализированный межрайонный экономический суд, который рассматривает его в течение пяти дней со дня принятия к производству суда.

### **8.3.11 Производство по делам о реабилитации и банкротстве (гл. 42 ст. 355)**

Дела об урегулировании неплатежеспособности, банкротстве индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, ускоренной реабилитационной процедуре и реабилитации юридических лиц рассматриваются судом по общим правилам, предусмотренным ГПК РК<sup>2</sup>, с особенностями, установленными законодательством Республики Казахстан о реабилитации и банкротстве.

### **8.3.12 Производство по делам о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимое имущество (гл. 43 ГПК РК, ст. ст. 356 — 360)**

Содержание норм гражданского процессуального права базируется на нормах гражданского законодательства, а также Нормативным постановлением Верховного Суда РК «О практике рассмотрения судами споров о праве на жилище, оставленного собственником» от 20 апреля 2006 г. № 3<sup>72</sup>.

В соответствии с ч. 2 ст. 357 ГПК РК<sup>2</sup> в заявлении органа, уполномоченного управлять коммунальным имуществом, должны быть указаны следующие сведения:

- 1) какое имущество подлежит признанию бесхозяйным;
- 2) кем и каким образом недвижимое имущество выявлено;
- 3) в какое время оно поставлено на учет в качестве бесхозяйного; доказательства, свидетельствующие об оставлении этого имущества без намерения сохранения права собственности на него.

При подготовке дела к судебному разбирательству суд выясняет, какие лица (собственники, фактические владельцы и др.) могут дать сведения о принадлежности имущества; допрашивает соответствующие организации об имеющихся сведениях, а также проводит все процессуальные действия, предусмотренные ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>.

---

<sup>72</sup> Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О практике рассмотрения судами споров о праве на жилище, оставленное собственником» от 20 апреля 2006 г. № 3 (с изм. от 22.12.2008 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.zakon.kz/60891-normativnoe-postanovlenie-verkhovnogo.html>.

Подготовка дела к судебному разбирательству осуществляется в течение десяти рабочих дней со дня принятия заявления в производство суда. Продление этого срока не допускается.

Заявление о признании движимой вещи бесхозной или о признании права коммунальной собственности на недвижимое имущество рассматривается судом с участием заявителя и 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 о передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею.

Суд, признав, что недвижимое имущество не имеет собственника либо оставлено им без намерения сохранить право собственности и принято на учет в установленном порядке, выносит решение о признании недвижимого имущества бесхозным и признании права коммунальной собственности.

### ***8.3.13 Установление неправильности записей актов гражданского состояния (гл. 44, ст. ст. 361 — 363)***

Особенности возбуждения дел рассматриваемой категории заключаются в следующем:

- суд принимает заявление об установлении неправильностей записи в книгах записей актов гражданского состояния к своему производству, если органы записи актов гражданского состояния при отсутствии спора о праве отказались внести исправления в произведенную запись (ст. 361 ГПК РК<sup>2</sup>);
- закон устанавливает альтернативную подсудность дел данной категории.

Заявление подается в суд по месту жительства заявителя либо по месту нахождения органа записи актов гражданского состояния (ст. 361 ГПК РК<sup>2</sup>).

Заявление должно содержать следующие сведения:

- а) в чем заключается неправильность записи в книгах записи актов гражданского состояния;
- б) когда и каким органом записи актов гражданского состояния было отказано в исправлении или изменении произведенной записи (ст. 319 ГПК РК<sup>2</sup>).

Решения по делам данной категории имеют особенности, предопределяемые спецификой особого производства.

В резолютивной части решений необходимо точно указывать, какая запись является неправильной (каким органом она произведена с указанием номера и даты записи, в отношении каких лиц), какие изменения (дополнения) или исправления должны быть внесены в записи.

Решение суда, которым установлена неправильность записи в книгах регистрации актов гражданского состояния, служит основанием для исправления или изменения (дополнения) такой записи органами регистрации актов гражданского состояния.

### ***8.3.14 Жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении (гл. 45, ст. 364 — 367)***

Особенности возбуждения дел по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении касаются следующих обстоятельств:

1. Средством возбуждения является жалоба.

Это единственная категория дел, по которым закон предусматривает обращение в суд первой инстанции с жалобой в целях защиты законных интересов.

2. Закон устанавливает специальные правила подсудности дел. Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, вправе подать об этом жалобу в районный суд по месту нахождения нотариуса или органа, совершающего нотариальное действие (ч. 1 ст. 321 ГПК РК<sup>2</sup>).

Жалоба подается в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении (ч. 4 ст. 321 ГПК РК<sup>2</sup>).

Особенностью разбирательства дела является то, что закон допускает рассмотрение дела в отсутствие заявителя и заинтересованных лиц.

Статья 366 ГПК РК<sup>2</sup> предусматривает, что жалоба рассматривается с участием заявителя, нотариуса или другого должностного лица, совершившего обжалуемое нотариальное действие или отказавшего в его совершении, однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

### ***8.3.15 Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство) (гл. 46, ст. ст. 368 — 372)***

Возбуждение дел вызывного производства характеризуется определенными особенностями.

Заявителем выступает лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу (далее — документ).

В соответствии с ч. 1 ст. 368 ГПК РК<sup>2</sup> лицо, утратившее документ, может просить суд о признании его недействительным и о восстановлении прав по нему.

Заявителем не может быть лицо, которому известен держатель утраченного им документа. При таких обстоятельствах лицо вправе предъявить иск к держателю документа.

Правила подсудности дел данной категории установлены в ч. 2 ст. 368 ГПК РК<sup>2</sup>.

Заявление о признании утраченного документа недействительным подается в суд по месту нахождения выдавшего его учреждения (лица).

Помимо общих требований, предъявляемых к содержанию заявления, в ст. 369 ГПК РК<sup>2</sup> предусматриваются дополнительные требования.

В заявлении должны быть указаны:

- отличительные признаки утраченного документа;
- наименование учреждения (лица), выдавшего документ;
- обстоятельства, при которых произошла утрата документа.

В тех случаях, когда заявитель просит восстановить права на документ, утративший признаки платежности, он должен приложить этот документ к заявлению.

Подготовка дела к судебному разбирательству отличается специфическими особенностями, связанными с предметом судебной защиты.

В соответствии со ст. 370 ГПК РК<sup>2</sup> судья после принятия заявления в обязательном порядке производит следующие действия:

а) выносит определение о запрещении выдавшему документ учреждению (лицу) производить по нему платежи или выдачи;

б) направляет копию определения в учреждение (лицу), выдавшему документ, регистродержателю и регистратору;

в) выносит определение о производстве публикации в местной газете за счет заявителя.

Публикация в местной газете должна содержать сведения о возбуждении дела вынужденного производства, а именно:

1) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;

2) указание лица, подавшего заявление, и его адрес;

3) наименование и отличительные признаки документа;

4) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено;

В трехмесячный срок со дня публикации подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

Срок рассмотрения дел данной категории (начиная с момента поступления заявления и вынесения по нему решения) является более продолжительным по сравнению со сроками, установленными общими правилами: он превышает три месяца.

***8.3.16 Производство по заявлению о признании организации, осуществляющей экстремизм или террористическую деятельность на территории Республики Казахстан и (или) другого государства, экстремистской или террористической, в том числе об установлении изменения ею своего наименования, а также о признании информационных материалов, ввозимых, издаваемых, изготавливаемых и (или) распространяемых на территории Республики Казахстан, экстремистскими или террористическими (гл. 47, ст. ст. 376 — 378)***

Заявление подается прокурором в суд в письменной форме либо в форме электронного документа по месту нахождения прокурора, заявившего такие требования, или по месту обнаружения таких материалов.

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие факт осуществления организацией на территории Республики Казахстан и (или) другого государства деятельности, которая могла бы быть признана экстремистской или террористической в соответствии с законодательством Республики Казахстан, либо факт изменения ею своего наименования, а также наличия в информационных материалах признаков и (или) призывов к экстремизму или терроризму.

Суд, признав организацию экстремистской или террористической и (или) информационные материалы, ввозимые, издаваемые, изготавливаемые и (или) распространяемые на территории Республики Казахстан, экстремистскими или террористическими, выносит решение о запрещении деятельности и ликвидации организации и (или) запрещении ввоза, издания, изготовления и (или) распространения информационных материалов на территории Республики Казахстан, а также о конфискации и обращении в доход государства имущества организации.

Решение суда о признании организации, осуществляющей экстремизм или террористическую деятельность на территории Республики Казахстан и (или) другого государства, экстремистской или террористической, в том числе об установлении изменения ею своего наименования, а также о признании информационных материалов, ввозимых, издаваемых, изготавливаемых и (или) распространяемых на территории Республики Казахстан, экстремистскими или террористическими, служит основанием для включения сведений об этом в систему специальных учетов государственного органа, осуществляющего в пределах своей компетенции статистическую деятельность в области правовой статистики и специальных учетов.

***8.3.17 Производство по заявлениям о признании интернет-казино, продукции иностранного средства массовой информации, распространяемой на территории Республики Казахстан, содержащей информа-***



***цию, противоречащую законодательным актам Республики Казахстан, незаконными (гл. 48, ст. ст. 379 — 381)***

В заявлении о признании интернет-казино, продукции иностранного средства массовой информации, распространяемой на территории Республики Казахстан, содержащей информацию, противоречащую законодательным актам Республики Казахстан, незаконными должны быть указаны факты и приложены документы, свидетельствующие о незаконной деятельности интернет-казино либо о том, какая информация подлежит признанию незаконной, а также приведены доказательства, свидетельствующие о несоответствии информационной продукции законодательным актам Республики Казахстан, изложены факты, подтверждающие распространение изложенной в заявлении информации.

Суд, признав, что интернет-казино, продукция иностранного средства массовой информации, распространяемая на территории республики, содержащая информацию, противоречащую законодательным актам Республики Казахстан, являются незаконными, выносит решение о приостановлении либо прекращении деятельности интернет-казино, распространения на территории Республики Казахстан продукции иностранного средства массовой информации.

Решение суда направляется в соответствующий государственный орган.

***8.3.18 Производство по заявлению о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства Республики Казахстан (гл. 49, ст. ст. 382 — 386)***

Заявление о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства Республики Казахстан подается органами внутренних дел в суд в письменной форме либо в форме электронного документа по месту пребывания и (или) регистрации иностранца или лица без гражданства.

Заявление о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан суд рассматривает в течение десяти дней с момента возбуждения дела с обязательным участием иностранца или лица без гражданства, а также прокурора.

Решение суда направляется для исполнения в органы внутренних дел.

Решение суда о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан в случае поступления жалобы или протеста до срока, указанного судом, в течение которого иностранец или лицо без гражданства должны покинуть территорию Республики Казахстан, приостанавливается до рассмотрения жалобы или протеста.

## ТЕМА 9 ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

### 9.1

#### СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА

«Апелляция есть одно из позднейших явлений в жизни каждого народа», — утверждал русский ученый-процессуалист XIX в. Ф. М. Дмитриев. Такое мнение подтверждается историей возникновения и развития института обжалования судебных постановлений и института апелляционного обжалования<sup>73</sup>.

На ранней стадии развития государственности у народов Европы суд был учреждением народным и публичным, обладавшим полной самостоятельностью и независимостью, в силу чего решения суда выносились в окончательной форме и обжалованию не подлежали. Однако по мере развития и усиления централизованной государственной власти суд стал постепенно утрачивать свою самостоятельность, следствием чего явилось возникновение права ревизии решений суда со стороны центральной власти. В этот период институт апелляционного обжалования еще не возник, а иные существовавшие способы обжалования были направлены на отмену или уничтожение решения тем же судом, который вынес первоначальное постановление<sup>74</sup>. Как отмечал К. Н. Анненков, апелляционный способ обжалования в соответствии со своей сущностью «мог возникнуть только тогда, когда центральная государственная власть успела уже усилиться и окрепнуть настолько, что имела достаточно силы и возможности подчинить своему контролю народный суд или даже заменить его своими учреждениями, устроенными на основе иерархического подчинения, т. е. на основе системы подчинения низших судов судам высшим»<sup>75</sup>.

Данные положения подтверждаются всей историей развития государства и права Древнего Рима и народов Европы.

На ранней стадии развития древнеримского государства, в период становления сильной централизованной власти, институт обжалования судебных постановлений отсутствовал. В первой половине периода Республики

---

<sup>73</sup> Борисова Е. А. Об унификации процессуальных норм, регулирующих производство по пересмотру судебных постановлений. Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве. — М., 2008.

<sup>74</sup> Курс гражданского судопроизводства: Учебн. / Под ред. К. И. Мальшева. — СПб., 2003.

<sup>75</sup> Анненков К. Н. Опыт комментария к Уставу гражданского судопроизводства. Решения и способы его обжалования. Судебные сроки и судебные издержки. — СПб., 2007.

для римского гражданского процесса было характерно наличие двух стадий судопроизводства: процесса «in iure» и процесса «in iudicio». В процессе «in iure» участвовали стороны и судебный магистрат. Магистрат не осуществлял судебных функций, он только присутствовал при тех торжественных актах, которые совершали стороны. Его участие сводилось к произнесению реплик и формул, полагавшихся по установленному ритуалу. Вся совокупность формул и жестов носила название «legis actio», а сам процесс назывался легисакционным. Если ответчик в стадии «in iure» не соглашался с притязанием истца и в установленной законом форме оспаривал его, то процесс переходил в другую стадию — «in iudicio». Решение, выносимое судом, не допускало обжалования<sup>76</sup>.

Постепенно все эти судопроизводственные формы выходили из употребления, так как, вследствие излишней формализованности правовой процедуры, дело было доведено до того, что малейшее отклонение от предписанных форм и обрядов влекло за собой проигрыш тяжбы.

В результате закона Эбуция и двух законов Юлия (Институции Гая) в Риме было введено судопроизводство посредством формул, установился формулярный процесс, при котором решение судьи, независимо от того, было ли оно справедливо или нет, как и в легисакционном процессе, не могло быть обжаловано. Однако в этот период уже появляются первые способы обжалования, направленные на отмену решения, путем допущения «restitutio in integrum» (восстановление первоначального положения сторон). Решение отменялось эдиктом претора или вышестоящего магистрата, если присутствовали следующие основания: угроза и насилие, под влиянием которых судья решил дело; обман, подкуп судьи; несовершеннолетие истца, благодаря которому противник выиграл дело; неявка в суд по уважительным причинам и др. Во всех этих случаях за отменой решения мог последовать новый процесс.

Характерной чертой формулярного процесса было отсутствие высших и низших судебных инстанций. Со временем произошло совмещение судебных и административных функций в руках административного органа (магистрата). Теперь он имел право вмешиваться в действия всех должностных лиц, которые ему подчинялись. Заинтересованное лицо могло ходатайствовать о рассмотрении обжалованного решения; просьба о таком вмешательстве называлась апелляцией (*appellatio* от *appellare* — призывать). Именно в это время, к концу III в. н. э., в гражданском процессе возник институт обжалования в форме апелляции.

---

<sup>76</sup> Римский гражданский процесс: Учебн. / Под ред. Е. В. Салогубовой. — М., 2007.

В период правления императоров Диоклетиана и Константина апелляционное производство стало более организованным; окончательное же оформление и закрепление апелляция как средство обжалования судебных решений получила в период царствования императора Юстиниана<sup>73</sup>.

В это время были определены сроки для заявления об апелляции и для пересылки дела в высшую инстанцию. Несогласие с вынесенным решением можно было объявить устно судье сразу после вынесения приговора или в десятидневный срок в письменной форме. Жалоба должна была оплачиваться определенной суммой. Подача апелляции приостанавливала исполнение решения.

За неправомерную апелляцию были установлены санкции, выражавшиеся в ссылке на срок до двух лет и конфискации половины имущества.

В этот период процедура рассмотрения апелляционной жалобы изменилась. Если раньше император выносил свое решение только на основании присланных ему письменных объяснений судьи и заинтересованных лиц (т. е. на основании материалов дела, бывших на рассмотрении суда нижней инстанции), то при Юстиниане действовало новое производство по делу — с представлением сторонами дополнительных доказательств и их исследованием непосредственно в судебном заседании (*judicium novum*). Таким образом, это была так называемая «полная» апелляция.

Апелляционный порядок обжалования явился одним из важных элементов римского права, определивших его роль в истории мировой юриспруденции.

Возникнув в Древнем Риме, институт апелляции продолжил свое существование и получил дальнейшее развитие в гражданском процессуальном законодательстве и судопроизводстве европейских стран<sup>76</sup>.

В *Германии* рецепция римского права произошла в конце XIV — начале XV вв. До этого времени существовало и развивалось национальное обычное право. В XIV в. оно не могло удовлетворить потребности развивающегося общества, что и привело к рецепции римского права. В силу этого обстоятельства в германском судопроизводстве появился институт апелляции, который вытеснил национальный способ обжалования, заключавшийся в предоставлении заинтересованным лицам права отвергнуть произнесенное решение и требовать его пересмотра другими судьями (т. е. обжалование представляло собой личное обвинение судьи в неправосудии). С введением апелляционного порядка обжалования судья больше не мог самостоятельно творить норму права, теперь он должен был применять к конкретному случаю уже существующую норму.

Рецепция римского права в Германии заканчивается учреждением в конце XV в. Имперского суда, который наряду с другими функциями осуществлял функцию высшего апелляционного суда для всей Империи.

Действие римского права в Германии продлилось до XVIII в. В это время в наиболее крупных государствах Германии проводится кодификация гражданского права: Прусское Земское Уложение, Общее Гражданское уложение Австрии, Общегерманское гражданское уложение 1869 г., Германский гражданский процессуальный кодекс 1877 г. Последний закреплял в качестве основного способа обжалования судебных постановлений апелляционный способ.

Во **Франции** понятие апелляции появилось в конце XIII в. В это время апелляция носила характер личного обвинения судьи в несправедливости.

С изданием Ордонансов 1667 г. апелляция становится жалобой не на судью, а на решение.

После Великой французской революции действовал порядок, при котором суды первой инстанции должны были рассматривать апелляционные жалобы на решения судов той же инстанции. Однако вскоре было принято решение об учреждении двух судебных инстанций для рассмотрения дела по существу, причем в качестве второй инстанции были установлены апелляционные суды.

Подобный порядок был закреплен Гражданским процессуальным кодексом 1806 г. В соответствии с ним апелляционный суд в качестве второй инстанции пересматривал дело по существу, рассматривая вопросы факта и права, допуская при этом представление новых доказательств, проводя их проверку и оценку, т. е. осуществляя «полную» апелляцию. Данный порядок обжалования действует и в настоящее время (ГПК Франции 1976 г.)<sup>77</sup>.

Национальное право **Англии**, в сравнении с правом других европейских государств, испытало на себе наименьшее влияние римского права. В английском судопроизводстве в качестве института обжалования была закреплена апелляция. По своему содержанию она отличалась от апелляции, существовавшей в Европе. Английский порядок обжалования предполагал апелляцию по вопросам права и факта. В первом случае апелляция имела своей целью только исправление правовых ошибок суда, во втором — существовала возможность пересмотра вердикта присяжных, непосредственно устанавливавших фактические обстоятельства дела. Следовательно, действовала «ограниченная» апелляция. Впоследствии своеобразие английского института обжалования судебных постановлений было сохранено.

---

<sup>77</sup> Галанза П. Н. Феодалное государство и право Франции. — М., 2003.

Таким образом, ход событий показывает несомненное влияние римского права на развитие института апелляционного обжалования в судопроизводстве стран Западной Европы при одновременном сохранении своеобразия национальных судебных правовых систем.

Для зарубежного гражданского процесса апелляционное обжалование является обычным способом обжалования, имеющим свое начало в римском праве и процессе.

В учебной литературе по гражданскому процессу до 1917 г. апелляция рассматривалась как просьба стороны, считающей решение суда первой инстанции во всем или в известной части неправильным, о новом рассмотрении и перерешении дела судом вышестоящей инстанции<sup>78</sup>.

В настоящее время содержание понятия апелляции существенных изменений не претерпело.

Под апелляцией понимается обращение лица, участвующего в деле, в суд второй инстанции с просьбой проверить законность и обоснованность решения суда первой инстанции.

В теории гражданского процесса выделяют два вида апелляции — полную и неполную.

Сущность полной апелляции состоит в том, что требование, рассмотренное судом первой инстанции, рассматривается вновь судом апелляционной инстанции. В связи с этим стороны вправе ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства, вносить новые возражения. Суд не зависит от результатов процесса в первой инстанции.

Цель полной апелляции — «исправить погрешности (добросовестные и умышленные) самих сторон, упустивших представить суду первой инстанции весь фактический материал для окончательного решения дела».

Сущность неполной апелляции состоит в том, что проверяется сам процесс в суде первой инстанции и его решение. Из этого следует, что стороны не имеют права ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства. Производство в суде апелляционной инстанции направлено не на новое разбирательство дела, а на проверку решения. В связи с этим неполная апелляция имеет своей целью исправить ошибки суда, но не сторон<sup>79</sup>.

При неполной апелляции решение и сам процесс в суде первой инстанции подвергаются субъективной проверке, так как судом апелляционной инстанции выясняется: были ли в ходе судебного разбирательства и принятия решения по делу судом установлены обстоятельства, имевшие место в

---

<sup>78</sup> Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. В. В. Яркова. — М., 2000.

<sup>79</sup> Мурадян Э. М., Тихиня В. Г. Оптимальное судопроизводство (по гражданским делам). — М., 1989.

действительности, на основании имеющихся у судьи первой инстанции фактического материала и доказательств по делу.

При полной апелляции проверяется соответствие фактических обстоятельств дела тому, что существует в действительности.

Апелляции как способу обжалования судебных постановлений присущи следующие признаки:

- апелляционная жалоба приносится на решение суда, не вступившее в законную силу;

- дело по апелляционной жалобе переносится на рассмотрение вышестоящего суда;

- подача апелляционной жалобы обуславливается несогласием лица, подавшего апелляционную жалобу, с вынесенным решением ввиду его незаконности и необоснованности;

- суд апелляционной инстанции, пересматривая дело, проверяет как правовую, так и фактическую стороны дела в том же объеме, что и суд первой инстанции;

- суд апелляционной инстанции вправе: оставить решение без изменения, а жалобу или протест без удовлетворения; изменить решение суда первой инстанции; отменить решение суда первой инстанции и вынести новое решение; отменить решение и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в случае установления нарушений норм процессуального права, предусмотренных ГПК РК;

- суд апелляционной инстанции не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела; отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения по основаниям, предусмотренным ГПК РК<sup>80</sup>.

Перечисленные признаки представляют собой общую характеристику апелляции как способа обжалования постановлений суда, не вступивших в законную силу.

Содержание норм Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, регулирующих апелляционное производство по обжалованию решений, свидетельствует о наличии всех признаков, присущих полной апелляции.

Апелляционное производство — самостоятельная стадия гражданского процесса.

---

<sup>80</sup> Арсентьев О. В. Гражданское процессуальное право Казахстана. — Челябинск, 2000.

Апелляционное производство по гражданским делам как стадия гражданского процесса, осуществляемого судьями, есть возбуждаемая апелляционной жалобой лиц, участвующих в деле, деятельность суда апелляционной инстанции по вторичному рассмотрению и разрешению дела по существу с целью проверки законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений судей.

Одной из реальных гарантий осуществления конституционного права на судебную защиту и вынесения судами законных и обоснованных решений является право обжалования решений, не вступивших в законную силу. Это право не зависит от того, допущены ли в действительности какие-либо нарушения по делу. Вместе с тем в некоторых случаях имеют место судебные ошибки или упущения, влекущие за собой вынесение незаконных или необоснованных решений вследствие неправильного толкования или применения закона либо недостаточного исследования фактических обстоятельств дела.

Закон предоставляет участвующим в деле лицам право обжалования решений, не вступивших в законную силу, и возлагает на суд второй инстанции обязанность проверки законности и обоснованности судебных решений.

По ГПК прокурор приравнен к лицам, участвующим в деле, и может обратиться в суд апелляционной инстанции, если участвовал в процессе при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Формой его обращения в суд является протест.

Принесение жалобы, протеста является основанием возбуждения производства в суде второй инстанции (апелляционное производство), являющейся одной из основных стадий гражданского процесса.

Институт апелляции — совокупность норм права, регулирующих возбуждение деятельности и саму деятельность суда второй инстанции по проверке законности и обоснованности судебных решений и определений, не вступивших в законную силу.

В связи с расширением действия принципов диспозитивности и состязательности в гражданском судопроизводстве пределы рассмотрения дела судом апелляционной инстанции существенно изменены. Согласно ст. 401 ГПК РК при рассмотрении дела в апелляционном порядке суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах апелляционной жалобы, представления и возражений против них. Ограничив пределы рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции, ГПК РК допускает представление в суд апелляционной инстанции дополнительных доказательств, их оценку, наряду с имеющимися в деле, и установление новых фактов<sup>2</sup>.



В то же время суд апелляционной инстанции вправе в интересах законности проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. Предоставление суду второй инстанции таких полномочий служит гарантией неуклонного соблюдения законов. Представляется, что такая проверка должна осуществляться во всех случаях, когда по делу затрагиваются права и интересы граждан, нуждающихся в социальной защите (дети, престарелые, инвалиды, недееспособные лица), либо общественные и государственные интересы (групповые интересы), а также при обнаружении случайного нарушения принципов правосудия или иных норм процессуального права, повлекших вынесение неправильного решения.

Путем проверки решений судов первой инстанции вышестоящие суды осуществляют контроль и руководство деятельностью нижестоящих судов, добиваясь строжайшего соблюдения законности, правильного и единообразного толкования и применения норм материального и процессуального права.

Следовательно, задачей апелляционной инстанции является обеспечение законности в деятельности судов первой инстанции, в конечном счете, — защита прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Характерными чертами апелляционной системы Казахстана являются: децентрализация апелляционных инстанций, облегчающая возможность личного участия заинтересованных лиц в заседании суда второй инстанции; широкая возможность обжалования судебных решений.

В ходе проведения масштабной судебной реформы в Республике Казахстан была реализована идея апелляционного производства. В Гражданском процессуальном кодексе от 31 октября 2015 г., введенном в действие Законом Республики Казахстан от 1 января 2016 г., появились две главы (52 и 53), посвященные апелляционному обжалованию и протестованию судебных актов.

Отличительной особенностью этих нововведений являлось то, что в гл. 52 ГПК РК<sup>2</sup> впервые была предусмотрена возможность обжалования (опротестования) судебных актов, не вступивших в законную силу не только в кассационном, но и в апелляционном порядке, а гл. 52 ГПК РК<sup>2</sup> была специально посвящена порядку рассмотрения дел по апелляционным жалобам и протестам.

Таким образом, термин (и институт) апелляционное производство, ранее упоминаемый лишь в некоторых научных публикациях и юридическом обиходе, прочно вошел в законодательную базу, что, безусловно, явилось свидетельством серьезной попытки концептуального переосмысления института обжалования судебных актов.

По сути дела, законодатель закрепил за второй инстанцией возможность вторичного рассмотрения дела по существу по инициативе заинтересованных лиц. Данный вывод базируется на текстуальном и смысловом анализе ст. 412 ГПК РК, предусматривающей, что суд апелляционной инстанции по имеющимся в деле и дополнительно предоставленным материалам проверяет правильность установления фактических обстоятельств дела, применения и толкования норм материального права, а также соблюдения при рассмотрении и разрешении дела норм гражданского процессуального закона<sup>2</sup>.

В соответствии с п. 2 ст. 413 ГПК РК<sup>2</sup> суд апелляционной инстанции может устанавливать новые факты в пределах заявленного иска, что также свидетельствует в пользу мнения, в соответствии с которым легальное определение предмета и пределов апелляционного обжалования значительно приближает этот институт казахстанского процессуального законодательства к классической апелляции, т. е. повторному рассмотрению дела по существу вышестоящим судом.

В этом плане институт апелляции, предусмотренный ГПК Республики Казахстан, сопоставим по некоторым параметрам с дореволюционным российским законодательством (ст. ст. 743 — 791 Устава гражданского судопроизводства), а также законодательством ряда зарубежных государств, где институт апелляции представляет собой вторую инстанцию в гражданском судопроизводстве, повторно рассматривающую дела по существу.

Как уже отмечалось, ГПК РК в редакции 1999 г.<sup>70</sup> предусматривал и апелляцию, и кассацию, причем критериями разграничения применения вида обжалования являлись цена иска и характер спора (имущественный, неимущественный), что, очевидно, являлось следствием желания законодателя опробовать новую форму обжалования на определенной категории дел.

Сразу после принятия нового ГПК РК 1999 г.<sup>70</sup> объединение апелляции и кассации по принципиальному признаку пересмотра не вступивших в законную силу судебных актов вызвало справедливые замечания ученых и практических работников об отсутствии четких критериев их разграничения. По существу, таких критериев просто не было. На решение районного суда могла быть подана апелляционная жалоба, которая единолично рассматривалась судьей областного суда<sup>81, 10</sup>.

Если решение оставлялось без изменения, то апелляционная инстанция выносила определение, а если по делу принималось новое решение, выносилось апелляционное решение, на него могла быть подана кассационная жалоба в Верховный Суд. Кроме того, областные суды рассматривали зна-

---

<sup>81</sup> Калмурзаева В. О. Суд и правосудие // Закон. — 2010. — № 7.

чительное количество гражданских дел по первой инстанции, а Верховный Суд являлся апелляционной инстанцией. Таким образом, нагрузка на Верховный Суд значительно возрастала. Было ясно, что такая процессуальная система нежизнеспособна, поэтому после ряда отсрочек с введением в действие института апелляции было принято решение о коренной перестройке порядка обжалования судебных актов.

Принимая во внимание указанные и иные доводы практического свойства, Законом Республики Казахстан от 11 июля 2001 г. в ГПК РК<sup>82</sup> был внесен ряд изменений и дополнений, самым существенным из которых, применительно к рассматриваемому вопросу, было упразднение института кассации. На первый взгляд, отправление правосудия по гражданским делам обрело простую и четкую структуру: первая инстанция — апелляция — надзор. Однако некоторые проблемы остались и связаны они с ситуацией, когда упразднение кассации произошло де-юре, хотя де-факто элементы кассации остались в апелляционном производстве<sup>2</sup>.

Более того, в этом «гибриде» больше превалировали элементы кассации. Несмотря на многочисленные призывы и указания со стороны Верховного Суда, заседания апелляционной коллегии фактически не отличались от заседаний кассационной инстанции, т. е. на заседании одной коллегии рассматривалось до сотни гражданских дел; судьи поочередно докладывали свои дела; председательствовали, как правило, одни и те же судьи; прокуроры давали заключение по всем делам, а постановления апелляционных коллегий принимались в течение 5 — 10 минут и тут же оглашались.

Из-за такого количества дел и регламента работы коллегии попытки устранения недостатков, допущенных районными судами, установления новых фактов и обстоятельств сводились к единичным случаям, хотя в целом введение в практику института апелляции сыграло положительную роль. Обобщение практики рассмотрения дел в апелляционном порядке Верховным Судом в 2010 г. позволило сделать вывод о своевременности введения института апелляционного производства.

Суды апелляционных инстанций стали чаще пользоваться расширенными полномочиями, выносить новые решения, изменять их, проверять дополнительные доказательства в соответствии с основным предназначением данного института, что, естественно, сокращает сроки, в которые восста-

---

<sup>82</sup> Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам судопроизводства» от 11 июля 2001 г. № 238-ІІ. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1023935](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1023935).

навливаются нарушенные права или охраняемые законом интересы юридических и физических лиц в суде.

Более 50 % дел, рассмотренных областными судами в апелляционном порядке, были окончены с вынесением нового решения, а результаты их рассмотрения в порядке надзора в Верховном Суде свидетельствуют об их законности в подавляющем большинстве.

Таким образом, в такой модели апелляционного судопроизводства преобладают функции контрольно-ревизионные, нежели повторного рассмотрения по существу. Очевидно, что институт апелляции во многом повторяет кассацию и требуется законодательное вмешательство с целью исправления создавшегося положения.

Законом Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Казахстан по вопросам совершенствования судебной системы» от 10 декабря 2009 г.<sup>83</sup> в Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан по вопросам совершенствования судебной системы были внесены изменения и дополнения, институт апелляционного судопроизводства подвергся значительным изменениям, однако функции апелляции, как повторного рассмотрения дела, так и контрольно-ревизионной инстанции, сохранены с приданием функции повторного рассмотрения более активной роли.

Так, согласно ст. 350 ГПК РК<sup>2</sup> суд апелляционной инстанции по правилам, предусмотренным для суда первой инстанции, исследует имеющие значение для правильного разрешения дела представленные сторонами или истребованные по их ходатайствам дополнительные материалы, полученные экспертные заключения, допрашивает вызванных в заседание лиц. Некоторые практические работники сомневаются в правильности трактовки апелляционного судопроизводства как нового рассмотрения дела, однако закрепленное в законе право апелляционной инстанции устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства не оставляет на этот счет сомнений.

Другие юристы полагают, что установление апелляционной инстанцией новых фактов и новых обстоятельств указывает на существенные нарушения районного суда, который не выявил новые факты и обстоятельства, поэтому практику возвращения дел на новое судебное рассмотрение следует

---

<sup>83</sup> Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Казахстан по вопросам совершенствования судебной системы» от 10 декабря 2009 г. № 227-IV. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30531468](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30531468).

сохранить. С такими доводами можно было бы согласиться, когда в гражданском судопроизводстве действовал принцип процессуальной активности суда, предусматривавший его обязанность, не ограничиваясь представленными материалами и объяснениями, принимать все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон (ст. 14 ГПК 1964 г.), но в данное время в соответствии с п. 2 ст. 15 ГПК суд полностью освобожден от сбора доказательств по своей инициативе в целях установления фактических обстоятельств дела.

Новый ГПК, расширяя идею апелляции как повторного рассмотрения дела по существу, не предусматривает такого полномочия суда апелляционной инстанции, как направление дела на новое рассмотрение. Исключения составляют факты существенного нарушения норм процессуального права, например, судья не имел право рассмотреть данное дело и т. д. Как представляется, логика в таком подходе есть. Если суд апелляционной инстанции разрешает дело по существу, какой смысл отправлять дело на новое рассмотрение?

Ведь совершенно очевидно, что процессуальный арсенал апелляции позволяет решить основной вопрос непосредственно судом вышестоящей инстанции. Практически при любом нарушении норм материального или процессуального права судом первой инстанции эти нарушения могут быть устранены судом апелляционной инстанции, с отменой решения суда первой инстанции постановлением нового судебного акта.

В теорию апелляции, как повторного рассмотрения дела, органично вписываются и случаи оставления решения суда первой инстанции без изменения. Здесь повторное рассмотрение подтверждает результаты рассмотрения дела судом первой инстанции, что и оформляется предусмотренным законом процессуальным актом.

Более активной позиции апелляционной инстанции в вопросах установления истины по делу служит нововведение, касающееся численного состава суда, рассматривающего дело по апелляционной жалобе или протесту. Введено единоличное рассмотрение апелляционной жалобы (протеста) судьей областного суда.

Нововведения предусматривают расширение самостоятельности судьи в планировании судебного процесса, поскольку он не связан с графиком работы коллегии, в пределах отведенного ему срока сам назначает дела к слушанию, проводит заседания, может истребовать доказательства, назначать экспертизы, решать вопрос о необходимости ведения протокола и т. д.

Сегодня актуальной темой остается вопрос о доступе к правосудию в апелляционной инстанции. Ежегодно в апелляционном порядке обжалуется

от 6 до 10 процентов всех вынесенных решений по гражданским делам, зато в надзорном порядке обжалуется в несколько раз больше судебных актов. Этот очевидный перекокс подлежит немедленному исправлению, тем более что институт судебного надзора изживает себя.

Полагаем, что за рассмотрения дела необходимо платить только один раз, имея в виду, что апелляция — это повторное рассмотрение дела вышестоящей инстанцией, и госпошлиной следует облагать не апелляционные, а кассационные жалобы. Увеличение срока на подачу апелляционной жалобы также должно расширить доступ к правосудию, поскольку нынешнее состояние адвокатуры не позволяет физическим и юридическим лицам в короткий срок воспользоваться услугами квалифицированной юридической помощи для составления аргументированной апелляционной жалобы.

До внесения изменений после апелляционного рассмотрения дела решения районного суда вступали в законную силу и наступал надзорный порядок обжалования судебных актов вначале в областном, затем в Верховном Суде. На подачу жалобы в надзорную коллегию областного суда был установлен годичный срок. Имеется много фактов, когда на обжалование в порядке надзора судебного акта в Верховный Суд у сторон не остается времени из-за того, что процессуальный срок истек уже на областном уровне. Изменениями предусмотрена ликвидация надзорных инстанций в областных судах, функции надзора останутся только в Верховном Суде.

Вместо надзорной коллегии в областных судах восстановлены кассационные коллегии, которые для сторон являются более понятными, более доступными, а самое главное более скорыми судами, чем надзорные инстанции. В отличие от апелляции кассационная инстанция проверяет законность принятого апелляционного решения только по имеющимся в деле материалам, новые доказательства можно исследовать лишь в том случае, когда они безмотивно отвергнуты судом первой и апелляционной инстанций.

В первоначальных вариантах изменений в ГПК РК предлагалось предоставить возможность кассационного обжалования лишь в случае вынесения судьей областного суда нового апелляционного решения. Однако в ходе обсуждения законопроекта возобладало мнение о необходимости предоставления права на кассационное обжалование, опротестование во всех случаях. Основным аргументом в пользу такого подхода явилось опасение того, что судьи апелляционной инстанции будут увлекаться оставлением решений без изменений, боясь кассационного обжалования либо опротестования. Заставить судью апелляционной коллегии занимать более активную позицию в процессе можно лишь тогда, когда он будет одинаково ответственен как за оставление в силе незаконного решения, так и за отмену

правильного решения районного суда под видом необходимости принятия нового решения.

При таком подходе персональная ответственность судьи апелляционной коллегии, несомненно, повышается, поскольку он не может теперь кивать на то, что с ним якобы не согласились другие члены коллегии. Решение районного суда вступает в законную силу после окончания срока на апелляционное обжалование, опротестование, а если на решение поступила жалоба или протест — после вступления в силу апелляционного решения.

Если судья апелляционной инстанции, убедившись в правильности по существу вынесенного решения, тем не менее, дополнительно устранит недостатки, указанные в апелляционной жалобе или протесте, и вынесет апелляционное решение об оставлении решения суда первой инстанции без изменения, вероятность подачи кассационной жалобы на убедительные доводы апелляции, на наш взгляд, будет минимальной, тем более что кассационная жалоба будет облагаться госпошлиной. Таким образом, процесс принятия окончательного решения на местном уровне с введением кассации не затянется, а, наоборот, ускорится.

Стремление Верховного Суда усилить роль апелляционной инстанции в гражданском процессе получило положительную оценку на проведенных семинарах, круглых столах с участием государственных органов, а также зарубежных экспертов. Конечная цель указанных новшеств — повышение качества рассмотрения дел. Теперь этому будет способствовать фактически две первые инстанции, кассация и надзор со стороны Верховного Суда.

Таким образом, Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан одним из первых на постсоветском пространстве унифицировал гражданское судопроизводство. Концепция развития гражданского процессуального законодательства предусматривает дальнейшее совершенствование механизма защиты прав и охраняемых законом интересов. Вышеизложенное свидетельствует о том, что выработана развернутая система гражданских процессуальных норм, позволяющих полноценно осуществлять функцию защиты законных интересов и прав граждан, организаций, исходя из принципа равенства всех перед законом, права на справедливое и гласное судебное разбирательство компетентным и независимым судом, учрежденным в соответствии с законом.

Право апелляционного обжалования, представления является правом на возбуждение деятельности суда второй инстанции по проверке решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу.

В соответствии с правилами, предусмотренными гл. 52 ГПК РК<sup>2</sup>, на решения суда, не вступившие в законную силу, прокурором в апелляционном

порядке может быть подана апелляционная жалоба, принесено апелляционное ходатайство.

Право апелляционного обжалования решения суда принадлежит сторонам, другим лицам, участвующим в деле, а право на принесение апелляционного ходатайства — прокурору, участвовавшему в рассмотрении дела. Генеральный Прокурор Республики Казахстан и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры и их заместители, прокуроры районов и приравненные к ним прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе принести апелляционное ходатайство на решение независимо от участия в рассмотрении дела.

Апелляционную жалобу вправе подать также лица, не привлеченные к участию в деле, но в отношении прав и обязанностей которых суд принял решение.

В соответствии со ст. 402 ГПК РК<sup>2</sup> апелляционные жалоба, ходатайство прокурора на решения, вынесенные районными и приравненными к ним судами, рассматриваются апелляционной судебной коллегией по гражданским делам областного и приравненного к нему суда в коллегиальном составе не менее трех судей коллегии, а на решения, вынесенные по делам, рассмотренным по правилам ч. 4 ст. 27 ГПК РК<sup>2</sup>, — специализированной судебной коллегией Верховного Суда Республики Казахстан в коллегиальном составе не менее трех судей коллегии.

Единолично судьей рассматриваются: а) апелляционные жалоба, ходатайство прокурора на решения, вынесенные районными и приравненными к ним судами в порядке упрощенного (письменного) производства; б) частная жалоба; в) ходатайство прокурора на определения.

Порядок и сроки подачи (принесения) апелляционных жалоб, протестов отражен в ст. 403 ГПК РК<sup>2</sup>.

Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора подаются через суд, вынесший решение. Жалоба, ходатайство прокурора, поступившие непосредственно в апелляционную инстанцию, подлежат направлению в суд, вынесший решение, для выполнения требований ч. 2 ст. 403 и ст. 405 ГПК РК<sup>2</sup>.

Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора подаются в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. В необходимых случаях судья может обязать лицо, подающее жалобу или принесшее ходатайство, представить копии приложенных к жалобе, ходатайству прокурора письменных доказательств по числу лиц, участвующих в деле.

Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора могут быть поданы в течение одного месяца со дня вынесения решения в окончательной форме, за исключением случаев, установленных настоящим Кодексом, а лицами, не



участвовавшими в судебном разбирательстве, — со дня направления им копии решения.

Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора по делам об оспаривании решений, заключений, предписаний уполномоченного органа по итогам проверки проведения государственных закупок могут быть поданы в течение десяти дней со дня вынесения решения.

Вопрос о восстановлении срока для подачи апелляционной жалобы или принесения апелляционного ходатайства прокурором рассматривается судом первой инстанции в порядке, предусмотренном ст. 126 ГПК РК<sup>2</sup>.

Согласно ст. 404 ГПК РК<sup>2</sup> апелляционные жалоба, ходатайство прокурора должны содержать:

1) наименование суда, которому адресуются апелляционные жалоба, ходатайство прокурора;

2) наименование лица, подающего апелляционные жалобу, ходатайство прокурора;

3) обжалуемое или пересматриваемое по апелляционному ходатайству прокурора решение и наименование суда, вынесшего это решение;

4) указание на то, в чем заключается незаконность или необоснованность решения суда, как правило, со ссылкой на законы, подлежащие применению, и материалы дела;

5) указание на то, в какой части следует проверить законность обжалуемого или пересматриваемого по апелляционному ходатайству прокурора решения и внесения каких изменений требует лицо, подающее жалобу, ходатайство прокурора;

6) перечень прилагаемых к жалобе, ходатайству прокурора документов;

7) дату подачи жалобы, ходатайства прокурора и подпись лица, их подающего. К жалобе, подписанной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя, если в деле отсутствует такой документ.

Поданные в форме электронных документов жалобы и ходатайства прокурора удостоверяются электронной цифровой подписью лица, его подающего, или его представителя. К жалобе, ходатайству прокурора в форме электронных документов прилагаются электронные копии документов.

В апелляционных жалобе, ходатайстве прокурора не могут содержаться требования, не заявленные в суде первой инстанции.

Ссылка на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается, если жалоба, ходатайство прокурора содержат обоснование невозможности их представления в суд первой инстанции, в том числе если лицо не было привлечено к участию в деле в суде первой инстанции, а также если заявленное в суде первой инстанции хода-

тайство об их исследовании и (или) истребовании было оставлено без удовлетворения.

Жалоба и протест могут быть возвращены судьей первой инстанции также по основаниям, предусмотренным ст. 407 ГПК РК<sup>2</sup>:

1. Апелляционные жалоба, ходатайство прокурора возвращаются лицу, их подавшему, в случаях:

- невыполнения в установленный срок указаний судьи в определении об оставлении жалобы, ходатайства прокурора без движения;
- просьбы лица, подавшего жалобу, прокурора, принесшего ходатайство;
- если истек срок пересмотра и в жалобе, ходатайстве прокурора отсутствует заявление о его восстановлении или при отказе в его восстановлении;
- если жалоба, ходатайство прокурора поданы лицом, не имеющим право на их подачу или подписание.

2. Определение о возвращении апелляционных жалобы, ходатайства прокурора выносится судом не позднее пяти рабочих дней:

а) в случае, предусмотренном пп. 1) ч. 1 ст. 407 ГПК РК<sup>2</sup>, — со дня истечения установленного судом срока;

б) в остальных случаях — со дня поступления жалобы, ходатайства прокурора.

На определение о возвращении апелляционных жалобы, ходатайства прокурора может быть подана частная жалоба, принесено ходатайство прокурора.

После получения апелляционной жалобы, ходатайства прокурора в установленный Кодексом срок и в соответствии с требованиями ст. ст. 403 и 404 судья обязан совершить действия, предусмотренные ст. 405 ГПК РК<sup>2</sup>:

1) не позднее пяти рабочих дней после поступления жалобы, ходатайства прокурора направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, ходатайства прокурора и приложенные к ним письменные доказательства либо извещение о возможности ознакомления с их электронными копиями через интернет-ресурс суда.

Сторонам разъясняется их право подачи возражений на жалобу, ходатайство прокурора в письменной форме либо в форме электронного документа с указанием срока представления;

2) по истечении срока, установленного для обжалования, принесения ходатайства прокурора, направляет дело в суд апелляционной инстанции.

До истечения срока, установленного для апелляционного обжалования, опротестования, дело никем не может быть истребовано из суда. Лица,

участвующие в деле, вправе знакомиться в суде с его материалами, а также с поступившими жалобами и возражениями на них<sup>84</sup>.

Соучастники и третьи лица, выступающие в процессе на стороне лица, подавшего апелляционную жалобу, вправе присоединиться к поданной жалобе путем подачи письменного заявления.

В статье 408 ГП РК дан порядок отзыва на апелляционную жалобу или протест. Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на апелляционную жалобу, протест в суд апелляционной инстанции, другим лицам, участвующим в деле, с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы или протеста, а также документ, подтверждающий направление отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий его полномочия.

Отзыв направляется в установленный судом срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания.

Отказ от апелляционной жалобы и отзыв протеста предусматривается нормами ст. 409, согласно которой лицо, подавшее апелляционную жалобу, в том числе прокурор, вправе отказаться от нее до вынесения судом апелляционной инстанции постановления или отозвать ее в суде первой инстанции при выполнении судом действий, предусмотренных ст. 405 ГПК РК<sup>2</sup>.

Прокурор вправе отозвать протест до вынесения постановления судом апелляционной инстанции.

О принятии отказа от апелляционной жалобы суд апелляционной инстанции выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение не обжаловано другими лицами или не опротестовано вышестоящим прокурором. Определение обжалованию, опротестованию не подлежит. Повторная подача жалобы не допускается, а в случае ее подачи возвращается.

В случае отзыва жалобы, протеста суд выносит определение о возвращении, которое обжалованию, опротестованию не подлежит. Жалоба, протест могут быть поданы повторно в сроки, установленные ч. 3 ст. 403 ГПК РК<sup>2</sup>.

Если на решение суда первой инстанции апелляционная жалоба подана другими лицами, она подлежит рассмотрению по существу в порядке, установленном гл. 52 ГПК РК<sup>2</sup>.

---

<sup>84</sup> Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. В. А. Мусина, Н. А. Чечиной, Д. М. Чечота. — М., 1996.

## 9.2 ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК И СРОКИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Порядок рассмотрения дела в апелляционной инстанции во многом сходен с установленным ГПК РК порядком в суде первой инстанции, что указано в ст. ст. 412 и 414<sup>2</sup>.

Выполняя общую задачу гражданского судопроизводства, каждая судебная инстанция имеет конкретную цель, стоящую перед ней: суд первой инстанции разрешает гражданско-правовой спор на основе исследования всех доказательств, установления фактических обстоятельств по делу и применения соответствующих законов; суды второй инстанции проверяют законность и обоснованность решения суда первой инстанции на основе имеющихся в деле и дополнительно представленных доказательств. По составу суда имеются различия: суды апелляционной инстанции рассматривают жалобы, представления в коллегиальном составе трех профессиональных судей.

В этой стадии процесса действуют основные принципы гражданского судопроизводства — независимости судей и подчинения их только закону, гласности, языка судопроизводства, осуществления правосудия в точном соответствии с законом, непрерывности, диспозитивности, равноправия сторон и объективной истины.

Жалоба, протест рассматриваются судом апелляционной инстанции в открытом судебном заседании. Исключения из этого правила допускаются, как и в суде первой инстанции, лишь в случаях и по основаниям, указанным в законе<sup>85, 88</sup>.

Принципы состязательности, устности и непосредственности проявляются в стадии апелляционного разбирательства не полностью. Суд апелляционной инстанции с большинством материалов знакомится по протоколам и другим письменным документам, имеющимся в деле; непосредственно он воспринимает лишь объяснения сторон, третьих лиц, а также дополнительно представленные, в основном письменные, доказательства. Дело может рассматриваться в апелляционной инстанции и в отсутствие заинтересованных лиц, если они были извещены о судебном заседании. В апелляционном суде протокол не ведется. Это одна из причин, по которой апелляционные инстанции редко используют свое право исследовать любые доказательства.

---

<sup>85</sup> Хутыз М. Х. Общие положения гражданского процесса. Историко-правовое исследование. — М., 1979.

Лица, участвующие в деле, наделены в суде апелляционной инстанции процессуальными полномочиями, необходимыми для защиты их субъективных прав и интересов. Они имеют право: 1) знать о рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции; 2) участвовать в судебном заседании; 3) выступать в процессе на своем родном языке; 4) знакомиться со всеми материалами дела; 5) вести дело в суде лично или через своих представителей; 6) возбуждать ходатайства; 7) представлять новые доказательства; 8) давать объяснения по жалобе; 9) возражать против доводов жалобы или представления; 10) отказаться от жалобы.

Осуществление права на обжалование решений зависит от уполномоченных на то лиц; отказ от права обжалования недействителен. Однако лицо, подавшее жалобу, может отказаться от нее в суде апелляционной инстанции до принятия им определения, заявив об этом письменно.

В статье 411 ГПК РК рассмотрен порядок приостановления исполнения решения: «суд апелляционной инстанции до рассмотрения дела вправе по заявлению лица, подавшего апелляционную жалобу, протест, приостановить исполнение решения, принятого судом первой инстанции и обращенного к немедленному исполнению в порядке, предусмотренном статьей 244 настоящего Кодекса, кроме решений по делам, перечисленным в статье 243 настоящего Кодекса»<sup>2</sup>.

Из данной статьи следует, что суд апелляционной инстанции наделен полномочием приостановить немедленное исполнение решения, но он не вправе приостановить исполнение решения суда, подлежащего немедленному исполнению в силу императивной нормы ст. 243 ГПК РК<sup>2</sup>. В данном случае речь идет о следующих видах судебных решений: по присуждению алиментов или заработной платы работнику; о восстановлении на работе; о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья или потерей кормильца; о признании забастовки незаконной; об урегулировании неплатежеспособности или о признании банкротства, а также в других случаях, указанных в законе.

Приостановление немедленного исполнения решения суда первой инстанции осуществляется постановлением суда апелляционной инстанции на основании заявления лица, подавшего апелляционную жалобу или протест.

Заявление о приостановлении немедленного исполнения должно быть мотивировано отсутствием оснований, указанных в ч. 1 ст. 244 ГПК РК<sup>2</sup>, т. е. особых обстоятельств, когда замедление исполнения решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или невозможности исполнения.

В случае минования надобности в приостановлении немедленного исполнения суд апелляционной инстанции может по собственной инициативе либо по заявлению лиц, участвующих в деле, отменить свое постановление.

На определение (постановление) суда первой инстанции в случаях, предусмотренных ГПК, а также когда определение (постановление) суда преграждает возможность дальнейшего движения дела, могут быть поданы (принесены) жалоба, протест лицами, указанными в ст. 401 ГПК РК<sup>2</sup>. Обжаловать определение (постановление) суда вправе также лица, не участвующие в деле, если определение (постановление) касается их интересов. На остальные определения (постановления) суда первой инстанции частные жалобы и протесты не подаются, но возражения против этих определений (постановлений) могут быть включены в апелляционные жалобу или протест (ч. 2, ст. 410).

Статьей 415 ГПК РК<sup>2</sup> предусмотрен двухмесячный срок рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции. При этом сокращенные сроки рассмотрения дел предусмотрены для случаев оспаривания решений, предписаний, актов уполномоченного органа по итогам проверки проведения государственных закупок.

Срок рассмотрения дел в специализированной судебной коллегии Верховного Суда составляет один месяц.

Заседание суда апелляционной инстанции может быть разделено на следующие части: а) подготовительная; б) производство в суде апелляционной инстанции; в) вынесение судебного акта и его объявление<sup>86</sup>.

В подготовительной части судья, получивший дело с апелляционными жалобой, протестом прокурора, проверяет выполнение судом первой инстанции требований ст. 405 ГПК РК<sup>2</sup>. В случае невыполнения судом первой инстанции требований этой статьи дело может быть возвращено в суд первой инстанции для устранения недостатков.

С учетом изложенных в апелляционных жалобе, протесте прокурора доводов судья выносит определение о принятии дела в производство суда апелляционной инстанции и подготовке дела к рассмотрению и в течение десяти рабочих дней со дня принятия дела в производство производит действия, предусмотренные ст. 165 ГПК РК<sup>2</sup>.

Суд апелляционной инстанции извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания.

По делам, затрагивающим интересы государства, а также о защите общественных интересов или граждан, которые самостоятельно не могут себя

---

<sup>86</sup> Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М. К. Треушникова. — М., 2005.

защищать, а также когда необходимость участия прокурора признана судом или прокурором, в заседании апелляционного суда участвует прокурор.

В абзаце 2 ч. 1 ст. 416 ГПК РК<sup>2</sup> предусмотрено, что суд апелляционной инстанции извещает прокурора о делах, подлежащих рассмотрению в апелляционной инстанции, решениях, принятых по делам, рассмотренным в апелляционной инстанции.

Порядок извещения прокурора о рассмотрении дел в суде апелляционной инстанции регулируется ч. 2 ст. 54 ГПК РК<sup>2</sup>. Извещение прокурора обо всех назначенных к рассмотрению делах производится путем размещения соответствующей информации на интернет-ресурсе суда.

Предоставление прокурору сведений по рассмотренным в апелляционной инстанции делам требует технического разрешения и может быть осуществлено также через направление прокурору копии судебного акта либо размещение его для доступа в электронной форме.

В пункте 2 ст. 416 ГПК РК<sup>2</sup> речь идет об исследовании судом апелляционной инстанции доказательств по делу по правилам суда первой инстанции. Это касается применения апелляционным судом норм гл. 7, ст. ст. 413, 420 ГПК РК<sup>2</sup>.

На практике встречается такая ситуация, когда комментируемое положение делает возможным рассмотрение судом апелляционной инстанции споров по правилам суда первой инстанции в полном объеме. Есть основание полагать, что такое понимание нормы ч. 2 ст. 416 ГПК РК<sup>2</sup> выходит за рамки ее содержания, так как в указанной норме права, как было отмечено выше, закреплено положение только об исследовании доказательств, что является лишь частью судебного разбирательства. Данный вывод обосновывается также и предписанием ч. 3 ст. 413 ГПК РК<sup>2</sup> о недопустимости изменения предмета и основания иска, замене ответчика, предъявлении встречного иска. Указанные действия выходят за пределы предмета апелляционного рассмотрения, определенного в ст. 412 ГПК РК<sup>2</sup>. Таким образом, суд апелляционной инстанции не имеет полномочий для рассмотрения изменений, дополнений к исковому и иному заявлению. Данное положение является важным условием обеспечения процессуальной экономии, рационального разрешения споров в суде и недопущения злоупотребления процессуальными правами.

Статьей 417 ГПК РК<sup>2</sup>, а также последующими статьями ГПК определен порядок ведения судебного разбирательства по делу в суде апелляционной инстанции, который учитывает особенности апелляционного производства, в том числе в части возможности предоставления и исследования доказательств по делу.

Новеллами закона являются положения об ознакомлении апелляционным судом лиц, участвующих в деле, с правами и обязанностями в том случае, если они ранее не были ознакомлены с ними.

Частью 1 ст. 417 ГПК РК<sup>2</sup> предусмотрено право сторон заявлять отвод составу суда. Порядок рассмотрения заявления об отводе, самоотводе определен в ст. 41 ГПК РК<sup>2</sup>.

В судебной практике возникает несколько вопросов, связанных с заявлением отводов. Встречаются случаи заявления сторон отвода всему составу суда, под которым заявители часто подразумевают одновременно весь численный состав судей отдельного суда. Учитывая то, что состав суда в значении, указанном в ст. 35 ГПК РК<sup>2</sup>, состоит из судей, рассматривающих находящееся в производстве дело, заявление об одновременном отводе всех судей суда рассмотрению не подлежит.

В случае повторного обращения лица, участвующего в деле, с заявлением об отводе по одним и тем же основаниям, судом может быть отказано в принятии заявления к рассмотрению путем вынесения определения без удаления в совещательную комнату. Несмотря на отсутствие нормы права, имеющей прямое применение к подобной ситуации, к такому выводу можно прийти исходя из смысла и содержания ч. 1 ст. 151, ч. 3 ст. 268 ГПК РК<sup>2</sup>.

#### ***Последствия неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле***

Надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте его рассмотрения является важным условием обеспечения лица права на судебную защиту. В этой связи законодатель возлагает на суд апелляционной инстанции обязанность по надлежащему извещению участников дела о судебном разбирательстве.

В судебном заседании суду необходимо проверить явку лиц, участвующих в деле, выяснить причину неявки отсутствующих лиц, а также были ли они надлежащим образом извещены о судебном разбирательстве. В случае неявки участников дела ввиду их ненадлежащего извещения, суду необходимо отложить судебное разбирательство.

Неявка участвующих в деле лиц, извещенных о судебном разбирательстве, не препятствует суду в рассмотрении дела. Он может отложить рассмотрение дела, если признает причину неявки уважительной.

Часть 3 ст. 418 ГПК РК<sup>2</sup> содержит новеллу — положение о том, что разбирательство дела в повторном заседании продолжается, если лица, участвующие в деле, не настаивают на разбирательстве с самого начала. В ранее действовавшей редакции ч. 3 ст. 352 ГПК РК<sup>2</sup> было закреплено правило о разбирательстве дела с начала.



После объяснений лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции приступает к исследованию доказательств. Порядок и пределы исследования доказательств определяются судом с учетом мнений лиц, участвующих в деле.

Частью 2 ст. 420 ГПК РК<sup>2</sup> предусмотрено, что суд апелляционной инстанции в случае необходимости оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что невозможность их представления в суд первой инстанции вызвана уважительными причинами.

ГПК РК ввел новую норму о судебных прениях в суде апелляционной инстанции. Они проводятся по правилам, предусмотренным ст. 217 ГПК РК<sup>2</sup>, при этом первым выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу или протест, и (или) его представитель.

По окончании судебных прений и заслушивания прокурора суд удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления. (ч. 3 ст. 421).

Полномочия суда апелляционной инстанции — его права и обязанности, которые могут быть реализованы в результате рассмотрения апелляционной жалобы, представления. В результате рассмотрения жалобы, протеста, исследования материалов дела и новых доказательств, с которыми ознакомлены стороны и другие участвующие в деле лица, суд второй инстанции может:

- оставить решение без изменения, а жалобу, протест — без удовлетворения;
- изменить решение суда первой инстанции;
- отменить решение суда первой инстанции и вынести новое решение;
- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения по основаниям, предусмотренным ст. 277 и пп. 2 — 5, 9, 10 ст. 279 ГПК РК<sup>2</sup>;
- отменить решение и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в случае установления нарушений норм процессуального права, предусмотренных пп. 1, 3 — 5 ч. 4 ст. 427 ГПК РК<sup>2</sup>;
- принять дело в свое производство для рассмотрения по существу по правилам суда первой инстанции в случае отмены решения судом по основаниям, предусмотренным пп. 2 ч. 4 ст. 427 ГПК РК<sup>2</sup>.

Полномочия суда второй инстанции по изменению решения и вынесению нового решения различны по содержанию, но условия их применения одинаковы.

Новое решение по содержанию противоположно решению суда первой инстанции, в нем основной вывод суда о правах и обязанностях сторон ме-

няется. Следовательно, новое решение — это иное суждение о существовании самого спорного права.

В отличие от этого изменение решения — это снижение или увеличение присужденной суммы, а также любое иное изменение резолютивной части решения и его мотивов (например, изменение сроков исполнения решения)<sup>87, 456</sup>.

### *Акты суда апелляционной инстанции*

Суд апелляционной инстанции выносит следующие акты:

- постановления — в случаях, предусмотренных пп. 1 — 5, а также пп. 6 ст. 424 ГПК РК<sup>2</sup> в случае принятия нового решения после рассмотрения дела по существу по правилам суда первой инстанции;

- определение — в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 409, пп. 4 и 6 ст. 424 ГПК РК<sup>2</sup> в случае отмены решения суда и принятия дела в производство суда апелляционной инстанции для рассмотрения по существу по правилам суда первой инстанции, а также в иных случаях, требующих вынесения судебного акта, когда дело не рассматривалось по существу.

В постановлении суда апелляционной инстанции должны быть указаны:

- 1) дата и место вынесения постановления;
- 2) наименование и состав суда, вынесшего постановление;
- 3) лицо, подавшее апелляционную жалобу, протест, другие лица, участвующие в деле, и представители;
- 4) предмет спора или заявленное требование;
- 5) обстоятельства дела, установленные судом первой инстанции; мотивы, по которым он руководствовался при вынесении решения или определения; краткое содержание решения суда первой инстанции;
- 6) краткое содержание апелляционных жалобы или протеста и отзыва на них;
- 7) основания, по которым суд апелляционной инстанции оставляет без изменения, отменяет либо изменяет решение суда первой инстанции;
- 8) мотивы, по которым суд апелляционной инстанции пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми он руководствовался;
- 9) выводы суда апелляционной инстанции по результатам рассмотрения дела;
- 10) распределение судебных расходов;
- 11) сроки и порядок обжалования, опротестования постановления.

Судебные акты суда апелляционной инстанции вступают в законную силу со дня их оглашения.

Суд апелляционной инстанции после рассмотрения дела и направления (вручения) копии судебного акта лицам, участвующим в деле, возвращает его в суд первой инстанции.

---

<sup>87</sup> Судебная власть / Под ред. И. Петрухина. — М., 2003.

## **ТЕМА 10**

### **ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

#### **10.1**

#### **ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ**

#### **КАССАЦИОННОЙ ПРОВЕРКИ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ**

Судебные акты, содержащие выводы суда по существу дела в целом или по отдельным частным вопросам судопроизводства, должны отвечать двум неперенным требованиям: законности и обоснованности.

Законность — такое состояние жизни общества, в котором, во-первых, существует качественное, непротиворечивое законодательство и, во-вторых, принятые нормы права уважаются, а также исполняются органами власти, должностными лицами, организациями и гражданами.

В случае нарушения закона государство должно обеспечивать надлежащую защиту нарушенных или оспоренных прав в установленном процессуальном порядке и реализацию принятых решений.

Однако правоприменительная деятельность судов знает немало случаев отклонения от указанных требований, когда суды выносят незаконные и (или) необоснованные судебные постановления, что свидетельствует о возможности существования судебных ошибок при рассмотрении и разрешении дел в порядке гражданского судопроизводства. Поэтому нужен правовой механизм, позволяющий своевременно выявлять и устранять судебные ошибки. Одним из таких механизмов является пересмотр решений и определений суда первой инстанции в кассационном порядке, т. е. кассационное производство.

Гражданский процесс — одна из форм защиты права. В статье 4 ГПК РК<sup>2</sup> закреплены задачи гражданского судопроизводства: а) защита и восстановление нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, государства и юридических лиц; б) соблюдение законности в гражданском обороте и публично-правовых отношениях; в) содействие мирному урегулированию спора; г) предупреждение правонарушений и формирование в обществе уважительного отношения к закону и суду.

Выносимые судами решения, определения и постановления должны быть законными и обоснованными. Разрешение гражданских дел не должно затягиваться. Быстрота защиты гражданских прав обеспечивается тщательной и всесторонней подготовкой дела к слушанию, высокими профессиональными знаниями судей, четкой организацией судебной деятельности.

Быстрота разбирательства и разрешения гражданских дел не должна препятствовать выяснению всех обстоятельств дела, обоснованности и за-

конности судебных решений и иных судебных постановлений. Под быстротой следует понимать не поспешность, а высокую организацию судебной деятельности.

Законность в деятельности судов означает полное соответствие всех их постановлений и совершаемых процессуальных действий нормам как материального, так и процессуального права, т. е. закону.

Законодатель, детально регламентируя гражданский процесс, допускает возможность судебных ошибок. Для их устранения и восстановления законности предусмотрена стадия пересмотра вступивших в законную силу решений в кассационном порядке.

Свойства судебного решения — законность и обоснованность — взаимосвязаны, но не тождественны. Решение суда считается обоснованным, если оно вынесено в полном соответствии с фактическими материалами дела, подкрепленными доказательствами, с достоверностью установленными судом.

Кассационное производство — это одна из стадий гражданского процесса, где проводится проверка вступивших в законную силу судебных актов, что является дополнительной гарантией защиты прав и охраняемых законом интересов сторон.

По мнению Б. С. Антимонова<sup>88</sup>, С. Л. Герзона<sup>89</sup>, И. Д. Перлова<sup>90</sup>, кассационная инстанция рассматривает и разрешает дело по существу.

На наш взгляд, более верна точка зрения Л. Ф. Лесницкой, которая считает, что суд кассационной инстанции, проверяя существо дела, сам заново его не решает, не устанавливает фактических обстоятельств по делу, а в случае необходимости направляет дело для нового решения в суд первой инстанции<sup>91</sup>. Суд кассационной инстанции сам не может устанавливать на основе своей оценки доказательств наличие или отсутствие тех или иных фактических обстоятельств по делу, так как установление фактов входит в компетенцию лишь суда первой инстанции, имеющего для этого необходимые процессуальные средства и гарантии.

Сущность пересмотра дел в кассационном порядке заключается в том, что уполномоченные на то суды проверяют законность вступивших в законную силу решений и определений после предварительной проверки ходатайств лиц, участвующих в деле, в том числе и прокурора, если он участвовал в деле.

---

<sup>88</sup> Антимонов Б. С., Герзон С. Л. Обжалование и пересмотр решения по гражданским делам. — М., 1947.

<sup>89</sup> Антимонов Б. С., Герзон С. Л. Адвокат в советском гражданском процессе. — М., 1954.

<sup>90</sup> Перлов И. Д. Кассационное производство в советском уголовном процессе. — М., 1968.

<sup>91</sup> Лесницкая Л. Ф. Пересмотр решения суда в кассационном порядке. — М., 1974.

Итак, кассационное производство — это урегулированное соответствующими нормами ГПК РК<sup>2</sup> общественное отношение, возникающее в связи и по поводу проверки вышестоящим судом законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных актов местных и других судов в случае соблюдения апелляционного порядка их обжалования, а также судебных актов специализированной судебной коллегии Верховного Суда Республики Казахстан.

Кассационное производство преследует также цель судебного контроля за деятельностью нижестоящих судов. Контроль суда кассационной инстанции за деятельностью нижестоящих судов и руководство ими имеют свои особенности. Они осуществляются в специфичной форме — в основном путем вынесения судом кассационной инстанции определений по каждому рассмотренному делу — и должно сочетаться с выраженным в Конституции РК<sup>1</sup> принципом независимости судей и подчинения их только закону. Контроль со стороны вышестоящих судов способствует единообразному пониманию нижестоящими судами законности. Суды кассационной инстанции, обращая внимание судов на ошибки, допущенные ими при разрешении дела, указывая пути их устранения, способствуют правильному пониманию и применению законов судами первой инстанции.

Это свидетельствует о том, что кассационное производство является особым по форме и содержанию методом проверки судебных постановлений, вступивших в законную силу. Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что кассационное производство по гражданским делам, как стадия процесса, есть совокупность процессуальных отношений, возникающих и развивающихся между судом кассационной инстанции и лицами, участвующими в деле, с целью проверки законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений суда первой инстанции.

Кассационное производство служит надежной гарантией защиты прав и охраняемых интересов лиц, участвующих в деле. Право обжалования решений в гражданском процессе не ставится в зависимость от цены и основания иска, от размера суммы, присужденной судом первой инстанции.

Задачи кассационного производства определены в ст. 449 УПК РК<sup>92</sup> посредством установления пределов рассмотрения дела по проверке судебных решений.

---

<sup>92</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31575852](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852).

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет законность судебных актов, вынесенных судами, по имеющимся в деле материалам в пределах доводов ходатайства, представления, протеста.

Суд кассационной инстанции в интересах законности вправе выйти за пределы ходатайства, представления или протеста и проверить законность обжалованного, опротестованного судебного акта в полном объеме.

Следовательно, пересмотр дел в кассационном порядке является исключительной стадией гражданского процесса. Ее исключительность определяется объектом пересмотра и порядком его проверки. На данной стадии обеспечиваются дополнительная проверка законности судебных постановлений и возможность исправления допущенных судебных ошибок.

Кроме того, важнейшая задача института пересмотра в кассационном порядке — направление судебной практики нижестоящих судов, обеспечение ее единообразия.

Сущность кассационного производства наиболее ярко раскрывают такие его характерные черты, как децентрализм, доступность, оперативность, коллегияльность, проверочный характер деятельности суда первой инстанции, сочетание в его деятельности элементов апелляции и ревизии.

Децентрализм кассационных инстанций означает, что в качестве суда кассационной (т. е. проверочной) инстанции выступает специализированная судебная коллегия Верховного Суда Республики Казахстан.

Доступность кассационного производства проявляется в следующем.

Ходатайства об оспаривании судебных актов, предусмотренных ч. 1 ст. 434 ГПК РК<sup>2</sup>, могут быть поданы сторонами, лицами, участвующими в деле, другими лицами, интересы которых затрагиваются судебными актами, и их представителями.

Председатель Верховного Суда Республики Казахстан вправе вносить представление на вступившие в законную силу судебные акты как по собственной инициативе, так и по ходатайству лиц, указанных в ч. 1 ст. 434 ГПК РК<sup>2</sup>.

Генеральный Прокурор Республики Казахстан вправе приносить протесты на вступившие в законную силу судебные акты как по собственной инициативе, так и по ходатайствам лиц, указанных в ч. 1 настоящей статьи, поданным ему по делам, предусмотренным в ч. 2 ст. 54 ГПК РК<sup>2</sup>.

Оперативность кассационного производства обусловлена сроками рассмотрения дела в суде кассационной инстанции.

В соответствии со ст. 443 ГПК РК<sup>2</sup> «Предварительное рассмотрение ходатайства» «ходатайство о пересмотре судебного акта в кассационном порядке изучается судьей кассационной инстанции, который в десятидневный срок разрешает следующие вопросы:

1) о наличии или отсутствии оснований к возврату ходатайства, предусмотренных частью первой статьи 442 ГПК;

2) о наличии или отсутствии оснований к истребованию судебного дела.

Ходатайство рассматривается в течение тридцати рабочих дней со дня его поступления, а в случае истребования дела — в течение тридцати рабочих дней со дня поступления дела».

Коллегиальность как черта кассационного производства означает, что гражданские дела в суде кассационной инстанции рассматриваются только коллегиально.

Верховный Суд рассматривает дела в кассационном порядке по ходатайствам лиц, указанных в ч. 1 ст. 435 ГПК РК<sup>2</sup>, об оспаривании вступивших в законную силу судебных актов местных и других судов в случае соблюдения апелляционного порядка их обжалования, а также судебных актов специализированной судебной коллегии Верховного Суда; а также по представлениям Председателя Верховного Суда и Генерального Прокурора на вступившие в законную силу судебные акты местных и других судов в случае несоблюдения апелляционного порядка их обжалования.

При этом указанные меры реагирования на нарушения законности в виде представления и протеста на вступившие в законную силу судебные акты вносятся как по собственной инициативе, так и по ходатайству сторон, лиц, участвующих в деле, других лиц, интересы которых затрагиваются судебными актами, и их представителей.

Ходатайства могут быть поданы сторонами, лицами, участвующими в деле, другими лицами, интересы которых затрагиваются судебными актами, и их представителями.

Дела по ходатайствам указанных лиц рассматриваются в коллегиальном составе не менее трех судей. Рассмотрение дел с участием большего количества судей не исключается.

Дела по представлению Председателя Верховного Суда и протесту Генерального Прокурора, внесенным на постановления суда кассационной инстанции по основаниям и в случаях, указанных в ч. 6 ст. 438 ГПК РК<sup>2</sup>, рассматриваются в коллегиальном составе не менее семи судей, но рассмотрение дел с участием большего количества судей не исключается.

Проверочный характер кассационного производства обусловлен его целями.

Как было указано выше, на данной стадии обеспечиваются дополнительная проверка законности судебных постановлений и возможность исправления допущенных судебных ошибок.

Не всякий судебный акт может быть пересмотрен кассационной инстанцией Верховного Суда, поскольку данная инстанция проводит ревизионную

проверку только на предмет наличия или отсутствия существенных нарушений норм права и не принимает дополнительных доказательств. Нарушение норм ГПК или умышленное их несоблюдение могут повлечь негативные правовые последствия для лиц, участвующих в деле. В связи с этим на стадии подготовки дела к судебному разбирательству должны быть соблюдены все установленные правила по представлению и раскрытию доказательств.

Основаниями для пересмотра в кассационном порядке вступивших в законную силу судебных актов, указанных в ч. 1 ст. 434 ГПК РК<sup>2</sup> (судебных актов местных и других судов — в случае соблюдения апелляционного порядка их обжалования, а также судебных актов специализированной судебной коллегии Верховного Суда), являются существенные нарушения норм материального и процессуального права, предусмотренных ст. 427 ГПК РК<sup>2</sup>.

Основаниями для пересмотра в кассационном порядке вступивших в законную силу судебных актов, указанных в ч. ч. 3 и 5 ст. 434 ГПК РК<sup>2</sup> (вступивших в законную силу судебных актов местных и других судов в случае несоблюдения апелляционного порядка их обжалования, а также по делам, 1) рассмотренным в порядке упрощенного производства; 2) окончанным мировым соглашением, соглашением об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации или соглашением об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры; 3) связанным с имущественными интересами физических лиц — при сумме иска менее двух тысяч месячных расчетных показателей — и юридических лиц — при сумме иска менее тридцати тысяч месячных расчетных показателей; 4) окончанным в связи с отказом от иска; 5) по делам об урегулировании неплатежеспособности, а также делам по спорам, возникающим в рамках реабилитационной процедуры и процедуры банкротства, в том числе о признании сделок, заключенных должником, недействительными, о возврате имущества должника, о взыскании дебиторской задолженности по искам банкротного или реабилитационного управляющего), а также постановлений кассационной инстанции являются исключительные случаи, требующие реагирования в интересах государства и обеспечения единообразия судебной практики. Это случаи, когда:

1) исполнение принятого постановления может привести к тяжким необратимым последствиям для жизни, здоровья людей либо для экономики и безопасности Республики Казахстан;

2) принятое постановление нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;

3) принятое постановление нарушает единообразие в толковании и применении судами норм права.



При наличии указанных оснований Председателем Верховного Суда РК вносится представление либо Генеральным Прокурором — протест о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта.

## 10.2

### ПРАВО КАССАЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ И ОПРОТЕСТОВАНИЯ

Ходатайство об оспаривании вступивших в законную силу судебных актов местных и других судов в кассационном порядке в случае соблюдения апелляционного порядка их обжалования, а также судебных актов специализированной судебной коллегии Верховного Суда могут быть поданы сторонами, лицами, участвующими в деле, другими лицами, интересы которых затрагиваются судебными актами, и их представителями. Тем самым законодатель определил круг лиц, имеющих право оспаривания вступивших в законную силу судебных актов.

Лиц, обладающих правом на подачу ходатайства, условно можно разделить на три группы:

1) стороны, определение которых дано в ч. 1 ст. 47 ГПК РК<sup>2</sup>, к которым относятся истец и ответчик;

2) лица, участвующие в деле. Таковыми в соответствии со ст. 43 ГПК РК<sup>2</sup> признаются стороны, третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, юридические лица или граждане, вступившие в процесс по основаниям, предусмотренным ст. ст. 55 и 56 ГПК РК<sup>2</sup>, в защиту прав других лиц, общественных и государственных интересов и для дачи заключения по делу; заявители и иные заинтересованные лица по делам, рассматриваемым судом в порядке особого производства, перечисленные в ст. 302 ГПК РК<sup>2</sup>.

К лицам, участвующим в деле, относятся заявители и государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения, организации, должностные лица, государственные служащие по делам, рассматриваемым в порядке гл. 29 ГПК РК<sup>2</sup>;

3) другие лица, интересы которых затрагиваются судебными актами.

При рассмотрении ходатайств лиц, не привлеченных к участию в деле, предметом исследования кассационной инстанции является вопрос о том, отразилось ли судебное решение на их правах и обязанностях. Поэтому наряду с соблюдением общих требований, предъявляемых к форме и содержанию ходатайства, указанные лица должны обосновать в своей жалобе, почему они считают спорное право принадлежащим им, а не лицам, участвующим в деле, указать на нарушение судебным актом конкретных прав и обязанностей относительно предмета спора; приобщить в подтверждение

своих доводов соответствующие доказательства, если они отсутствуют в деле. Если приведенные доводы признаны убедительными и кассационной инстанцией принято ходатайство лиц, не привлеченных к участию в деле, то на них должны быть распространены те же процессуальные права, которыми обладают участвующие в деле лица при кассационном обжаловании судебных актов, в то же время на них возлагаются и обязанности, которые несут участники соответствующих процессуальных отношений.

Формой обращения является ходатайство. В форме ходатайства подается и обращение прокурора по делам, в которых он является ответчиком, либо по искам, поданным им в собственных интересах.

Ходатайство может быть подано как лицами, указанными в ч. 1 ст. 435 ГПК РК<sup>2</sup>, так и их представителями. Такое право представитель может иметь в силу закона (например, родитель, обращающийся в защиту интересов малолетнего ребенка) либо тогда, когда такое полномочие на кассационное обжалование судебного акта специально оговорено в выданной ему доверенности.

Оформление полномочий представителя осуществляется в соответствии с требованиями ГК РК<sup>20</sup> с учетом особенностей, предусмотренных ст. 61 ГПК РК<sup>2</sup>. Полномочие на обжалование судебного акта в кассационном порядке должно быть предусмотрено в доверенности.

Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется орденом, выдаваемым юридической консультацией или адвокатской конторой, а при ведении им своей деятельности индивидуально — президиумом коллегии адвокатов. Ордер не дает ему права на обжалование судебного акта. Наличие такого полномочия должно быть подтверждено соответствующей доверенностью. Это не относится к тем случаям, когда адвокат назначен судом на основании ч. 1 ст. 325 ГПК РК<sup>2</sup> в качестве официального представителя — адвоката для представления защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу о признании гражданина ограниченно дееспособным, недееспособным. В этих случаях адвокат не может распоряжаться предметом спора (признавать иск), но не лишен права на обжалование решения суда исходя из его обязанности честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы представляемого им лица не запрещенными законодательством средствами. Иное привело бы к нарушению закрепленного в ст. 15 ГПК РК<sup>2</sup> принципа равноправия сторон.

Законодателем определены право и формы реагирования на нарушения законности, допущенные при рассмотрении дел судами первой и апелляционной инстанций и содержащиеся в судебных актах, вступивших в законную силу: Председателем Верховного Суда — в виде представления, Гене-

ральным Прокурором — в виде протеста. Указанные меры реагирования на нарушения законности вносятся Председателем Верховного Суда и Генеральным Прокурором как по собственной инициативе, так и по ходатайству сторон, лиц, участвующих в деле, других лиц, интересы которых затрагиваются судебными актами, и их представителей.

Ходатайство прилагается к представлению или протесту.

Лицо, подавшее ходатайство, в том числе прокурор, подавший его в качестве стороны по делу, вправе отказаться или отозвать ходатайство. Прокурор, принесший протест, вправе его отозвать путем подачи заявления в суд кассационной инстанции до рассмотрения ходатайства, протеста.

Отказ от ходатайства влечет прекращение производства в суде кассационной инстанции, в том числе и на стадии предварительного рассмотрения, поскольку является сознательным волеизъявлением лица, отказывающегося от пересмотра оспариваемого им судебного акта, поэтому повторная подача ходатайства не допускается, а в случае подачи возвращается без рассмотрения.

Правовые последствия отказа от ходатайства, протеста изложены в норме комментируемой статьи. Суд кассационной инстанции прекращает производство в суде кассационной инстанции, не проверяя, не противоречит ли такой отказ от ходатайства, протеста закону и не нарушает ли чьи-либо права, свободы и законные интересы.

Прокурор, принесший протест, не наделен правом на отказ от него. Таким правом обладает только прокурор, подавший ходатайство в качестве стороны по делу, т. е. при рассмотрении дела в суде первой инстанции прокурор являлся либо истцом, либо ответчиком.

Заявление об отказе от ходатайства или об отзыве ходатайства, протеста подается в письменной форме лицом, подавшим ходатайство, принесшим протест, либо их представителями.

В случае отзыва ходатайство, протест могут быть поданы повторно в сроки, установленные ч. 1 ст. 436 ГПК РК<sup>2</sup>, — в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу оспариваемых судебных актов.

Отзыв ходатайства, протеста свидетельствует о том, что автор обращения отказался от намерения обжаловать судебный акт в кассационной инстанции в данный момент, но сохраняет право на обжалование в кассационном порядке в дальнейшем в пределах процессуальных сроков.

Если на судебные акты ходатайство подано другими лицами и по нему принято решение о передаче ходатайства с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, то дело подлежит рассмотрению по существу в порядке, установленном настоящей главой комментируемого закона, в том числе и при установлении обстоятельств, указанных в ч. 3 данной статьи.

## **ТЕМА 11 ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

### **11.1**

#### **ПОНЯТИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА И ОРГАНЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ**

Для функционирования судебной системы и системы государственной власти в целом необходимо надлежащее исполнение решений судов и соответствующих органов государственной власти. Исполнение является важнейшим участком правовой практики, отражающим эффективность всего механизма правового регулирования и способность права воздействовать на мотивацию и поведение человека. Право, не выраженное в действиях его субъектов, пусть и подтвержденное судебным или иным актом органов гражданской юрисдикции, является несуществующим, что отражает ненормальность такой фактической ситуации.

Следует отметить особую роль института частных судебных исполнителей, введенного в Казахстане, благодаря внедрению которого количество реально исполненных гражданских дел увеличилось.

В соответствии с ГПК РК<sup>2</sup> гражданское дело должно быть рассмотрено в срок не более двух месяцев, по делам об оспаривании действий должностных лиц — не более месяца. Согласно Закону РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup> исполнение по исполнительным документам судебными исполнителями должно быть закончено не более чем в двухмесячный срок со дня возбуждения исполнительного производства, за исключением исполнительных документов о периодических взысканиях, а также кроме случаев, когда законодательными актами установлены иные сроки исполнения. По исполнительным документам, связанным со сносом строений, с производством технологических операций, а также об имущественных взысканиях, требующих оценки имущества с привлечением специалистов, производства экспертизы, реализации, розыска имущества должника, исполнение должно быть закончено не более чем в четырехмесячный срок. На практике, как правило, исполнительное производство не укладывается в рамки двухмесячного срока и может длиться месяцами и годами.

После вынесения судом первой инстанции решения, вступившего в законную силу, и выдачи исполнительного листа взыскателю необходимо в первую очередь обратиться в территориальный отдел судебных исполнителей либо к частному судебному исполнителю (на усмотрение взыскателя), написать заявление о возбуждении исполнительного производства и при-

ложить подлинник исполнительного листа и заверенную судом копию решения, если заявление подписывается представителем взыскателя, то необходимо также приложить копию доверенности. После этого судебный исполнитель не позднее трех рабочих дней возбуждает исполнительное производство и принимает меры, о чем выносит постановление. Судебный исполнитель одновременно с возбуждением исполнительного производства принимает меры по обеспечению исполнения исполнительных документов, предусмотренных Законом<sup>4</sup>, а также выявляет наличие иных исполнительных производств в отношении должника, в случае выявления извещает взыскателя и разъясняет порядок очередности удовлетворения его требований. Исполнительный лист предъявляется по месту регистрации должника либо по месту его постоянного проживания, либо по месту его работы с осуществлением исполнительных действий по месту предъявления, а также по месту регистрации либо нахождения его имущества. Если должником является юридическое лицо, то исполнительный лист предъявляется по месту регистрации либо фактического нахождения его органа (учредителя) с осуществлением исполнительных действий по месту предъявления, а также по месту регистрации либо нахождения его имущества. Если в ходе исполнительного производства выяснится, что должник находится не по адресу, указанному в исполнительном листе, а в другой административно-территориальной единице, то государственный судебный исполнитель немедленно выносит об этом постановление и в течение трех рабочих дней направляет исполнительный лист и материалы исполнительного производства по адресу нахождения должника, в свою очередь частный судебный исполнитель по согласованию со взыскателем вправе выехать за пределы территориального округа.

Судебный исполнитель в течение трех рабочих дней со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление об отказе в возбуждении исполнительного производства, если:

- 1) исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем, за исключением случаев, когда исполнительное производство подлежит возбуждению без заявления взыскателя;
- 2) исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий;
- 3) истек и не восстановлен судом срок предъявления исполнительного документа к исполнению;
- 4) документ не является исполнительным либо не соответствует требованиям, предъявляемым к исполнительным документам;

5) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению и исполнительное производство по нему было прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 47 Закона<sup>4</sup>;

6) не вступил в законную силу судебный акт, акт органа (должностного лица), который является исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ, за исключением исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению;

7) взыскатель не внес на текущий счет частного судебного исполнителя сумму, необходимую для осуществления исполнительных действий;

8) к исполнительному документу не приложена копия судебного акта с отметкой о вступлении в законную силу, заверенная подписью судьи и печатью суда.

Также имеются основания для приостановления исполнительного производства, которые оговорены в ст. 42 Закона, основания прекращения исполнительного производства, указанные в ст. 47 Закона, и возврат исполнительных документов (ст. 48)<sup>4</sup>.

Обращение взыскания на имущество должника включает изъятие имущества и (или) его принудительную реализацию либо передачу взыскателю. Взыскание по исполнительным документам обращается, в первую очередь, на денежные суммы должника, в том числе и находящиеся в банках и организациях, осуществляющих отдельные виды банковских операций, если иной порядок не определен в исполнительном документе. При отсутствии у должника денежных сумм, достаточных для погашения задолженности, взыскание обращается на другое принадлежащее должнику движимое и недвижимое имущество. На заложенное имущество может быть обращено взыскание при недостаточности прочего имущества должника для полного удовлетворения всех предъявленных к нему требований, не обеспеченных залогом, с соблюдением установленных гражданским законодательством Республики Казахстан прав залогодержателя.

При обращении взыскания на долю должника в общем имуществе судебный исполнитель обязан известить сособственников имущества и предоставить им право преимущественной покупки доли должника в общем имуществе. Стоимость доли указывается в извещении на основании письменного заключения специалиста.

В целях обеспечения исполнения исполнительного документа судебный исполнитель обязан наложить арест на имущество должника, в том числе в случаях, предусмотренных законом, с санкции суда. При этом судебный исполнитель вправе не применять правила очередности обращения взыскания на имущество должника. Арест имущества должника состоит в запрете на распоряжение им, а также объявлении запрета пользования и распоря-

жения его денежными суммами, находящимися в банках и иных организациях, осуществляющих отдельные виды банковских операций, о чем выносится постановление о наложении ареста на имущество должника. Арест на деньги и другое имущество, находящиеся в банках и организациях, осуществляющих отдельные виды банковских операций, налагается судебным исполнителем только с санкции суда. Арест на деньги, находящиеся на банковском счете должника, налагается в той сумме, которая необходима для исполнения исполнительного документа с учетом исполнительской санкции, расходов по исполнению и оплаты деятельности частного судебного исполнителя.

Судебный исполнитель производит опись имущества должника в количестве, необходимом для погашения присужденной взыскателю суммы, расходов по исполнению и расходов по оплате деятельности частного судебного исполнителя. Опись имущества производится в присутствии должника и понятых и с составлением протокола. В случае отсутствия физического лица или представителя юридического лица, являющегося должником, который был заранее уведомлен о совершении исполнительных действий, опись составляется в присутствии понятых.

При обращении взыскания на имущество должника его реализация осуществляется в следующей очередности:

1) в первую очередь — имущество, непосредственно не участвующее в производстве, в том числе ценные бумаги, валютные ценности, драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные изделия, транспортные средства;

2) во вторую очередь — готовая продукция (товары), а также иные материальные ценности, непосредственно не участвующие и не предназначенные для непосредственного участия в производстве;

3) в третью очередь — объекты недвижимого имущества, а также сырье и материалы, станки, оборудование, другие основные средства, предназначенные для непосредственного участия в производстве;

4) в четвертую очередь — имущество, переданное другим лицам по договору аренды (имущественного найма), займа, проката или иным договорам.

Реализация арестованного имущества, кроме имущества, изъятого по закону из оборота, независимо от оснований ареста и видов имущества производится судебным исполнителем через торговые организации на комиссионных началах, а также на торгах в форме аукциона. Торги в форме аукциона проводятся частным судебным исполнителем самостоятельно, а государственным судебным исполнителем — через специализированную торговую организацию.

Выбор формы реализации имущества определяется судебным исполнителем с учетом вида имущества.

Имущество стоимостью:

- до трехсот месячных расчетных показателей реализуется на комиссионных началах, за исключением недвижимого имущества;

- от трехсот до тысячи месячных расчетных показателей — на торгах в форме аукциона.

На электронном аукционе реализуется имущество, подлежащее государственной регистрации и (или) стоимость которого превышает тысячу месячных расчетных показателей.

Из суммы, взысканной государственным судебным исполнителем с должника, сначала погашаются штрафы, наложенные на него в процессе исполнения исполнительного документа, после этого покрываются расходы по исполнению, остальная сумма поступает на удовлетворение требований взыскателей, в том числе по исполнительным документам, находящимся у других судебных исполнителей, в пределах административно-территориальной единицы.

При недостаточности взысканной с должника суммы для удовлетворения всех требований по исполнительным документам эта сумма распределяется между взыскателями в порядке очередности, установленной настоящим Законом<sup>4</sup>.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди. При недостаточности взысканной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди эти требования удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме.

В первую очередь удовлетворяются требования: 1) по взысканию алиментов; 2) по возмещению вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также в связи со смертью кормильца; 3) требования работников, вытекающие из трудовых правоотношений.

Во вторую очередь удовлетворяются: а) требования о выплате вознаграждения, причитающегося авторам за использование произведения, изобретения, полезной модели, промышленного образца, на которые выданы патенты; б) требования граждан по возмещению ущерба, причиненного их имуществу преступлением или административным правонарушением.

В третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом, включая вознаграждение (интерес), возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, неустойку (штраф, пеню), необходимые издержки по содержанию заложенного имущества, а также возмещение расходов залогодержателя по взысканию.



В четвертую очередь удовлетворяются требования по налогам и другим обязательным платежам в бюджет; требования юридических лиц по возмещению ущерба, причиненного преступлением или административным правонарушением.

В пятую очередь удовлетворяются все остальные требования.

Кроме этого с должника подлежат взысканию расходы по совершению исполнительных действий, к которым относятся:

- 1) выявление, осмотр, оценка его имущества;
- 2) организация и проведение описи и ареста имущества, перевозка и хранение;
- 3) организация реализации арестованного имущества;
- 4) оплата переводчиков, специалистов и других лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий;
- 5) перевод (пересылка) по почте взыскателю взысканных сумм;
- 6) банковские расходы, связанные с выдачей взысканных сумм с контрольного счета наличности и текущего счета;
- 7) розыск должника;
- 8) авансовый взнос взыскателя;
- 9) проезд судебного исполнителя при совершении исполнительных действий на всех видах общественного транспорта — городском, пригородном и местных сообщений (кроме такси), в том числе оплата командировочных расходов судебных исполнителей;
- 10) другие необходимые действия в процессе исполнения исполнительного документа;
- 11) иные вознаграждения лицам, привлеченным судебным исполнителем в процессе исполнения.

Расходы по совершению исполнительных действий взыскиваются с должника в пользу лиц или организаций, понесших эти затраты.

Государственный судебный исполнитель после полного исполнения исполнительного документа предлагает должнику добровольно оплатить исполнительскую санкцию в доход государства в размере десяти процентов от взысканной суммы или стоимости имущества или десяти месячных расчетных показателей с физических лиц и двадцати месячных расчетных показателей с юридических лиц по исполнительным документам неимущественного характера.

В случае отказа должника государственный судебный исполнитель взыскивает исполнительскую санкцию на основании вынесенного постановления о взыскании с него исполнительской санкции.

За неисполнение исполнительного документа должник может быть привлечен к административной либо уголовной ответственности. Одной из

главных новелл Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup> стало внесение поправки о том что в случае несвоевременного исполнения должником требований исполнительного документа имущественного характера судебный исполнитель вправе обратиться в суд о взыскании с должника пени в доход взыскателя в размере 0,1 процента от суммы взыскания или стоимости имущества, подлежащего передаче, за каждый день просрочки с момента возбуждения исполнительного производства. Введение в законодательство ответственности за несвоевременный возврат денежных средств позволит дисциплинировать должников и позволит увеличить количество исполненных решений судов.

## 11.2

### ОСНОВАНИЯ СОВЕРШЕНИЯ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ. ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Основанием для применения мер принудительного исполнения является исполнительный документ, принятый судебным исполнителем к своему производству.

Исполнение судебных документов, выдаваемых на основании судебных актов, возлагается на судебных исполнителей территориальных органов и отделов, уполномоченного органа по обеспечению исполнения исполнительных документов.

Исполнительными называются документы, в которых выражается содержание основания исполнения, предъявление которых необходимо для начала исполнительного производства<sup>93</sup>.

Перечень исполнительных документов регламентирован в ст. 9 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup>. Исполнительными документами являются:

- 1) исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов;
- 2) судебные приказы, выдаваемые в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан;
- 3) исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов о принудительном исполнении на территории Республики Казахстан решений международных, иностранных судов и арбитражей;
- 4) исполнительные листы, выдаваемые на основании определения суда о принудительном исполнении арбитражных решений;
- 4-1) определения судов об обеспечении или отмене обеспечения иска;

---

<sup>93</sup> Ярков В. В. Исполнительные документы // Юридический мир. — 1999. — № 1 — 3.

5) постановления судов, вынесенные по делу об административном правонарушении в случаях, предусмотренных Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях<sup>47</sup>;

6) постановления органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях в случаях, предусмотренных Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях<sup>47</sup>;

...

8) постановления судебного исполнителя о взыскании исполнительской санкции;

9) постановление судебного исполнителя о возмещении расходов, понесенных при совершении исполнительных действий;

10) постановление частного судебного исполнителя об утверждении сумм оплаты его деятельности;

11) предписания о необходимости уплаты штрафа, выданные органом (должностным лицом), уполномоченным налагать административные взыскания;

11) исполнительная надпись;

12) постановление суда о наложении ареста на имущество, вынесенное по уголовному делу;

13) налоговый приказ о взыскании задолженности физического лица.

### ***Сроки предъявления исполнительных документов к исполнению***

1. Исполнительные документы могут быть предъявлены к принудительному исполнению в следующие сроки:

1) судебные приказы и исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов, — в течение трех лет;

2) исполнительные листы, выдаваемые на основании определения суда о принудительном исполнении арбитражных решений, решений международных и иностранных арбитражей, — в течение трех лет;

3) постановления судов, вынесенные по делу об административном правонарушении, — в течение одного года, если законом не установлены иные сроки;

4) постановления органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях, — в течение одного года;

...

6) предписания о необходимости уплаты штрафа, выданные органом (должностным лицом), уполномоченным налагать административные взыскания, — в течение одного года;

- 6) исполнительные надписи — в течение трех лет;
- 7) постановления государственного судебного исполнителя о взыскании исполнительской санкции — в течение трех лет;
- 8) постановления судебного исполнителя о возмещении расходов, понесенных при совершении исполнительных действий, — в течение трех лет;
- 9) постановления частного судебного исполнителя об утверждении сумм оплаты его деятельности — в течение трех лет;
- 10) постановления суда о наложении ареста на имущество, вынесенное по уголовному делу, — в течение одного года;
- 11) исполнительные листы о взыскании штрафа за уголовный проступок и (или) преступление могут быть предъявлены к исполнению после вступления приговора в законную силу:
  - в течение одного года при осуждении за уголовный проступок;
  - в течение трех лет — при осуждении за преступление небольшой тяжести;
  - в течение шести лет — при осуждении за преступление средней тяжести;
  - в течение десяти лет — при осуждении за тяжкое преступление;
  - в течение пятнадцати лет — при осуждении за особо тяжкое преступление.

Сторонами исполнительного производства являются взыскатель и должник.

2. Взыскателем является физическое или юридическое лицо, в пользу или в интересах которого выдан исполнительный документ.

3. Должником является физическое или юридическое лицо, обязанное выполнить требования, предусмотренные исполнительным документом.

4. В исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников (соучастников). Каждый из них участвует в исполнительном производстве самостоятельно. Соучастник может поручить представлять свои интересы в исполнительном производстве другому соучастнику с его согласия, за исключением случаев, когда по исполнительному документу на должника возложены обязанности, которые он может совершить только сам (личные обязанности).

### **11.3**

#### **ОБЩИЕ УСЛОВИЯ СОВЕРШЕНИЯ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ. ПРИНЯТИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ДОКУМЕНТА К ПРОИЗВОДСТВУ**

Судебный исполнитель возбуждает исполнительное производство на основании исполнительного документа по заявлению взыскателя, если иное

не установлено Законом РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 г. № 261-IV<sup>4</sup> и иными законодательными актами Республики Казахстан.

Заявление подписывается взыскателем либо его представителем. Представитель прилагает к заявлению доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия. В заявлении может содержаться ходатайство о наложении ареста на имущество должника в целях обеспечения исполнения содержащихся в исполнительном документе требований, а также об установлении для должника ограничений, предусмотренных Законом РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup>.

Государственный судебный исполнитель возбуждает исполнительное производство без заявления взыскателя в случаях, когда исполнительный документ направлен ему судом, другим органом (должностным лицом).

Частный судебный исполнитель возбуждает исполнительное производство без заявления взыскателя в случаях, когда исполнительный документ направлен ему в порядке, предусмотренном пп. 2) п. 1 ст. 162 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup>.

Судебный исполнитель после поступления к нему исполнительного документа, соответствующего установленным законом требованиям, не позднее трех рабочих дней возбуждает исполнительное производство, о чем выносит постановление, которое направляет должнику.

При этом частный судебный исполнитель с взыскателем заключает соглашение (договор) об условиях исполнения исполнительного документа, разясняет права и обязанности, предусмотренные настоящим Законом<sup>4</sup>.

Судебный исполнитель одновременно с возбуждением исполнительного производства принимает меры по обеспечению исполнения исполнительных документов, предусмотренных настоящим Законом<sup>4</sup>, а также путем проверки посредством государственной автоматизированной информационной системы исполнительного производства выявляет наличие иных исполнительных производств в отношении должника, в случае выявления извещает взыскателя и разясняет порядок очередности удовлетворения его требований согласно настоящему Закону<sup>4</sup>.

После возбуждения исполнительного производства любое исполнение обязанностей должника перед взыскателем должно происходить с обязательным извещением судебного исполнителя.

Судебный исполнитель в течение трех рабочих дней со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление об отказе в возбуждении исполнительного производства, если:

1) исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем, за исключе-

нием случаев, когда исполнительное производство подлежит возбуждению без заявления взыскателя;

2) исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий;

3) истек и не восстановлен судом срок предъявления исполнительного документа к исполнению;

4) документ не является исполнительным либо не соответствует требованиям, предъявляемым к исполнительным документам;

5) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению, и исполнительное производство по нему было прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 47 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»<sup>4</sup>;

б) не вступил в законную силу судебный акт, акт органа (должностного лица), являющийся исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ, за исключением исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению;

7) взыскатель не внес на текущий счет частного судебного исполнителя сумму, необходимую для осуществления исполнительных действий;

8) к исполнительному документу не приложена копия судебного акта с отметкой о вступлении в законную силу, заверенная подписью судьи и печатью суда;

9) уполномоченными органами не представлены сведения и документы, предусмотренные ст. 896 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях<sup>47</sup>.

Копия постановления судебного исполнителя об отказе в возбуждении исполнительного производства с приложением всех поступивших документов не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляется взыскателю, а также в суд или орган (должностному лицу), выдавший исполнительный документ.

Частный судебный исполнитель возвращает документ взыскателю. В постановлении о возврате должны быть указаны основания, по которым он возвращается.

Устранение обстоятельств, предусмотренных ст. 38 Закона<sup>4</sup>, не препятствует повторному направлению (предъявлению) исполнительного документа судебному исполнителю в порядке, установленном настоящим Законом.

Для устранения обстоятельств, предусмотренных пп. 7) п. 1 ст. 38 Закона<sup>4</sup>, частный судебный исполнитель устанавливает для взыскателя десятидневный срок. Если в указанный срок взыскатель не внесет на текущий

счет необходимую сумму, исполнительный документ считается не предъявленным к исполнению и возвращается взыскателю.

Датой подачи исполнительного документа, поступившего к судебному исполнителю после устранения его недостатков или позже установленного срока, считается день его вторичного поступления.

Исполнительный документ, поступивший с неустраненными недостатками, указанными в постановлении о его возврате, исполнению не подлежит и возвращается органу или лицу, его направившему.

### ***Сроки исполнения исполнительных документов***

Исполнение по исполнительным документам судебными исполнителями должно быть закончено не более чем в двухмесячный срок со дня возбуждения исполнительного производства, за исключением исполнительных документов о периодических взысканиях, а также кроме случаев, когда законодательными актами установлены иные сроки исполнения.

По исполнительным документам, связанным со сносом строений, с производством технологических операций, а также по исполнительным документам об имущественных взысканиях, требующих оценки имущества с привлечением специалистов, производства экспертизы, реализации, розыска имущества должника, исполнение должно быть закончено не более чем в четырехмесячный срок.

Иные, не предусмотренные Законом<sup>4</sup>, сроки могут быть оговорены между взыскателем и частным судебным исполнителем в письменной форме.

В срок исполнительного производства не включается время, в течение которого исполнение исполнительных документов было приостановлено, отсрочено либо рассрочено по основаниям, предусмотренным настоящим Законом.

### ***Исполнительное производство подлежит приостановлению в случаях:***

1) смерти должника или взыскателя, вступления в законную силу решения суда о признании должника или взыскателя безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим, если правоотношение допускает правопреемство;

2) реорганизации юридического лица, являющегося должником, или принятия судом в установленном законодательством порядке решения о возбуждении производства о несостоятельности (банкротстве), о принудительной ликвидации;

3) вступления в законную силу решения суда о признании взыскателя или должника недееспособным, ограниченно дееспособным;

...

5) подачи жалобы в суд на действия (бездействие) или решения органов (должностных лиц), наложивших административное взыскание;

6) вынесения постановления судом или должностным лицом, которому законодательством Республики Казахстан предоставлено право приостановления исполнения судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ, а также предоставления судом отсрочки, рассрочки исполнения на определенный срок;

6-1) принудительного выселения граждан, относящихся к социально уязвимым слоям населения, из единственного жилища на территории Республики Казахстан в период отопительного сезона в соответствии с п. 3-1 ст. 29 Закона РК «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. № 94-І<sup>94</sup>;

7) предъявления в суд иска об исключении из описи (освобождение от ареста) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу;

8) принятия Национальным банком Республики Казахстан решения о лишении или приостановлении действия лицензий на осуществление деятельности на финансовом рынке или решения по проведению консервации финансовой организации;

9) возбуждения судом дела о принудительной ликвидации банка, страховой (перестраховочной) организации, добровольного накопительного пенсионного фонда;

10) принятия судом решения о реструктуризации финансовой организации;

10-1) принятия судом решения о реструктуризации организации, входящей в банковский конгломерат в качестве родительской организации и не являющейся финансовой организацией;

...

11-1) временного отсутствия должника на срок более одного месяца (нахождения должника в лечебном учреждении, служебной командировке, вне пределов населенного пункта, в том числе в связи с прохождением срочной воинской службы в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан) при условии, что исполнительное производство не может осуществляться без его участия;

11-2) невнесения взыскателем на текущий счет суммы, необходимой для осуществления исполнительных действий, к сроку, назначенному частным судебным исполнителем;

---

<sup>94</sup> Закон Республики Казахстан «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. № 94-І (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1007658](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658).



12) письменного обращения взыскателя;

13) истребования исполнительного производства судом, прокуратурой или иными правоохранительными органами, наделенными таким правом;

14) если судом в отношении должника объявлен розыск.

В случае, предусмотренном пп. 7) ч. 1 настоящей статьи, исполнительные действия приостанавливаются только в части имущества, в отношении которого предъявлен иск об исключении из описи (освобождение от ареста).

В случае, предусмотренном пп. 12) ч. 1 ст. 42 Закона<sup>4</sup>, исполнительные действия в части проведения уже объявленных торгов, а также исполнения инкассовых распоряжений не приостанавливаются.

### ***Основания и последствия прекращения исполнительного производства***

1. Исполнительное производство прекращается, если:

1) взыскатель отказался от взыскания;

1-1) вступило в законную силу определение суда об утверждении соглашения об урегулировании неплатежеспособности;

2) взыскатель и должник заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

2-1) стороны исполнительного производства заключили соглашение об урегулировании спора в порядке медиации;

3) после смерти гражданина, являвшегося взыскателем или должником, установленные решением требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику умершего лица;

4) утрачена возможность исполнения исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий);

5) отменено решение соответствующего органа, на основании которого выдан исполнительный документ;

6) завершена ликвидация юридического лица, являвшегося взыскателем или должником, — при отсутствии правопреемника либо исполнительный документ направлен для исполнения банкротному управляющему или реабилитационному управляющему, или в ликвидационную комиссию юридического лица, являющегося должником;

7) взыскание или иное требование исполнительного документа исполнено в полном объеме;

7-1) отсутствует задолженность по исполнительным производствам о взыскании алиментов после наступления совершеннолетия;

8) взыскатель отказался от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю;

8-1) в ходе исполнения исполнительного документа о конфискации имущества у должника отсутствует имущество, в том числе деньги, ценные бумаги или доходы, принятые судебным исполнителем все предусмотренные законом меры по выявлению его имущества или доходов оказались безрезультатными;

9) вступило в законную силу решение суда о прекращении реструктуризации по основанию, предусмотренному пп. 2) ч. 1 ст. 312-6 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан<sup>2</sup>.

2. В случаях прекращения исполнительного производства судебный исполнитель выносит об этом постановление в течение суток. Исполнительный документ либо его копия с соответствующей отметкой направляется судебным исполнителем в суд или другой орган, выдавший документ.

Одновременно с прекращением исполнительного производства подлежат отмене меры принудительного исполнения. По исполнительным документам, прекращенным на основании пп. пп. 1), 2), 2-1) и 7) п. 1 ст. 47 Закона<sup>4</sup>, после исполнения которых взысканию подлежат: исполнительская санкция, расходы по исполнению, пени и сумма оплаты деятельности частного судебного исполнителя. Меры обеспечения исполнения подлежат отмене только после их взыскания.

В случаях осуществления должником платежа посредством платежного шлюза «электронного правительства» и платежных систем, интегрированных с государственной автоматизированной информационной системой исполнительного производства, прекращение исполнительного производства формируется в электронной форме, и меры принудительного исполнения снимаются автоматически.

Прекращенное исполнительное производство не может быть начато вновь, за исключением случаев восстановления судом срока предъявления исполнительного документа к исполнению либо признания незаконными действий судебного исполнителя по исполнению исполнительного документа, производство по которому прекращено.

## ЛИТЕРАТУРА

### НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ

#### *Республики Казахстан*

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г.) (с изм. и доп. по сост. на 23.03.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1005029](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029).

2. Конституционный закон Республики Казахстан «О выборах в Республике Казахстан» от 28 сентября 1995 г. № 2464 (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1004029](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1004029).

3. Конституционный закон Республики Казахстан «О республиканском референдуме» от 2 ноября 1995 г. № 2592 (с изм. и доп. по сост. на 15.06.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1009732](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1009732).

4. Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 г. № 132-II (с изм. и доп. по сост. на 21.02.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1021164](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021164).

5. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 г. (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1006061#pos=5;-156](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061#pos=5;-156).

6. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 г. № 411-I (с изм. и доп. по сост. на 13.11.2015 г.) (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1013921](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013921).

7. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 г. № 377-V (с изм. и доп. по сост. на 22.07.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34329053](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34329053).

8. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 г. № 518-IV (с изм. и доп. по сост. на 27.12.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31102748](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748).

9. Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 г. № 193-IV (с изм. и доп. по сост. на

01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30479065](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30479065).

10. Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» от 25 декабря 2017 г. № 120-VI (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=36148637](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36148637).

11. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 г. № 235-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=31577399](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=31577399).

12. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31575852](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852).

13. Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам судопроизводства» от 11 июля 2001 г. № 238-II. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1023935](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1023935).

14. Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Казахстан по вопросам совершенствования судебной системы» от 10 декабря 2009 г. № 227-IV. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30531468](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30531468).

15. Закон Республики Казахстан «О воинской службе и статусе военнослужащих» от 16 февраля 2012 г. № 561-IV (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31130640](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31130640).

16. Закон Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан» от 23 ноября 2015 г. № 416-V (с изм. и доп. по сост. на 10.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=36786682](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=36786682).

17. Закон Республики Казахстан «О жилищных отношениях» от 16 апреля 1997 г. № 94-I (с изм. и доп. по сост. на 11.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1007658](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658).

18. Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 г. № 401-IV (с изм. и доп. по сост. на 31.10.2015 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=30927376](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=30927376).

19. Закон Республики Казахстан «О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан» от 23 января 2001 г. № 148-II (с изм. и доп. по сост. на 10.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1021546](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021546).

20. Закон Республики Казахстан «О правовых актах» от 6 апреля 2016 г. № 480-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=37312788](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37312788).

21. Закон Республики Казахстан «О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией» от 7 апреля 1995 г. № 2184 (с изм. и доп. по сост. на 28.12.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1003575](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1003575).

22. Закон Республики Казахстан «О прокуратуре» от 30 июня 2017 г. № 81-VI (с изм. по сост. на 21.01.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31690116](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31690116).

23. Закон Республики Казахстан «О противодействии коррупции» от 18 ноября 2015 г. № 410-V (с изм. и доп. по сост. на 01.01.2020 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=33478302](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33478302).

24. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 г. № 176-VI (с изм. от 21.02.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document?doc\\_id=33024087](https://online.zakon.kz/m/document?doc_id=33024087).

25. Закон Республики Казахстан «Об административных процедурах» от 27 ноября 2000 г. № 107-II (с изм. и доп. по сост. на 25.11.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1020750](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1020750).

26. Закон Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 г. № 261-IV (с изм. и доп. по сост. на 24.04.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30617206](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30617206).

27. Постановление Правительства Республики Казахстан «Об утверждении Правил оформления документов на выезд за пределы Республики Казахстан на постоянное место жительства» от 28 марта 2012 г. № 361 (с изм. и доп. по сост. на 29.09.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31149623](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31149623).

28. Приказ Генерального Прокурора Республики Казахстан «Об утверждении Инструкции об организации прокурорского надзора за применением законов в гражданском судопроизводстве и представительства интересов государства в судах» от 29 января 2016 г. № 21. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 27 февраля 2016 г. № 13298. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=34628008](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=34628008).

29. Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан «Об утверждении Правил организации противотуберкулезной помощи в учреждениях

уголовно-исполнительной системы, Перечня заболеваний, являющихся основанием освобождения от отбывания наказания, Правил медицинского освидетельствования осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью» от 19 августа 2014 г. № 530 (с изм. и доп. по сост. на 23.12.2019 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=31620762](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31620762).

***Нормативные постановления  
Верховного Суда Республики Казахстан***

30. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О некоторых вопросах применения судами норм главы 29 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан» от 24 декабря 2010 г. № 20 (с изм. и доп. от 19.01.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30922992](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30922992).

31. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака (супружества)» от 28 апреля 2000 г. № 5 (с изм. и доп. по сост. на 31.03.2017 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1018064](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018064).

32. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении лица умершим» от 25 сентября 1968 г. № 9 (с изм. и доп. по сост. на 20.04.2018 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1008522](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008522).

33. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О практике рассмотрения судами споров о праве на жилище, оставленное собственником» от 20 апреля 2006 г. № 3 (с изм. от 22.12.2008 г.). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://www.zakon.kz/6\\_0891-normativnoe-postanovlenie-verkhovnogo.html](https://www.zakon.kz/6_0891-normativnoe-postanovlenie-verkhovnogo.html).

***Казахской ССР, РСФСР***

34. Гражданский процессуальный кодекс Казахской ССР от 28 декабря 1963 г. (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=1004274](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=1004274).

35. Гражданский процессуальный кодекс Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 10 июля 1923 г. (утратил силу). [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document/?doc\\_id=30111282](https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=30111282).

### *Стран дальнего зарубежья*

36. Гражданский процессуальный кодекс ФРГ (Бонн, ноябрь 1996 г.) Zivilprozessordnung der BRD. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1025083](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1025083).

### **ПРОГРАММЫ, ПОСЛАНИЯ ПРЕЗИДЕНТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

37. Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана «Казахстан в новой глобальной реальности: рост, реформы, развитие» от 30 ноября 2015 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.akorda.kz/ru/addresses/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-nazarbaeva-narodu-kazahstana-30-noyabrya-2015-g>.

38. Программа Президента Республики Казахстан «План нации — 100 конкретных шагов» от 20 мая 2015 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000100>.

### **ОСНОВНАЯ ЛИТЕРАТУРА**

39. Аленов М. А. Гражданское процессуальное право: Учеб. пос. — Астана, 2010.

40. Аленов М. А. Гражданское процессуальное право: Учеб. пос. 2-е изд., перераб. и доп. — Астана, 2011.

41. Баймолдина З. Х. Гражданское процессуальное право Республики Казахстан: Учебн. — Алматы, 2001.

42. Викиут М. А., Зайцев И. М. Гражданский процесс России. — М., 1999.

43. Власов А. А. Гражданское процессуальное право: Учебн. — М., 2003.

44. Гражданский процесс. Учебн. / Под ред. д-ра юрид. наук профессора В. А. Мусина, д-ра юрид. наук профессора Н. А. Чечиной, д-ра юрид. наук профессора Д. М. Чечота. — М., 1996.

45. Гражданский процесс: Учебн. / Отв. ред. В. В. Ярков. 7-е изд., перераб. и доп. — М., 2009.

46. Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. д-ра юрид. наук профессора М. К. Треушников. 2-е изд., перераб. и доп. — М., 2001.

47. Гражданский процесс: Учебн. / Под ред. д-ра юрид. наук профессора А. Г. Коваленко, д-ра юрид. наук профессора А. А. Мохова, д-ра юрид. наук профессора П. М. Филиппова. — М., 2008.

48. Гражданское процессуальное право: Учебн. / Под ред. заслуженного юриста РФ д-ра юрид. наук профессора М. С. Шакарян. — М., 2004.

49. Егорова О. А., Коршунов Н. М., Лабыгин А. Н., Мареев Ю. Л. Гражданский процесс: Учебн. — М., 2011.

50. Жантуаров Б. С. Гражданское процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть: Учеб.-нагляд. пос. — Алматы, 2012.

51. Исполнительное производство: Учеб. пос. / Под ред. С. С. Маилияна, А. Н. Кузбагарова. — М., 2009.

52. Нурмашев У. У. Гражданское процессуальное право Республики Казахстан. Краткий курс: Учеб. пос. — Алматы, 2012.

### **ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА**

53. Абдулина З. К., Умирзакова Ж. Ж. Гражданские процессуальные правоотношения и их субъекты // Вестн. Казахск. гос. ун-та. Сер. Юридическая. 1999, № 3.

54. Акимбекова С. А. Институт апелляции в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Астана, 2003

55. Балтабай М. Вопросы совершенствования деятельности судов // Юридическая газета. 2009. 4 нояб.

56. Басин Ю. Г. Понятие и применение гражданского законодательства Республики Казахстан // Гражданский кодекс РК (Общая часть): толкование и комментирование. — Алматы, 1996. Вып. 1.

57. Бисенбина Д. С нового года в стране действует новая трехзвенная система // Око. 2010. 22 янв.

58. Борисова Е. А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. — М., 2000.

59. Борисова Е. А. О видах апелляции // Новеллы гражданского процессуального права: Мат-лы науч.-практ. конф., посвященной 80-летию М. С. Шакарян. — М., 2004.

60. Воронов В. И. Исполнение судебных решений // Суды без коррупции: Сб. мат-лов исслед. — Алматы, 2001.

61. Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М. К. Треушникова. — М., 2005.

62. Гражданское право: Учебн. / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. — М., 1997. Ч. 1.

63. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. — М., 2000.

64. Добровольский А. А. Исковая форма защиты права (основные вопросы учения об иске). — М., 1965.

65. Жилин Г. А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. — М., 2000.



66. Жуйков В. М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. — М., 1997.
67. Кайса А. Б., Исакова А. Б. Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Республики Казахстан. — Алматы, 2012. Ч. 1
68. Караев А. Конституционный контроль: Казахстан и зарубежный опыт. — Алматы, 2002.
69. Клейнман А. Ф. Участие третьих лиц в гражданском процессе: Сб. тр. Иркутск. ун-та. Т. XIII. Власть труда. — Иркутск, 1927.
70. Козлов А. Ф. Субъекты советского гражданского процессуального права по Основам гражданского судопроизводства и новым ГПК Союзных республик // Краткая антология Уральской процессуальной мысли. — Екатеринбург, 2004.
71. Котов А. К. Наше государство — суверенный Казахстан // Саясат. — 2010. — № 1.
72. Курс советского гражданского процессуального права. — М., 1981. Т. 1.
73. Осипов Ю. К. Подведомственность и подсудность гражданских дел. — М. 1962.
74. Раимбаев С. Судам вредит излишняя централизация // Сб ст. — Астана, 2009.
75. Судебная власть / Под ред. И. Петрухина. — М., 2003.
76. Тимофеев Ю. А. Полномочия суда второй инстанции в гражданском процессе: современные проблемы / Науч. ред. В. В. Янков. — М., 2008.
77. Тлегенова Ф. А. О системе гражданского процессуального права и структуре ГПК Республики Казахстан // Суды без коррупции: Сб. мат-лов исслед. — Алматы, 2001.
78. Хутыз М. Х. Общие положения гражданского процесса. Историко-правовое исследование. — М., 1979.
79. Чечот Д. М. Участники гражданского процесса // Избр. тр. по гражданскому процессу. — СПб., 2005.

## СОДЕРЖАНИЕ

<b>ВВЕДЕНИЕ.....</b>	<b>3</b>
<b>ТЕМА 1 ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.....</b>	<b>5</b>
1.1 <i>Понятие гражданского процессуального права. Его предмет, метод, система и источники .....</i>	<i>5</i>
1.2 <i>Понятие и содержание принципов гражданского процессуального права.....</i>	<i>12</i>
1.3 <i>Значение изучения гражданского процессуального права для сотрудников ОВД.....</i>	<i>16</i>
<b>ТЕМА 2 ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ДЕЛЕ.....</b>	<b>18</b>
2.1 <i>Понятие сторон в гражданском процессе .....</i>	<i>18</i>
2.2 <i>Процессуальное соучастие. Понятие ненадлежащего ответчика. Особенности процессуального правопреемства.....</i>	<i>20</i>
2.3 <i>Понятие и виды третьих лиц в гражданском процессе .....</i>	<i>24</i>
<b>ТЕМА 3 ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....</b>	<b>27</b>
3.1 <i>Понятие и значение представительства .....</i>	<i>27</i>
3.2 <i>Основание и виды судебного представительства.....</i>	<i>31</i>
3.3 <i>Процессуальные сроки в гражданском процессе.....</i>	<i>35</i>
3.4 <i>Судебные расходы .....</i>	<i>42</i>
<b>ТЕМА 4 ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ .....</b>	<b>53</b>
4.1 <i>Понятие и виды подведомственности. Приоритет судебной подведомственности. Последствия несоблюдения правил о подведомственности дела.....</i>	<i>53</i>
4.2 <i>Понятие подсудности. Ее отличие от подведомственности. Виды подсудности. Подсудность гражданских дел военным и специализированным судам. Последствия несоблюдения правил о подсудности дела.....</i>	<i>57</i>
4.3 <i>Основания передачи дела из одного суда в другой.....</i>	<i>63</i>
<b>ТЕМА 5 ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ ИСКОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА .....</b>	<b>64</b>

5.1	<i>Понятие, элементы и виды исков .....</i>	<b>64</b>
5.2	<i>Изменение иска. Отказ от иска. Признание иска. Мировое соглашение.....</i>	<b>76</b>
5.3	<i>Меры по обеспечению иска. Защита интересов ответчика...</i>	<b>84</b>
<b>ТЕМА 6</b>	<b>ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ.</b>	
	<b>СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО .....</b>	<b>91</b>
6.1	<i>Подготовка дела к судебному разбирательству: понятие, цель, задачи и сроки. Значение подготовки дела к судебному разбирательству.....</i>	<b>91</b>
6.2	<i>Процессуальные действия, совершаемые судьей в порядке подготовки дела к судебному разбирательству.....</i>	<b>94</b>
6.3	<i>Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы. Розыск ответчика.....</i>	<b>98</b>
6.4	<i>Части судебного разбирательства .....</i>	<b>105</b>
6.5	<i>Основания отложения и приостановления разбирательства дела.....</i>	<b>120</b>
<b>ТЕМА 7</b>	<b>ОСОБОЕ ИСКОВОЕ ПРОИЗВОДСТВО .....</b>	<b>132</b>
7.1	<i>Сущность и значение особого искового производства.....</i>	<b>132</b>
7.2	<i>Категории дел, рассматриваемых в порядке особого искового производства.....</i>	<b>135</b>
<b>ТЕМА 8</b>	<b>ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО .....</b>	<b>155</b>
8.1	<i>Сущность и задачи особого производства. Порядок рассмотрения дел особого производства.....</i>	<b>155</b>
8.2	<i>Характерные признаки особого производства. Его отличие от искового производства .....</i>	<b>158</b>
8.3	<i>Характерные особенности рассмотрения некоторых категорий дел особого производства .....</i>	<b>161</b>
8.3.1	<i>Установление фактов, имеющих юридическое значение.....</i>	<b>161</b>
8.3.2	<i>Производство по заявлениям об усыновлении (удочерении) ребенка регулируется гл. 33 ГПК РК.....</i>	<b>163</b>
8.3.3	<i>Производство по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим (гл. 34 ст. ст. 317 — 322) .....</i>	<b>165</b>
8.3.4	<i>Производство по делам об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет</i>	

	<i>права самостоятельно распоряжаться своими доходами (гл. 35 ГПК РК, ст. ст. 323 — 328).....</i>	<i>170</i>
8.3.5	<i>Производство по делам об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация).....</i>	<i>172</i>
8.3.6	<i>Производство по делам о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования для детей с девиантным поведением или организации с особым режимом содержания (гл. 37, ст. ст. 332 — 334) .....</i>	<i>173</i>
8.3.7	<i>Производство по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар (гл. 38 ГПК РК, ст. ст. 335 — 340) .....</i>	<i>174</i>
8.3.8	<i>Производство по делам о направлении гражданина, больного алкоголизмом, наркоманией или токсикоманией, на принудительное лечение в наркологическую организацию (гл. 39, ст. ст. 341 — 345).....</i>	<i>175</i>
8.3.9	<i>Производство по делам о принудительном лечении гражданина, больного туберкулезом и уклоняющегося от лечения (гл. 40, ст. ст. 346 — 348).....</i>	<i>177</i>
8.3.10	<i>Рассмотрение дел о реструктуризации финансовых организаций и организаций, входящих в банковский конгломерат в качестве родительской организации и не являющихся финансовыми организациями (гл. 41, ст. ст. 349 — 354) .....</i>	<i>179</i>
8.3.11	<i>Производство по делам о реабилитации и банкротстве (гл. 42 ст. 355).....</i>	<i>180</i>
8.3.12	<i>Производство по делам о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права коммунальной собственности на недвижимое имущество (гл. 43 ГПК РК, ст. ст. 356 — 360).....</i>	<i>180</i>
8.3.13	<i>Установление неправильности записей актов гражданского состояния (гл. 44, ст. ст. 361 — 363) .....</i>	<i>181</i>
8.3.14	<i>Жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении (гл. 45, ст. 364 — 367).....</i>	<i>182</i>
8.3.15	<i>Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство) (гл. 46, ст. ст. 368 — 372) .....</i>	<i>182</i>
8.3.16	<i>Производство по заявлению о признании организации, осуществляющей экстремизм или террористическую</i>	

	<i>деятельность на территории Республики Казахстан и (или) другого государства, экстремистской или террористической, в том числе об установлении изменения ею своего наименования, а также о признании информационных материалов, ввозимых, издаваемых, изготавливаемых и (или) распространяемых на территории Республики Казахстан, экстремистскими или террористическими (гл. 47, ст. ст. 376 — 378).....</i>	<i>184</i>
8.3.17	<i>Производство по заявлениям о признании интернет-казино, продукции иностранного средства массовой информации, распространяемой на территории Республики Казахстан, содержащей информацию, противоречащую законодательным актам Республики Казахстан, незаконными (гл. 48, ст. ст. 379 — 381) .....</i>	<i>184</i>
8.3.18	<i>Производство по заявлению о выдворении иностранца или лица без гражданства за пределы Республики Казахстан за нарушение законодательства Республики Казахстан (гл. 49, ст. ст. 382 — 386).....</i>	<i>185</i>
<b>ТЕМА 9</b>	<b>ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.....</b>	<b>186</b>
9.1	<i>Сущность и значение апелляционного производства .....</i>	<i>186</i>
9.2	<i>Процессуальный порядок и сроки рассмотрения дел в суде апелляционной инстанции .....</i>	<i>204</i>
<b>ТЕМА 10</b>	<b>ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ .....</b>	<b>211</b>
10.1	<i>Понятие и значение кассационной проверки судебных решений.....</i>	<i>211</i>
10.2	<i>Право кассационного обжалования и опротестования .....</i>	<i>217</i>
<b>ТЕМА 11</b>	<b>ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО .....</b>	<b>220</b>
11.1	<i>Понятие исполнительного производства и органы принудительного исполнения .....</i>	<i>220</i>
11.2	<i>Основания совершения исполнительных действий. Исполнительные документы .....</i>	<i>226</i>
11.3	<i>Общие условия совершения исполнительных действий. Принятие исполнительного документа к производству.....</i>	<i>228</i>
<b>ЛИТЕРАТУРА .....</b>		<b>235</b>
	<i>Нормативно-правовые акты.....</i>	<i>235</i>
	<i>Республики Казахстан .....</i>	<i>235</i>
	<i>Нормативные постановления</i>	
	<i>Верховного Суда Республики Казахстан.....</i>	<i>238</i>

<i>Казахской ССР, РСФСР</i> .....	238
<i>Стран дальнего зарубежья</i> .....	239
<i>Программы, послания Президента Республики Казахстан</i> .....	239
<i>Основная литература</i> .....	239
<i>Дополнительная литература</i> .....	240

*Гульдана Айтмуханбетовна Аубакирова*

**ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО**

*Курс лекций*

Редакторы:

***В. Т. Бирюкова, Е. Ю. Лухтина***

Технический редактор

***Р. М. Стафеев***

Корректор

***В. Т. Бирюкова***

Сдано в набор 13.12.2019 г. Подписано в печать 27.12.2019 г.  
Усл. печ. л. 14,42. Печать офсетная. Бумага офсетная. Формат 60×84<sup>1</sup>/<sub>16</sub>.  
Заказ № 3285. Тираж 100 экз. Цена договорная.

Тематический план издания ведомственной литературы  
Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова  
на 2019 г., позиция № 18

Отдел научно-исследовательской и редакционно-издательской работы  
Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова

Отпечатано в типографии Карагандинской академии  
МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова.

г. Караганда, ул. Ермекова, 124