**ЗАДАНИЕ по предмету «ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС»**

**специальность «Право и организация социального обеспечения»**

**2 курс заочная форма обучения**

**ЗАДАНИЕ на 09.11.20г.**

**ТЕМА: Доказывание и доказательства в гражданском процессе. Иск.**

 [*1. Понятие доказывания в гражданском процессе*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc2)

 [*2. Понятие доказательств в гражданском процессе*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc3)

 [*3. Объяснения сторон и третьих лиц*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc4)

 [*4. Свидетельские показания*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc5)

 [*5. Аудио– и видеозапись*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc6)

 [*6. Письменные доказательства*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc7)

 [*7. Вещественные доказательства*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc8)

 [*8. Заключение эксперта*](http://www.nnre.ru/yurisprudencija/grazhdanskoe_processualnoe_pravo_konspekt_lekcii/p6.php#metkadoc9)

* *9. Иск: понятие, виды, его элементы*

**Лекция.**

**Доказывание и доказательства в гражданском процессе**

***1. Понятие доказывания в гражданском процессе***

**Судебное доказывание**как опосредованная форма судебного познания представляет собой четко и детально регламентированную законом процессуальную деятельность суда и участвующих в деле лиц по изучению фактических обстоятельств посредством доказательства с целью законного и обоснованного разрешения правового конфликта[7].

Выделяют **пять стадий судебного доказывания**:

1) *указание заинтересованных лиц на доказательства.*При подаче искового заявления истец указывает в нем доказательства, на основании которых считает, что его право нарушено или оспорено. Это не означает, что истец должен фактически предоставить доказательства. Но при вынесении определения о принятии искового заявления и возбуждении гражданского производства по делу суд должен убедиться, что право, законный интерес истца нарушены. Так, например, при особом производстве для установления фактов, имеющих юридическое значение, заявителю необходимо представить доказательства о том, что иным внесудебным путем их получение невозможно;

2) *представление и раскрытие доказательств.*Стороны должны представить все имеющиеся по делу доказательства суду для их исследования. Материалы доказывания предоставляются лицами, непосредственно участвующими в деле. А, следовательно, представлять доказательственную базу могут также и представители.

Если же суд посчитает, что представленных доказательств недостаточно для вынесения правильного, законного и обоснованного решения, он может предложить сторонам представить дополнительные доказательства. Если дополнительные доказательства не будут представлены, то суд вынесет решение на основании тех, которые имеются в деле. Но за недостаточностью доказанных фактов суд может вынести решение об отказе в исковых требованиях или удовлетворении исковых требований не в полном объеме. В процессе представления доказательств суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносить обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались. Представляется необходимым отметить, что существуют **основания для освобождения от доказывания**(ст. 61 ГПК РФ).

Обстоятельства, признанные судом общественными, не нуждаются в доказывании. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Указанные обстоятельства не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица. При рассмотрении гражданского дела обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом. Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом;

3) *собирание и истребование доказательств.*Согласно процессуальному законодательству доказательства представляются сторонами, заинтересованными в исходе дела. Суд не может вмешиваться в процесс представления доказательств сторонами. Однако если от стороны поступило ходатайство о невозможности или затруднительности получения каких-либо доказательств, которые имеют прямое отношение к гражданскому делу, то суд вправе помочь сторонам в истребовании доказательств.

Суд направляет запрос в соответствующий орган или гражданину для получения доказательств. Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение 5 дней со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения суда, а также в случае невыполнения требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф – на должностных лиц в размере до 10 МРОТ, на граждан – до 5 МРОТ;

4) *фиксация и исследование имеющихся доказательств.*Это следующая стадия судебного доказывания, на которой происходит исследование доказательств, представленных сторонами. Все представленные доказательства фиксируются в протоколе судебного заседания. В ходе исследования доказательств происходит извлечение информации, необходимой для подтверждения либо опровержения обстоятельств по делу. В гражданском процессе выделяют **ряд способов исследований доказательств**– получение объяснений сторон и третьих лиц, допрос свидетелей и экспертов, ознакомление и оглашение письменных доказательств, осмотр вещественных доказательств, воспроизведение аудио– и видеозаписи.

Стоит отметить, что в случае невозможности или затруднительной доставки доказательств в суд суд может произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по месту их хранения или их местонахождению. Осмотр и исследование доказательств производятся судом с извещением лиц, участвующих в деле. Однако их неявка не препятствует осмотру и исследованию доказательств. В случае необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели. При осмотре и исследовании доказательств по их местонахождению составляется протокол (ст. 58 ГПК РФ);

5) *оценка доказательств.*Согласно ст. 67 ГПК РФ суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении. При оценке документов или иных письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие документы или иное письменное доказательство исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат все другие неотъемлемые реквизиты данного вида доказательств.

При оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом хранилась копия документа.

Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств.

***2. Понятие доказательств в гражданском процессе***

**Доказательствами по делу**являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио– и видеозаписей, заключений экспертов. Не стоит забывать, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ст. 55 ГПК РФ). Стоит отметить, что аудио– и видеозапись являются новеллой ГПК РФ.

В ст. 49 ГПК РСФСР устанавливается исчерпывающий перечень средств доказывания: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключение экспертов. В гражданском процессуальном законодательстве не предусматривается такое средство доказывания, как показания свидетеля. В уголовном процессуальном законодательстве данная новелла была введена в 2003 г. Предполагается, что заключение и показание специалиста также могут представлять собой средство доказывания.

На практике возникают вопросы, не требующие заключения эксперта. Более разумным представляется пригласить специалиста для дачи разъяснений по интересующим вопросам. Конечно, правовой статус специалиста отличается от правового статуса эксперта. Права, обязанности и полномочия эксперта закреплены в ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ». Однако специалист также является лицом с профессиональными знаниями, которые могут повлиять на исход дела.

Как было указано выше, суд при оценке доказательств определяет **относимость, допустимость, достоверность и достаточность доказательств**.

Относимыми доказательствами в гражданском процессе являются те доказательства, которые имеют то или иное отношение к рассмотрению и разрешению дела по существу. Поэтому при подтверждении фактов, имеющих значение для вынесения правильного решения, стороны должны представлять доказательства, имеющие связь с предъявленными требованиями и фактами, требующими подтверждения или опровержения.

*Допустимость*соотносится с термином «ограничения» в использовании доказательств, предъявляемых сторонами. Своего рода ограничения не установлены в гражданском процессуальном законодательстве. Ограничения установлены в нормах материального права. Например, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, но лишает права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК РФ). Оценка доказательств судом сопровождается проверкой достоверности доказательств, представляемых сторонами. Гражданским процессуальным законодательством установлено, что суд не может принимать копии документов как письменные доказательства, только лишь при удостоверении их с оригиналами.

При определении достоверности доказательств проводится и проверка источников получения доказательств, так как доказательства, полученные с нарушением процессуального законодательства, не могут быть положены в основу судебного решения по гражданскому делу. Последним признаком доказательства является *достаточность*.

При рассмотрении дела суд определяет, является ли объем представленных доказательств достаточным для вынесения правильного, законного и обоснованного судебного решения. При недостаточности представленных стороной доказательств суд в процессе искового производства может вынести судебное решение об отказе в удовлетворении исковых требований.

В производстве по делам из публичных правоотношений при оспаривании заявителем нормативного акта заинтересованное лицо обязано предоставить необходимый объем доказательственной базы, в том числе и то, что данный нормативный акт не противоречит положениям Конституции РФ и не нарушает прав, свобод и законных интересов гражданина.

В противном случае за недостаточностью предъявленных доказательств суд вынесет судебное решение о противоречии нормативного акта Конституции РФ и признает его недействительным.

**Предметом доказывания в гражданском процессе**являются обстоятельства, имеющие значения для правильного разрешения и рассмотрения гражданского дела, обосновывающие требования и возражения сторон.

В гражданском процессе принято квалифицировать доказательства. **Доказательства могут быть:**

1) *прямые и косвенные.*Прямые доказательства имеют непосредственное отношение к материально-правовым требованиям. *Прямые доказательства*должны указывать на наличие вышеуказанного факта или совершение указанного действия. *Косвенные доказательства*напрямую фактов гражданского дела не касаются, но в совокупности представляют ясную картину о происходящем или подтверждают в той или иной степени наличие факта.

Косвенные доказательства будут учитываться в совокупности, если они не противоречат друг другу. Решение, вынесенное на основании совокупности косвенных фактов, может быть отменено по мотивам необоснованности;

2) *начальные и производные.*Начальные доказательства (по-другому их называют «первичные доказательства») представляют собой, например, оригинальные документы, представляемые в качестве доказательства по делу. Производными доказательствами будут являться копии оригинальных документов, заверенные в судебном заседании судом или заверенные нотариально;

3) *личные и предметные доказательства.*К личным доказательствам относятся показания свидетелей, объяснения сторон и третьих лиц, т. е. доказательства, неразрывно связанные с личностью. Предметными доказательствами будут являться вещественные и письменные доказательства.

В юридической литературе также выделяют **необходимые доказательства**, без наличия которых суд не может вынести судебное решение. Орган правосудия для вынесения правильного решения должен получить данные доказательства на руки. Например, при возникновении спора о недействительности договора купли-продажи квартиры суду необходимы такие доказательства, как документы, подтверждающие заключение сделки, ключи от квартиры и т. д.

Лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств (ст. 64 ГПК РФ).

Для обеспечения доказательств стороной, третьим лицом подается заявление в суд, в котором рассматривается дело или в районе деятельности которого должны быть произведены процессуальные действия по обеспечению доказательств.

В заявлении должны быть указаны содержание рассматриваемого дела, сведения о сторонах и месте их проживания или их местонахождении, доказательства, которые необходимо обеспечить, обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства, причины, понудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств (ст. 65 ГПК РФ).

Не стоит забывать, что за фальсификацию доказательств уголовным законодательством предусмотрена ответственность. Согласно ст. 303 УК РФ фальсификация доказательств по гражданскому делу лицом, участвующим в деле, или его представителем наказывается вплоть до ареста, не превышающего 4 месяцев. За фальсификацию могут быть также назначены штраф в размере от 100 000 до 300 000 руб. либо исправительные работы на срок от 1 до 2 лет.

***3. Объяснения сторон и третьих лиц***

Наиболее активными участниками в гражданском производстве по делу являются истец, ответчик и третьи лица, заявляющие и не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора. Стороны, третьи лица могут давать объяснения **как устно, так и письменно**.

Устно стороны, третьи лица дают свои объяснения в ходе гражданского производства по делу в процессе осуществления доказывания требований, предъявляемых в исковом заявлении, заявлении, жалобе. Письменные объяснения сторон и третьих лиц, как правило, содержатся в исковом заявлении, заявлении.

Объяснения сторон и третьих лиц об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами. В случае, если сторона, обязанная доказывать свои требования или возражения, удерживает находящиеся у нее доказательства не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны.

Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания. Признание, изложенное в письменном виде, прилагается к материалам дела.

Бывают случаи, когда у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, тогда суд не принимает признание, о чем выносит определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях (ст. 68 ГПК РФ).

***4. Свидетельские показания***

В ст. 69 ГПК РФ дается определение, кто является **свидетелем**: это лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Необходимо учитывать, что не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его имя, отчество, фамилию и местожительство.

Гражданским процессуальным законодательством установлены категории лиц, которые **не могут выступать в качестве свидетеля**:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административных правонарушениях, если обстоятельства, стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели, если речь идет о вопросах, возникших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, если об обстоятельствах дела, им стало известно из исповеди.

Гражданское процессуальное законодательство также указывает случаи, когда **свидетель вправе отказаться от дачи свидетельских показаний**:

1) гражданин против самого себя;

2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки и бабушки;

4) депутаты законных органов, в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5) Уполномоченный по правам человека в РФ, в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

В ст. 61 ГПК РСФСР круг лиц, которые не могут быть допрошены, был существенно ограничен:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу (об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника);

2) лица, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания.

В целях обеспечения гарантий достижения вынесения правильного, законного и обоснованного решения гражданское процессуальное законодательство 1964 г. не предусматривало освобождение от дачи свидетельских показаний.

Впервые свидетельский иммунитет был закреплен в ст. 51 Конституции РФ 1993 г. Согласно ст. 15 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. В Конституции РФ предусмотрены иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания, которые могут быть предусмотрены федеральным законодательством.

Статьей 70 ГПК РФ предусмотрены права и обязанности свидетеля. **Лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано**явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания. Свидетель может быть допрошен судом в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда.

В отличие от сторон и третьих лиц свидетель несет уголовную ответственность за дачу ложных показаний и за отказ в даче показаний по мотивам, не предусмотренным процессуальным законодательством.

Согласно ст. 307 УК РФ дача заведомо ложных показаний свидетеля в суде влечет за собой наложение штрафа в размере до 80 000 руб., либо обязательные работы, либо исправительные работы, а также арест на срок до 3 месяцев.

К данной статье прилагается примечание, которое предусматривает, что свидетель, в добровольном порядке в ходе судебного разбирательства до вынесения судебного решения признавшийся в ложности данных им показаний, освобождается от ответственности.

Статья 308 УК РФ предусматривает ответственность свидетеля за отказ от дачи показаний, за что предусматриваются штраф в размере до 40 000 руб., либо обязательные работы, либо исправительные работы, либо арест на срок до 3 месяцев. Как было сказано выше, свидетель имеет право отказаться от дачи показаний в случаях, прямо предусмотренных законом.

Необходимо также отметить, что **свидетель имеет право**на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, и на получение денежной компенсации в связи с потерей времени. При ходатайстве к суду о возмещении свидетелю расходов суд указывает стороне, которая пригласила свидетеля в судебное заседание, внести денежные средства, предназначенные для выплаты свидетелю, на депозитный счет суда. Расчет со свидетелем производится после выполнения свидетелем своих обязательств.

Таким образом, расходы, связанные с возмещением компенсации свидетелю, выплачиваются стороной, пригласившей его, а не из федерального, регионального или местного бюджета. Как правило, часто свидетели не знают своих прав на возмещение потерянного времени и расходов, связанных с вызовом в суд. Поэтому суду необходимо при допросе свидетеля разъяснять права, обязанности и ответственность, которые необходимо соблюдать при даче показаний, а также права свидетеля на возмещение расходов. Например, в арбитражном процессе, пока лицо, пригласившее свидетеля для дачи показаний в суд, не оплатит судебные расходы свидетеля на депозитарный счет суда, суд отклоняет ходатайство стороны о вызове в судебное заседание свидетеля.

***5. Аудио– и видеозапись***

**Аудио– и видеозапись**является новеллой ГПК РФ 2003 г. Лицо, участвующее в деле, может ходатайствовать перед судом о предоставлении им аудио– или видеозаписи.

Лицо имеет право ходатайствовать об истребовании доказательств в виде аудио– или видеозаписи. При этом лицо, ходатайствующее о представлении или об истребовании аудио– или видеозаписи, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялась запись (ст. 77 ГПК РФ). Все носители аудио– и видеозаписи хранятся в суде. Суд принимает меры по сохранению их в неизменном состоянии.

После вступления в законную силу судебного решения носители аудио– и видеозаписи не выдаются на руки стороне, предоставившей данные доказательства. Но в исключительных случаях суд может возвратить лицу или организации аудио– или видеозаписи, от которых они были получены. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии записей (ст. 78 ГПК РФ).

***6. Письменные доказательства***

В ст. 71 ГПК РФ дается определение, что является **письменными доказательствами**. Это доказательства, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом.

К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

**Письменные доказательства представляются всегда в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии.**Подлинные документы представляются тогда, когда обстоятельства дела согласно законам или иным нормативным правовым актам подлежат подтверждению только такими документами, когда дело невозможно разрешить без подлинных документов или когда представлены копии документа, различные по своему содержанию.

Копии письменных доказательств также должны быть направлены всем лицам, участвующим в деле, а также суду. Документ, полученный в иностранном государстве, признается письменным доказательством в суде, если не опровергается его подлинность и он легализован.

Не подлежат легализации иностранные официальные документы и признаются письменными доказательствами в случае, прямо предусмотренном международными договорами. Письменные доказательства после вступления в законную силу судебного решения возвращаются лицам, представившим эти доказательства, на основании заявления.

При выдаче письменных доказательств судьей оставляются в деле засвидетельствованные копии письменных доказательств. Однако до вступления в законную силу судебного решения письменные доказательства могут быть возвращены, если суд сочтет это возможным.

В ГПК РСФСР предусматривалась возможность истребования письменных доказательств судом посредством направления запроса в соответствующий орган или лицу (ст. 64 ГПК РСФСР).

ГПК РСФСР также была установлена обязанность представления письменных доказательств не участвующих в деле лиц, не имеющих возможности представить требуемое письменное доказательство или представить его в установленный судом срок, они обязаны известить об этом суд с указанием причин.

В случае неизвещения, а также если требование суда о представлении письменного доказательства не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, виновные лица подвергались штрафу. Причем наложение штрафа не освобождало лиц от исполнения возложенной на них судом обязанности.

***7. Вещественные доказательства***

Согласно ст. 73 ГПК РФ **вещественными доказательствами**являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, местонахождению или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Вещественные доказательства хранятся согласно правилам ст. 74 ГПК РФ, т. е. в суде. Однако вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся по их местонахождению или в ином определенном судом месте.

Вещественные доказательства должны быть осмотрены судом, подробно описаны, а в случае необходимости – сфотографированы и опечатаны. Суд и хранитель вещественных доказательств принимают меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии. Необходимо учитывать, что **расходы по хранению вещественных доказательств суд распределяет следующим образом**:

1) стороне, в пользу которой состоялось судебное решение суда, возмещаются все понесенные по делу судебные расходы другой стороной;

2) в случае, если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику – пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Представляется необходимым указать, что если суд вышестоящей инстанции изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов (ст. 98 ГПК РФ).

Вещественные доказательства, в отношении которых осуществляется спор, после вступления судебного решения в законную силу выдаются стороне, в чью пользу вынесено судебное решение.

Необходимо отметить, что **вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче,**немедленно осматриваются и исследуются судом по их местонахождению или ином месте, после чего выдаются стороне, их представившей.

Проведение осмотра и исследования вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, должны быть запротоколированы.

***8. Заключение эксперта***

Экспертная деятельность в РФ регулируется ФЗ от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации». **Судебно-экспертная деятельность в РФ осуществляется на принципах**законности, соблюдения прав и свобод человека и гражданина, прав юридического лица, а также независимости эксперта, объективности, всесторонности и полноты исследований, проводимых с использованием современных достижений науки и техники.

При возникновении в процессе рассмотрения дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла, суд назначает экспертизу.

Каждая из сторон и другие лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы.

Окончательный круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. При этом отклонение вопросов суд должен мотивировать.

**Стороны и иные лица, участвующие в деле, имеют право:**

1) просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту;

2) заявлять отвод эксперту;

3) формулировать вопросы для эксперта;

4) знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными в нем вопросами;

5) знакомиться с заключением эксперта;

6) ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

При назначении судом судебной экспертизы суд выносит определение, которое называется **«определение о назначении экспертизы»**(в определении также указывается название проводимой экспертизы).

Содержание определения суда о назначении судебной экспертизы содержится в ст. 80 ГПК РФ.

**Судебная экспертиза**– процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, судьей в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу (согласно ст. 9 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»).

Проведение судебной экспертизы поручается эксперту государственного судебно-экспертного учреждения. К эксперту предъявляются определенные требования. **Экспертом должен быть**гражданин РФ, имеющий высшее профессиональное образование и прошедший последующую подготовку по конкретной экспертной специальности.

В ст. 10 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ» дается определение понятия **«эксперт»**. Это аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей.

В ст. 85 ГПК РФ закреплены **права и обязанности эксперта:**

1) эксперт обязан принять к производству судебную экспертизу;

2) эксперт обязан провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела, дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;

3) эксперт обязан явиться по вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответить на вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением;

4) эксперт обязан направить в суд, назначивший экспертизу, мотивированное сообщение в письменной форме о невозможности дать заключение, в случае, если поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта либо материалы и документы непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения;

5) эксперт обеспечивает сохранность представленных ему для исследования материалов и документов и возвращает их в суд вместе с заключением или сообщением о невозможности дать заключение;

6) эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы;

7) эксперт не вправе вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;

8) эксперт не вправе разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с проведением экспертизы, в том числе сведения, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну, или сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего;

9) эксперт, поскольку это необходимо для дачи заключения, имеет право знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; просить суд о представлении ему дополнительных материалов и документов для исследования; задавать в судебном заседании вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям; ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов;

10) эксперт должен обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела.

После проведения экспертом судебной экспертизы эксперт обязан по запросу суда представить свое заключение.

Согласно ст. 9 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ» **заключение эксперта**– письменный документ, отражающий ход и результаты исследований, проведенных экспертом.

Статья 86 ГПК РФ указывает, что заключение эксперта должно содержать подробное описание проведенного исследования, сделанные в результате его выводы и ответы на поставленные судом вопросы.

В случае, если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение. Необходимо помнить о том, что заключение эксперта для суда не обязательно и оценивается судом в совокупности имеющихся в деле доказательств.

**Судебная экспертиза может проводиться**как в ходе судебного заседания, так и вне заседания, если это обусловлено характером проводимой экспертизы. Лица, участвующие в деле, имеют право присутствовать при проведении судебной экспертизы, если это не мешает процессу проведения экспертизы.

В гражданском процессе выделяют **несколько видов судебной экспертизы**:

1) *единоличную экспертизу,*проводимую одним экспертом по вопросам, поставленным перед ним судом;

2) *комплексную экспертизу*. При осуществлении данной экспертизы задействуется несколько экспертов различных специальностей, что обусловлено сущностью проводимой экспертизы.

Данная экспертиза проводится для установления обстоятельств по делу с использованием различных областей знаний или с использованием различных научных направлений;

3) *комиссионную экспертизу.*Для осуществления данной экспертизы необходимо двое или более экспертов. В отличие от комплексной экспертизы комиссионная экспертиза проводится экспертами одной области знаний.

Эксперты на основании данной судебной экспертизы приходят к общему выводу и письменно подтверждают свое мнение в заключении. Эксперт, имеющий свое личное мнение, отличное от мнения других экспертов, имеет право письменно выразить свое мнение и приложить к заключению экспертов, при этом обязан также подписать общее заключение.

В практике имеют место случаи, когда судебная экспертиза не дала достаточной ясности и полноты ответа. Эксперт отвечает строго на поставленные судом перед ним вопросы, не выходя за их рамки.

В данном случае целесообразней назначить дополнительную экспертизу эксперту, проводившему первоначальную экспертизу. При этом необходимо поставить вопросы так, чтобы ответы содержали более полный объем информации, необходимой для разрешения дела.

Могут возникнуть сомнения в правильности или обоснованности первичного заключения эксперта, а также существуют явные противоречия между заключениями экспертов. В связи с данными обстоятельствами суд может назначить повторную экспертизу по тем же вопросам только другому эксперту или группе экспертов. При назначении дополнительной и повторной экспертизы суд выносит определение, в котором должен указать мотивы несогласия суда с первичной экспертизой.

**Иск в гражданском процессе: понятие, виды, его элементы**

Иск (с лат. actio) - действие, направленное на защиту своего права.

Понятие «иск» используется:

при анализе вопросов защиты субъективных прав и интересов гражданина, юридического лица, государства, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных организаций и неопределенного круга лиц;

при изучении способов защиты прав и интересов, средств обращения к суду, форм защиты прав и форм судебного производства.

Ввиду множественности направлений в использовании исследуемого понятия общепризнанной точки зрения в научной литературе до сих пор не выработано.

Сложность выработки понятия "иск" заключается в его двойственности:

как средства защиты субъективного нарушенного права или от угрозы такого нарушения (материально-правовая сторона); как формы, вида производства суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел (процессуальная сторона).

Действующий ГПК, например, вст. 131устанавливает, что исковое заявление должно указывать, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования. А подраздел II ГПК называется "Исковое производство".

Выделение в иске и материально-правовой, и процессуальной стороны в наибольшей степени соответствует действующему законодательству, но с одним уточнением.

Когда понятие "иск" употребляется в материально-правовом смысле, то необходимо иметь в виду такие отрасли материального права, в которых субъекты обладают равными правами и обязанностями. Предъявить иск и состязаться в своей правоте можно только с равным.

Кроме того, следует также учитывать отраслевую принадлежность субъективного права (трудовое, семейное, гражданское и др.), которое оказывает влияние на процесс, но не подрывает, не уничтожает исковую форму производства в суде, а делает ее гибкой и более приспособленной для защиты права, принадлежащего физическому или юридическому лицу.

Материально-правовая сторона иска обращена к нарушителю, его содержание определено отраслевой принадлежностью (семейные, жилищные и иные отношения).

Процессуально-правовая сторона обращена к судус требованием о проведении открытого гласного процесса, который регулируется нормами процессуального права, т.е. содержание этого требования определяет процессуальное законодательство.

Иск- обращение заинтересованного лица к суду с требованием о защите его субъективного права или охраняемого законом интереса.

Когда истец отказывается от иска, то он отказывается не от обращения к суду, а именно от своего требования к ответчику. Если суд принимает меры об обеспечении иска, то речь идет о том, чтобы обеспечить в будущем реализацию материально-правового требования одного лица к другому.

Исковое заявление — важное средство возбуждения процесса по конкретному спору.

Исковые требования— это такие требования, когда между истцом и ответчиком возник спор в связи с нарушением или оспариванием субъективного права и стороны не разрешили его без вмешательства суда, а передали на его рассмотрение и разрешение.

Право на иск - это обеспеченная законом возможность обращаться к суду для защиты, восстановления нарушенного права или устранения неопределенности в праве.

В первую очередь здесь следует назвать ст. 46 Конституции РФ, которая обеспечивает каждому право на обращение в суд.

ГПК РФ в ст. 3 устанавливает: "Заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов".

Двусторонний характер иска в полной мере проявляется и в понятии права на иск:

с материально-правовой стороны право на иск означает право на удовлетворение иска; с процессуально-правовой стороны - право на предъявление иска в суд.

Право на иск как процессуальная категория, как право на обращение в суд, может быть реализовано путем предъявления иска.

Таким образом, право на предъявление иска является формой реализации права на иск, права на судебную защиту.

Общие предпосылки права на предъявление иска:

наличие процессуальной правоспособности у истца;

подведомственность дела суду общей юрисдикции;

факт отсутствия, вступившего в законную силу решения по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям либо определения суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

факт отсутствия, ставшего обязательным для сторон решения третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Специальные предпосылки права на предъявление иска:

Обязательное соблюдение досудебного или внесудебного порядка разрешения заявления в случаях, предусмотренных законом(например, по спорам о неполучении почтового отправления, по спорам в связи с перевозкой грузов различным транспортом). В случае несоблюдения обязательного досудебного претензионного порядка разрешения спора соответствующее лицо не утрачивает право на судебную защиту, поскольку после возвращения искового заявления по рассмотренной причине имеет возможность устранить допущенное нарушение и вновь обратиться в суд.

Процессуальное значение предпосылок права на предъявление иска заключается в том, что только их совокупность дает заинтересованному лицу право обращаться в суд. Если отсутствует хотя бы одна из общих предпосылок, то суд отказывает в принятии заявления. А при обнаружении отсутствия предпосылок после принятия искового заявления и возбуждения гражданского дела дело прекращается в любой стадии процесса.

Так как право на удовлетворение иска при принятии искового заявления не проверяется, а предполагается, его наличие или отсутствие устанавливается в ходе судебного разбирательства. А окончательный ответ дается судом в решении или определении по делу в целом.

**Виды исков в гражданском процессе**

Классификация исков возможна по двум основаниям (критериям):

материально-правовому; процессуально-правовому.

В литературе встречаются и иные основания классификации исков.

Например, по характеру защищаемых интересов различают иски:

личные;

в защиту публичных интересов;

в защиту прав других лиц;

о защите неопределенного круга лиц (групповые иски);

косвенные иски.

Личные иски направлены на защиту истцом своих собственных интересов по спорному материальному правоотношению. Они составляют основную часть дел, разрешаемых судами общей юрисдикции.

По искам в защиту публичных интересов выгодоприобретателем предполагается общество в целом или государство, так как невозможно определить конкретного выгодоприобретателя.

Иски в защиту прав других лиц направлены на защиту не самого истца, а других лиц в установленных законом случаях. Например, иски, подаваемые органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей.

Иски о защите неопределенного круга лиц(групповые иски) направлены на защиту интересов группы граждан, полный персональный состав которой на момент возбуждения дела неизвестен. В интересах группы выступает одно или несколько лиц группы без специального уполномочия. Предполагается, что сама процедура разбирательства, связанная с необходимостью оповещения и выявления участников группы, позволяет к вынесению судебного решения сделать состав группы определенным, персонифицированным (следует указать, что вопрос о тождестве исков о защите неопределенного круга лиц и групповых исков является дискуссионным).

Косвенные иски направлены на защиту интересов группы лиц, персональный состав которой заранее определен. Они призваны, в первую очередь, защищать интересы субъектов корпоративных отношений (в основе которых лежит объединение лиц и (или) их капиталов с целью достижения общей экономической цели, получения прибыли).

Классификация исков по материально-правовому признаку

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

трудовые;

жилищные;

гражданские;

семейные и т.д.

Гражданские иски(иски из гражданских правоотношений) подразделяются на:

иски из отдельных договоров (из договора аренды, договора лизинга и т.д.); иски о защите права собственности; иски о праве наследования; иски из авторских прав.

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

Классификация исков по процессуально-правовому признаку

Предъявляя иск, истец может преследовать различные цели. От цели иска (его содержания) или способа защиты права зависит сам характер судебного решения, т.е. какое решение хочет получить истец от суда.

По процессуально-правовому признаку различают иски:

о присуждении (исполнительные);

о признании (установительные);

преобразовательные (спорно, в некоторых источниках).

Иски о присуждении - наиболее распространенные, представляют собой требования, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как добровольное или принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика.

В исках о присуждении истец, обращаясь в суд за защитой своего права, просит:

признать за ним его спорное право; присудить ответчика к совершению определенных действий или к воздержанию от их совершения.

Особенность исков о присуждении состоит в том, что в них как бы происходит соединение двух требований:

о признании спорного права с последующим требованием о присуждении ответчика к выполнению обязанности.

Иски о признании называются исками установительными, поскольку по ним, как правило, задача суда заключается в том, чтобы установить наличие или отсутствие спорного права. Назначение исков о признании состоит в том, чтобы устранить спорность и неопределенность права.

Ответчик в случае предъявления к нему иска о признании не понуждается к совершению каких-либо действий в пользу истца.

Иски о признании включают:

положительные иски (направлены на признание спорного права);

отрицательные иски (о признании отсутствия правоотношения).

В теории гражданского процессуального права имеет место суждение о существовании преобразовательных исков, которые направлены на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения и указывается на то, что это может произойти в результате одностороннего волеизъявления истца.

Все иски, которые именуются преобразовательными, могут быть отнесены либо к искам о признании (например, иски об установлении отцовства, о расторжении брака), либо к искам о присуждении (раздел совместно нажитого имущества супругов). Делением исков на два вида исчерпывается классификация исков по их процессуальной цели.

В настоящее время наука гражданского процессуального права исходит из того, что нет никакой необходимости в выделении в качестве самостоятельного вида исков института так называемых преобразовательных исков, так как суду несвойственна функция ликвидации своим решением прав или создания прав и обязанностей, которых у сторон до судебного процесса не было.

**Элементы иска**

В законе говорится, что изменение иска происходит по его предмету и основанию (ст. 39ГПК РФ). Эти элементы имеют значение для определения объема исковой защиты по предъявленному требованию. Они же устанавливают направление, ход и особенности судебного разбирательства по каждому процессу.

В науке выделяют следующие элементы иска:

предмет; основание; содержание (спорный).

Предметом иска является все то, в отношении чего истец добивается судебного решения, это конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, возникающее из спорного правоотношения и по поводу которого суд должен вынести решение. При предъявлении иска истец может добиваться принуждения и принудительного осуществления своего материально-правового требования к ответчику (требовать возврата долга, возврата вещи в натуре, взыскания заработной платы и др.).

Истец может требовать и признания судом наличия или отсутствия правового отношения между ним и ответчиком (признания его соавтором произведения, признания права на жилую площадь, признания отцовства и т.д.).

Наряду с предметом иска в гражданском процессе принято выделять материальный объект спора. Ввиду очевидной и неразрывной связи последнего с предметом иска следует сделать вывод, что материальный объект спора входит в предмет иска и индивидуализирует материально-правовые требования истца. Особенно ярко это заметно при предъявлении виндикационных исков, заявляемых собственниками.

Основанием иска являются обстоятельства, факты, с которыми истец связывает наличие правовых отношений, выносимых на рассмотрение суда. Это юридические факты, на которых истец основывает материально-правовое требование к ответчику. Об этом говорит п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК, согласно которому истец обязан указать, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования. Пункт 5 ч. 2 ст. 131 ГПК предписывает, чтобы в исковом заявлении были указаны обстоятельства, на которых истец основывает свои требования к ответчику.

Таким образом, факты и обстоятельства можно подразделять на два вида:

подтверждающие наличие или отсутствие правоотношений между сторонами по делу (договор, причиненный вред здоровью, имуществу); подтверждающие требования истца к ответчику (неисполнение договора, нарушение правил движения, режима эксплуатации техники).

Содержание иска определяется той целью, которую преследует истец, предъявляя иск. Истец может просить суд о присуждении ему определенной вещи, о признании наличия, отсутствия или изменения его субъективного права. Следовательно, под содержанием иска надо понимать просьбу истца к суду о присуждении, признании или изменении (преобразовании) права.

Некоторые авторы возражают против наличия третьего элемента (ГПК РФ его не называет). Они считают, что достаточно двух элементов, а третий только усложняет структуру иска.

Таким образом, предмет иска определяется требованием истца к ответчику, а содержание иска - требованием истца к суду. В содержании истец указывает процессуальную форму судебной защиты.

Составить конспекты по данным темам, по вопросам, указанным после названия темы

**Готовые ответы направлять по электронной почте schalinav24@yandex.ru**