



МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

**Федеральное государственное казённое образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«ОРЛОВСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»**

А.В. Гришин, С.В. Мельник

**Возмещение (компенсация) вреда
в уголовном судопроизводстве.
Гражданский иск в уголовном
процессе**



Монография

Орёл
ОрЮИ МВД России
2012

УДК 34С65
ББК 67.99(2)93
Г85

Рецензенты:

Букин К.В. – начальник отдела контрольно-методической, информационно-аналитической работы и ресурсного обеспечения Следственного управления УМВД России по Орловской области, подполковник юстиции;

Карасёв В.В. – судья арбитражного суда Орловской области;

Сопов Д.В. – к.ю.н., доцент, судья Орловского областного суда;

Фоминова Е.М. – к.ю.н., доцент, доцент кафедры № 62 (гражданского права и гражданского процесса) Академии ФСО

Автори А.А.

Г85 Возмещение (компенсация) вреда в уголовном судопроизводстве. Гражданский иск в уголовном процессе: монография / А.В. Гришин, С.В. Мельник. – Орел: ОрЮИ МВД России, 2012. – 197 с.

Монография написана на основе положений Конституции России и действующего законодательства. Помимо норм, непосредственно относящихся к уголовно-процессуальному и гражданскому праву, используются новые законы, подзаконные акты Российской Федерации, имеющие другую отраслевую принадлежность. В монографии изложены основные теоретические положения о возмещении (компенсации) вреда в уголовном судопроизводстве. Отдельно авторы касаются проблем, связанных с институтом гражданского иска, как в уголовном процессе, так и в гражданском судопроизводстве. В работе также учтены последние изменения законодательства и рассмотрены материалы судебной практики по затрагиваемым проблемам.

Для студентов, преподавателей высших учебных заведений не только юридического, но и другого гуманитарного профиля, а также для научных, практических работников, интересующихся уголовно-процессуальным правом, гражданским правом, гражданским процессуальным правом и практикой применения рассмотренных в монографии институтов.

Монография обсуждена и одобрена на заседании кафедры гражданско-правовых и экономических дисциплин 19 сентября 2012 года. Протокол № 17.

Монография обсуждена и одобрена на заседании кафедры уголовного процесса 18 сентября 2012 года. Протокол № 19.

УДК 34С65
ББК 67.99(2)93

© Гришин А.В., 2012

© Мельник С.В., 2012

© Орловский юридический институт МВД России, 2012

ОГЛАВЛЕНИЕ

Принятые сокращения	5
Введение	7
Глава 1. Гражданский иск и право на иск в уголовном судопроизводстве. Правовой аспект обеспечения реализации исковых требований.....	18
§ 1.1. Понятие «иск» и «право на иск» в гражданском процессе России	18
§ 1.2. Понятие и элементы гражданского иска в уголовном процессе ...	21
§ 1.3. Особенности процессуального статуса гражданского истца в уголовном процессе	28
§ 1.4. Особенности процессуального статуса гражданского ответчика в уголовном процессе	32
§ 1.5. Некоторые аспекты признания юридических лиц субъектами преступлений и привлечения юридического лица к уголовной ответственности	37
§ 1.6. Роль специализированных следственных подразделений по расследованию дорожно-транспортных преступлений в обеспечении реализации исковых требований	53
Глава 2. Институт реабилитации в уголовном процессе как юридическое основание возникновения права на возмещение (компенсацию) вреда. Теоретические и практические проблемы по возмещению (компенсации) вреда в уголовном судопроизводстве...	57
§ 2.1. Историко-юридический анализ становления процедуры реабилитации в российском праве	57
§ 2.2. Сущность и основания возникновения права на реабилитацию ...	60
§ 2.3. Исполнение решения о реабилитации и правила возмещения вреда.....	65
§ 2.4. Актуальные проблемы, связанные с реализацией решения о реабилитации и возможные пути их решения.....	70
§ 2.5. Понятие и условия возникновения и реализации обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина	74
§ 2.6. Объем и характер возмещения вреда, причиненного здоровью гражданина	82
§ 2.7. Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Возмещение расходов на погребение	100
§ 2.8. Изменение размера возмещения вреда, увеличение размера возмещения вреда в связи с повышением стоимости жизни и увеличением минимального размера оплаты труда. Платежи по возмещению вреда. Изменение размера выплат.....	106
Глава 3. Генезис и правовая природа иска как института гражданского и уголовно-процессуального права. Сущность, значение, основание и предпосылки гражданского иска в уголовном процессе	111

§ 3.1. Эволюция права на иск в римском и европейском праве.	111
§ 3.2. Сущность, правовая природа, значение и основания гражданского иска.....	117
§ 3.3. Основания и предпосылки гражданского иска.....	123
Глава 4. Производство по гражданскому иску в уголовном процессе ..	126
§ 4.1. Порядок предъявления гражданского иска. Меры обеспечения гражданского иска	126
§ 4.2. Процессуальное положение гражданского истца и гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве	130
§ 4.3. Разрешение гражданского иска. Оставление гражданского иска без рассмотрения.....	136
Глава 5. Реализация права на иск как средство защиты прав граждан в гражданском судопроизводстве.....	141
§ 5.1. Субъективные и объективные предпосылки права на предъявление иска	141
§ 5.2. Условия реализации права на предъявление иска	152
§ 5.3. Реализация права на удовлетворение иска как механизм защиты прав граждан.....	158
Глава 6. Некоторые актуальные вопросы современного состояния права на иск в условиях правового государства	162
§ 6.1. Право на иск иностранных граждан в Российской Федерации (России) и в практике зарубежных государств	162
§ 6.2. Проблемы, связанные с иском, как способом защиты прав граждан в гражданском судопроизводстве и способы их устранения..	167
Заключение	170
Список использованной литературы.....	182

Принятые сокращения

1. Официально-документальные материалы

Вводный закон к ч. 1 ГК РФ – Федеральный закон от 30 ноября 1994 года «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302) с изменениями, внесенными федеральными законами от 16 апреля 2001 г. № 45 – ФЗ, от 26 ноября 2001 г. № 147 – ФЗ (СЗ РФ. 2001. № 17. Ст. 1644; РГ от 28 ноября 2001 г.) // Консультант Плюс

Вводный закон к ч. 2 ГК РФ – Федеральный закон от 26 января 1996 года № 15 – ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411) с изменениями, внесенными Федеральным законом от 26 ноября 2001 г. № 147 – ФЗ (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553) // Консультант Плюс

Вводный закон к ч. 3 ГК РФ – Федеральный закон от 26 ноября 2001 года № 147 – ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553) // Консультант Плюс

Вводный закон к ч. 4 ГК РФ – Федеральный закон от 18 декабря 2006 года № 231 – ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Консультант Плюс

Гражданский кодекс РФ (ГК РФ) – Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая (СЗ РФ. 1996. №9. Ст. 773); Гражданский кодекс Российской Федерации, часть вторая (СЗ РФ. 1996. №5. Ст. 410); Гражданский кодекс Российской Федерации, часть третья (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552); Гражданский кодекс Российской Федерации, часть четвертая (действующая редакция) // Консультант Плюс

ЖК РФ – Жилищный кодекс Российской Федерации (действующая редакция) // Консультант Плюс

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации (действующая редакция) Части 1 и 2 // Консультант Плюс

УК РФ – Уголовный кодекс РФ (действующая редакция) // Консультант Плюс

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (действующая редакция) // Консультант Плюс

Основы законодательства о нотариате – Основы законодательства о нотариате от 11 февраля 1993 г. // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357 // Консультант Плюс

2. Официальные издания

БНА (СССР, РСФСР, РФ) – Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (Бюллетень нормативных актов органов исполнительной власти)

Бюллетень ВС (СССР, РСФСР, РФ) – Бюллетень Верховного Суда

Ведомости (СССР, РСФСР, РФ) – Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР), Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ)

СЗ РФ – Собрание законодательства Российской Федерации

3. Государственные органы

ВАС (РСФСР, РФ) – Высший Арбитражный Суд

ВС (СССР, РСФСР, РФ) – Верховный Суд

ЦБР – Центральный банк России

4. Прочие сокращения

абз. – абзац

в т.ч. – в том числе

ГИБДД – Государственная инспекция безопасности дорожного движения

гл. – глава, главы

ДПС – дорожно-патрульная служба

ДТП – дорожно-транспортное происшествие

др. – другой (-ая, -ое, -ие)

ЗАО – закрытое акционерное общество

ОАО – открытое акционерное общество

ОВД – органы внутренних дел

ОДО – общество с дополнительной ответственностью

ООО – общество с ограниченной ответственностью

ПДД – правила дорожного движения

ред. – редакция

с. – страница, страницы

см. – смотри

ст. – статья, статьи

т.д. – так далее

т.е. – то есть

утв. – утвержденный (-ая, -ое, -ие)

Введение

Актуальность темы исследования определяется тем, что современные экономические и политические условия, в которых существует сегодня наше общество, повышают значение всех имущественных прав личности. Государство, признав человека и его интересы высшей ценностью, должно обеспечить надлежащий уровень защищённости его прав и свобод, отвечающий международным требованиям.

Для России с ее чрезвычайно богатой, удивительно интересной и трагической историей, проблема свободы личности была и остаётся стержнем общественного развития. «Действующая Конституция РФ¹ впервые за многолетнюю историю признает высшей ценностью права и свободы человека. Это - единственная высшая ценность, все остальные общественные ценности по отношению к ней занимают иной уровень, и не могут ей противоречить»².

Итак, Конституция РФ провозглашает защиту личности в качестве приоритетного направления в деятельности государства. Закрепляется гарантия государственной защиты прав и свобод человека и гражданина. Права потерпевших от преступлений и злоупотреблений власти охраняются законом, государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба, тем самым, гарантируя полноценную защиту его прав и законных интересов, а также обеспечение компенсации причиненного ущерба.

Следуя общепринятому значению термина «реабилитация», данное понятие означает восстановление хорошей прежней репутации, восстановление в прежних правах человека³.

Следовательно, данный факт вызывает необходимость создания эффективно действующих механизмов, обеспечивающих каждому человеку и гражданину возможность добиваться защиты и восстановления его прав и свобод от любых незаконных ограничений и нарушений.

В УПК РФ⁴ одним из назначений уголовного судопроизводства предусмотрена защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Данная норма конкретизируется в отдельных статьях УПК РФ, в частности, на органы предварительного расследования, прокурора и суда обязанность устанавливать характер и размер вреда, причиненного преступлением, принимать меры к обеспечению имущественного ущерба потерпевшему.

Публичный характер уголовно-процессуальной деятельности и причиняемого в ее сфере вреда предполагает и публичную ответственность государства перед своими гражданами. Российское государство приняло на себя такую от-

¹ Конституция РФ - Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 года) // Российская газета. – 25 декабря 1993. - № 237 (с изм., внесёнными Указами Президента РФ от 09.01.1996 №20, от 10.02.1996 №173, 09.06.2001 №679, от 25.07.2003 №841, Федеральными конституционными законами от 25.03.2004 №1-ФКЗ, от 14.10.2005 №6-ФКЗ, от 12.07.2006 №2-ФКЗ, 30.12.2008 №6-ФКЗ) // СПС Консультант Плюс. Далее по тексту – Конституция РФ.

² Тищенко В. М. Социальное государство // Общество и экономика. 2006. С. 4.

³ Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 4-е изд. М., 1999. С.670.

⁴ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 года 174 – ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.11.2001) // Собрание законодательства. 2001. 52 (часть 1). Ст. 4921. (по сост. на 01.09.2012) // СПС Консультант Плюс. Далее – УПК РФ.

ветственность, провозгласив право граждан на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц)¹.

Конституция Российской Федерации гарантирует каждому судебную защиту гражданских прав (ст. 46). В случае их нарушения гражданин или юридическое лицо может обратиться в суд с требованием о защите его прав. В тех случаях, когда гражданские права нарушены непосредственно преступными действиями, заявленный иск может быть предметом рассмотрения в порядке уголовного судопроизводства.

Предъявление (заявление) гражданского иска в уголовном процессе и его рассмотрение традиционно привлекают внимание практических и научных работников. За неполное десятилетие существования УПК РФ в текст ст. 44, специально посвященной гражданскому иску в уголовном процессе, четырежды внесены изменения и дополнения. Это немало, если учесть, что наиболее существенные положения в этой части были неплохо представлены в проекте УПК РФ, как и в тексте УПК РСФСР (1960 г.)².

Гражданский иск в уголовном процессе, являясь уголовно- процессуальным правовым институтом, в то же время находится в тесной связи с уголовным правом, гражданским процессом, гражданским правом, что требует комплексного исследования.

Ещё в 1890 г. А.Ф. Кони, говоря о специфике этого процессуального института, отметил, что гражданский иск является «одной из наиболее спорных и наименее разработанных частей уголовного процесса»³.

Статья 52 Конституции РФ закрепляет положения, согласно которым права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом, а государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причинённого ущерба. В ст. 6 УПК РФ установлено, что назначением уголовного судопроизводства, прежде всего, является защита прав и законных интересов лиц и организации, потерпевших от преступлений.

Недостаточно чёткая регламентация правового статуса участников уголовного процесса, в том числе гражданского истца и ответчика - это одна из причин ущемления прав и законных интересов, как граждан, так и юридических лиц.

Законодательство РФ в настоящее время не содержит нормы, обязывающей предоставлять финансовую помощь указанным в статье 52 Конституции РФ лицам. Однако, начиная с 90-х годов прошлого века, неоднократно и по разным категориям уголовных дел компенсация вреда, причинённого некоторыми преступлениями, производилась из средств федерального бюджета, чаще всего на основании указов Президента РФ и постановлений Правительства России. В пункте 3 статьи 30 Закона РСФСР от 24 декабря 1990 г. «О собственности в РСФСР» (утратил силу с принятием ч. 1 ГК РФ) была предпринята попытка возложить на государство обязанность возмещения ущерба, нанесённого собствен-

¹ Татьяна Д.В. Реабилитация в уголовном процессе России: понятие, виды, основания, процессуальный порядок: Дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 2005. С.6.

² Божьев В.П. Гражданский иск в уголовном деле как предмет уголовно-процессуальных отношений // Российский следователь. 2011. № 16.

³ Мазалов А.Г. Гражданский процесс в уголовном производстве. М., 1977. С. 134.

нику преступлением, по решению суда. Понесённые при этом государством расходы должны были взыскиваться с виновного в судебном порядке в соответствии с законодательством РСФСР. Однако продекларированная в законе норма так фактически и не применялась на практике, поэтому гражданский иск остаётся важнейшим средством защиты имущественных прав физических и юридических лиц в рамках уголовного судопроизводства.

В дополнение к уголовно-процессуальному законодательству, отметим, что законодатель принимает и иные нормативные правовые акты, касающиеся регулирования имущественных отношений. В частности, с 1 марта 2005 г. введен в действие Жилищный кодекс Российской Федерации¹, вступил в силу и в полной мере действует Федеральный закон «Об ипотеке (залоге недвижимости)»². В то же время продолжает действовать большой массив ведомственных нормативных правовых актов, регулирующих имущественные правоотношения, которые должны соответствовать Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации³, Жилищному кодексу Российской Федерации и принятым в последнее время законам. В соответствии с Всеобщей декларацией прав человека «каждый человек имеет право на такой жизненный уровень, включая пищу, одежду, жилище, медицинский уход и необходимое социальное обслуживание, который необходим для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи» (ст. 25). В Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах также указывается: «Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого на достойный жизненный уровень для него самого и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище, и на непрерывное улучшение условий жизни. Государства-участники примут надлежащие меры к обеспечению осуществления этого права, признавая большое значение в этом отношении международного сотрудничества, основанного на свободном согласии» (ст. 11). В связи с указанными особенностями правового регулирования на практике возникают определенные сложности при решении конкретных вопросов.

Право на судебную защиту является одним из базовых прав граждан. Оно урегулировано как национальным, так и международным законодательством. Базовыми международными документами является Европейская конвенция о защите прав и основных свобод 1950 и Международный пакт о гражданских и политических правах 1966. В них урегулировано право всех граждан на справедливое судебное разбирательство, право на обращение в суд, а право на иск стано-

¹ См.: Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 января 2005 г. № 1 (часть I) ст. 14. По состоянию на 01.07. 2012 года. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». Далее – ЖК РФ.

² См.: Об ипотеке (залоге недвижимости): Федеральный закон РФ от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400 (с изменениями от 9 ноября 2001 г., 11 февраля, 24 декабря 2002 г., 5 февраля, 29 июня, 2 ноября, 30 декабря 2004 г.) // СПС Консультант Плюс. 2012г.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994г. №51-ФЗ СЗ РФ №32 ст.3301 от 05.12.1994г., часть вторая от 26 января 1996г. №14-ФЗ СЗ РФ №5 ст.410 от 29.01.1996г., часть третья от 26 ноября 2001г. №146-ФЗ СЗ РФ №49 ст.4552 от 03.12.2001г., часть четвертая от 18 декабря 2006г. №230-ФЗ СЗ РФ № 32 (с изменениями от 26 января, 20 февраля, 12 августа 1996г., 24 октября 1997г., 8 июля, 17 декабря 1999г., 16 апреля, 15 мая, 26 ноября 2001г., 21 марта, 14, 26 ноября 2002г., 10 января, 26 марта, 11 ноября, 23 декабря 2003г., 29 июня, 29 июля, 2, 29, 30 декабря 2004г., 21 марта 2005г.) (ред. от 01.09.2011) // СПС Консультант Плюс. Далее – ГК РФ.

вится отражением концепции «широкого понимания права на обращение в суд как субъективного права любого лица, не связанного с чрезмерно сложным фактическим составом»¹.

Одной из основных категорий гражданского процесса является понятие «защита». В большинстве исследований «защита» связывается с действиями ответчика в процессе судебного рассмотрения спора, однако такой подход является неоправданно узким². В гражданском процессе категория защиты равно применима как к истцу, так и к ответчику. Однако грани данного применения различаются. Защита истца – инициативная, первичная: возникшая как реакция на заявленную истцом позицию. Как правило, защита истца не исследуется в качестве самостоятельной категории. Наиболее часто в правовых исследованиях применяется подход, в соответствии с которым категория защиты исследуется на примере иска – как одного из центральных понятий гражданского процессуального права и как наиболее комплексного проявления защиты истца.

Иск служит средством защиты нарушенного права и в то же время является средством возбуждения деятельности суда.

Исковое производство является универсальным по своей юридической природе. Процессуальный регламент рассмотрения дел искового производства применим не только к делам, отнесенным к данному виду производства, но и к делам, рассматриваемым в производстве из публичных правоотношений, в особом производстве, в определенной степени – в других производствах, предусмотренных ГПК РФ³. Поэтому изучение искового производства позволяет одновременно получить информацию и понять основные правила рассмотрения практически всех дел, подведомственных судам общей юрисдикции⁴.

Именно этим и объясняется актуальность выбранной темы. Исковое производство является основным способом защиты нарушенного субъективного права. В современном мире невозможно представить жизнь без урегулирования в судебном порядке возникших споров о праве, которые разрешаются в соответствии с законодательством РФ и международным законодательством. Для споров гражданской подсудности характерна именно исковая форма защиты права. Исковая форма – форма, в которой происходит защита нарушенного или оспоренного права. Для исковой формы характерны некоторые особенности. Так, в исковой форме присутствуют материально-правовые требования, происходящие из нарушенного права и подлежащее защите, присутствие спора о субъективном праве и наличие двух сторон с противоположными интересами.

Вместе с тем многогранность и широта данной проблемы, постоянное появление новых её аспектов не позволили учёным - процессуалистам охватить её достаточно полно, всесторонне и глубоко. Диссертационные исследования охватывают лишь отдельные аспекты проблемы, но в то же время в науке уголовного

¹ Макаров В.В. Теория иска в гражданском процессуальном праве России и Германии: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007 // www.law.edu.ru.

² Трашкова Н.М. Иск как защита прав истца в гражданском процессе: к истории вопроса // Вестник Московского университета. 2008. №5. С.91.

³ Гражданский процессуальный Кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 01.01.2012) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru. Далее – ГПК РФ; ГПК.

⁴ Гражданский процесс: учебник / Отв. редактор проф. В.В. Ярков. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2004. С.255.

процесса отсутствует анализ процессуальных особенностей института гражданского иска. Изложенное свидетельствует об актуальности и обоснованности избранной темы исследования.

Научная новизна исследования состоит в том, что она является исследованием, в котором комплексно и всесторонне анализируются особенности гражданского иска в уголовном процессе. Научная новизна данной работы проявляется и в рассмотрении категории «право на иск», через призму реализации прав и свобод граждан, путем сравнения ранее действовавшего и современного процессуального законодательства России и других государств и комплексного анализа существующих проблем.

Объект и предмет исследования

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи возмещением (компенсацией) вреда в уголовном судопроизводстве; отношения, связанные с институтом гражданского иска в уголовном процессе; общественные отношения, возникающие в связи с заявленным в уголовном процессе гражданским иском о возмещении имущественного и (или) компенсации морального вреда, причинённого совершённым преступлением.

Предметом исследования являются нормы конституционного, уголовно-процессуального, гражданского, гражданского процессуального и гражданского законодательства и иных отраслей права и нормативных правовых актов, регулирующих указанные отношения, а также правоприменительная практика. Отдельным элементом предмета исследования выступает институт гражданского иска, как в уголовном, так и в гражданском судопроизводстве. Предмет исследования также составили акты официального толкования норм права, решения Конституционного Суда РФ, касающиеся гражданского иска в уголовном процессе, опубликованная и неопубликованная следственная и судебная практика г. Орла и Орловской области, а в ряде случаев и других регионов.

Цель исследования состоит в том, чтобы, опираясь на действующее законодательство, имеющиеся в юридической литературе точки зрения, выявить сущность института возмещения (компенсации) вреда в уголовном судопроизводстве; рассмотреть конституционные и законодательные основы правового регулирования гражданского иска в уголовном процессе; разработать на этой основе предложения по совершенствованию ныне действующего конституционного, процессуального и гражданского законодательства и практики их применения. Таким образом, целью исследования является анализ теоретических, нормативно-правовых и практических проблем, связанных с процедурой предъявления и разрешения гражданского иска в уголовном процессе, разработка и обоснование ряда новых положений, имеющих теоретическое и прикладное значение, способных обеспечить права и законные интересы гражданского истца и ответчика как участников уголовного процесса.

В соответствии с целями исследования ставятся для решения **следующие задачи:**

- рассмотреть общие положения института возмещения (компенсации) вреда в уголовном судопроизводстве и смежных отраслях законодательства;
- проследить историю становления реабилитации в истории российского государства;

- рассмотреть сущность института реабилитации, а также основания ее возникновения;
- исследовать порядок исполнения решения о реабилитации;
- выявить проблемы, связанные с решением о реабилитации, а также возможные пути их решения;
- раскрыть понятие гражданского иска и рассмотреть его основные элементы;
- раскрыть сущность, правовую природу, значение и предпосылки гражданского иска в уголовном судопроизводстве;
- рассмотреть производство по гражданскому иску в уголовном процессе, а именно порядок заявления гражданского иска, процессуальное положение гражданского истца и гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве, разрешение гражданского иска;
- детально проанализировать процессуальное положение гражданского истца и гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве;
- определить обстоятельства, подлежащие доказыванию по гражданскому иску в уголовном деле;
- охарактеризовать процессуально - правовые средства исследования гражданского иска в судебном разбирательстве;
- выявить наиболее типичные проблемы, связанные с разрешением гражданского иска в уголовном деле;
- внести предложения по изменению и дополнению уголовно-процессуального законодательства в целях установления норм, обеспечивающих реализацию конституционных прав, свобод и законных интересов гражданского истца и ответчика, в ходе уголовного судопроизводства.

Теоретическая основа исследования

Проблемы реабилитации и возмещения вреда, исковой формы защиты права хорошо освещались в работах Я.Д. Боголепова, Б.Т. Безлепкина, В.В. Бойцовой, Л.В. Бойцовой, Ю.С. Гамбарова, В.В. Дубровина, Н.И. Капинуса, С.С. Касумова, А.Э. Колиевой, П. Константинова, Н.В. Кузнецовой, О.Г. Майшева, М. Миронова, В.В. Николюка, М.И. Пастухова, И.Л. Петрухина, М.Ф. Поляковой, В. Рохлина, А. Стуканова, С.В. Супруна, Д.В. Татьяна, А.В. Толстого, И.Л. Трунова, С.В. Федосеевой. Н.Э. Шалумовой., Н.Д. Эриашвили, К.С. Юдельсона, Т.М. Яблочкова.

Проблеме гражданского иска в науке советского уголовного процесса уделялось значительное внимание. Если до принятия Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1958 года данной теме было посвящено два монографических исследования (М.А. Чельцова, М.П. Шаламова), то в последующее время этот вопрос получает широкую разработку. Различные аспекты этой непростой проблемы были исследованы в последние годы во многих работах, в том числе, такими авторами как, О.А. Тарнавский, А.Г. Финогенов, Т.А. Славгородских, А.В. Тимошенко, А.В. Семин.

Значительный вклад в разработку проблемы внесли И.А. Антонов, В.И. Баловнева, Д.М. Берова, Л.Н. Баштаков, В.А. Горленко, В.П. Божьев, А.В. Дроздов, И.Г. Кожин, И.Л. Петрухин, А.П. Рыжак, Ж.В. Самойлова, К.В. Храмов и другие.

Теоретическую основу работы составили труды учёных – правоведов как В.А. Азаров, С.А. Александров, Ф.Н. Багаутдинов, Б.Т. Безлепкин, А.Д. Бойков, В.П. Божьев, В.Г. Власенко, Л.М. Володина, Н.И. Газетдинов, А.П. Гуськова, П.П. Гуреев, В.Г. Даев, И.Ф. Демидов, А.А. Добровольский, З.З. Зинатуллин, Л.Д. Кокорев, В.М. Корнуков, Н.В. Кузнецова, Э.Ф. Куцова, Ф.М. Кудин, А.М. Ларин, П.А. Lupинская, А.Г. Мазалов, Е.Г. Мартынчик, В.А. Матюхин, В.Т. Нор, И.Л. Петрухин, В.Я. Панарин, В.П. Радьков, В.М. Савицкий, Л.Г. Татьяна, И.Л. Трунов и Л.К. Трунова, М.К. Трушников, В.Т. Томин, М.А. Чельцов, М.А. Чечина, Д.М. Чечот, М.П. Шаламов, П.С. Элькинд, К.С. Юдельсон и др.

Методологическую основу исследования составили следующие методы познания: общенаучный диалектический, комплексный, системный, формально-логический, лингвистический, моделирования и другие.

А õĩãã èññããĩããĩ èŷ ãũðããĩ òãĩ ù ñããõþùèã ïĩèĩæãĩ èŷ è ðãèĩ ï ãĩãã-õèè ï ï ñããðãã ñõããããĩ èþ ããèñõãþùãã çãèĩ ïããõãèũñõãã:

1. Влияние римского частного права на европейское право и право России проявляется, прежде всего, в воздействии обычаев и норм Рима на процессуальные институты – искового производства.

До настоящего времени, как в России, так и других европейских государствах, наиболее важной проблемой гражданского права и гражданского процесса остается процесс дальнейшей унификации норм права и усовершенствования судебной защиты гражданских прав.

Можно говорить о том, что нынешние нормы российского гражданского права и гражданского процесса, а также европейского права, были взяты в ходе рецепции из римской цивилистики, а впоследствии унифицированы, перестроены под конкретные историко-этнические и государственные особенности, с тем, чтобы названные правовые институты могли прижиться, и посредством иска как требования, могли эффективно охранять права и осуществлять защиту гражданских прав и законных интересов.

2. **Гражданский иск в уголовном процессе** - это требование физического или юридического лица о возмещении причиненного непосредственно преступлением имущественного вреда, или об имущественной компенсации морального вреда (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). Этот иск не меняет своей природы и остается иском о присуждении. Гражданский иск в уголовном деле, как и любой другой, имеет два элемента:

- 1) предмет;
- 2) основание.

3. ***Ãðãæããĩ ñèèè èñõãã*** выполняет ***ĩñããþ òõĩ èõèþ ã õãèĩãĩ ï ï ðĩõããĩ ñã***

- во-первых, он поддерживает гражданский иск и тем самым присоединяется к обвинителю;

- во-вторых, являясь одновременно и потерпевшим, обладает двойным статусом, в силу чего наделён правом поддерживать обвинение.

4. ***Ãðãæããĩ ñèèè èñõãã*** и ***ãðãæããĩ ñèèè ïõããõ-èè*** являются ***ñãĩ ï-ñõĩŷõãèũñ ù ï è õ-ãñõĩèèã ï õãèĩãĩ ïã ï ðĩõããĩñã*** деятельность которых при-мыкает к деятельности соответственно сторон обвинения и защиты. Комплекс рассмотренных прав и обязанностей гражданского истца и гражданского от-

ветчика, позволяют говорить о существенном отличии правового положения данных участников от аналогичных участников гражданского процесса.

Совокупность предоставленных гражданскому истцу уголовно-процессуальным законодательством прав в основном направлена на обеспечение реализации им основного права - предъявление и поддержание гражданского иска. В свою очередь права гражданского ответчика в совокупности направлены на обеспечение реальной возможности обоснованно возражать против предъявленного гражданского иска. При этом следует учитывать, что гражданский истец пользуется ещё и правами потерпевшего, а гражданский ответчик, в случае если он в соответствии с гражданским законодательством сам несет ответственность за причиненный им вред - также правами обвиняемого (подсудимого).

5. Согласно ч. 2 ст. 44 УПК РФ гражданский иск может быть заявлен как после возбуждения уголовного дела, так и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции.

6. Материальными основаниями (предпосылками) для предъявления гражданского иска являются сведения, позволяющие сделать предположение, во-первых, о преступном причинении вреда, во-вторых, об имущественном или моральном характере вреда, причиненного потерпевшему преступлением.

*Í ðíõáíííáëüü î-í ðááíáíá í ðááííííéëë äëý í ðááíýáëáí èý áðáëááí íëíá èñëà á ááíëíáí îí í ðíõáííí*таковы:

1) правомочность суда в силу правил о подсудности на производство по гражданскому иску (подсудность гражданского иска, вытекающего из уголовного дела, определяется подсудностью уголовного дела, в котором он предъявлен (ч. 10 ст. 31 УПК РФ));

2) правоспособность, дееспособность, уполномоченность заявителя гражданского иска;

3) предъявление гражданского иска по возбужденному уголовному делу (т.е. после того, как постановление о возбуждении уголовного дела приобрело юридическую силу) до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 44 УПК);

4) отсутствие в производстве у суда тождественного гражданского иска;

5) отсутствие вступивших в законную силу решений по тождественному иску об удовлетворении (независимо от сферы, где это состоялось; прекращении производства в гражданском процессе; принятии отказа от гражданского иска, а равно утверждения состоявшегося мирового соглашения в уголовном процессе).

Наличие необходимых оснований (предпосылок) гражданского иска в уголовном деле устанавливается путем уголовно-процессуального доказывания, т.е. с соблюдением всех необходимых правил, относящихся к предмету доказывания, доказательствам, этапам доказывания и пр.

При этом правовые основы рассмотрения и разрешения гражданского иска заключаются в строгом соблюдении норм уголовно- процессуального кодекса РФ.

7. Представляется, что в Уголовный кодекс РФ должны быть внесены соответствующие изменения, в том числе и в ст. 19. «Общие условия уголовной ответственности», которая должна быть изложена в следующей редакции:

*«Óāēīāīē īòāāòñòāāīīñòē īīāēāēò òīēūēī āī āīyāī īā òēçē:ā
ñēīāēēōī, āīñòēāōāī āīçðāñòā, òñòāīīāēāīīīā īāñòīyūēī Èīāāēñī.*

*Óāēīāīē īòāāòñòāāīīñòē òāēēā īīāēāēò ððēāē:āñēīā ēēōī, ā
ñēó:āyō īðāāññ īòðāīīūō īāñòīyūēī Èīāāēñī.*

*Óāēīāīē īòāāòñòāāīīñòē ā ðāī ēāō óāēīāīē īòāāòñòāāīīñòē
ððēāē:āñēīā ēēōā īīāēāēò āā īðāīū, ðēēīāññāī, ñòððāīēēē, ó:āñò-
īēēē ē ó:ðāēòāēē ā ñēó:āyō īðāāññ īòðāīīūō īāñòīyūēī Èīāāēñī. Áñēē
óēāçāīīūī ē ēēōāī ē ñāāðōāīī āððāā īðāññōīēāīēā, īðāāññ īòðāīīā Óā-
ēīāīūī ēīāāēñī ÐÓ, òī īīē īðēāēāçðòññ ē īòāāòñòāāīīñòē īā īāūēō
ññīāāīēyō*

*Íðēī ā:āīēā īīā ñòððāīēēāī ē ā āāç 3 ñò. 19 ÓÈ ÐÓ ñēāāōò īīīē-
ī àòū āðāēāāīēīā, ðāāīòāðyāññ īī òððāīāī ó (āðāēāāīñēī-īðāāīāī ò) āīñ-
āīðò ē (ēēē) ēññēīyðyāññ òððāīāīā (ñēóēāāīūā, āñēēīññòíūā) īāyçāīīī-
ñòē (ā òīī ÷ēñēā, īðñēçāīññòāāīāy īðāēòēēā, ēññūòàòāēññūē ññīē ē āðð-
āēā), ā òāēēā āðāēāāī, āñēñòāðyēō «īò ēī āīē ē īī īīðó:āīēð» ððēāē:ā
ñēīā ēēōā, īā ññīīāāīēē òāēòē:āñēīā āīīóīāīēy ðāāīòīēēā ē ðāāīòāññā-
āīī ā ēēē īī īīðó:āīēð ðāāīòīāāòāēy ēēē āā īðāññòāāēòāēy ā ñēó:āā, ēīāāā
òððāīāīē āīññāīð īā āūē īāēēāēāūēī īāðāçī īòīðī ēāī».*

Уголовный кодекс РФ необходимо также дополнить ст. 44.1. «*Áēāū īāēā-
çāīēē āēy ððēāē:āñēēō ēēō*» *āñēāāðyāē ðāāāēōēē:*

«Áēāāī ē īāēāçāīēē āēy ððēāē:āñēēō ēēō yāēyðòññ:

à) òòðāò;

ā) ēēçāīēā īðāā çāīēī àòūññ īīðāāēāīīē āāyòāēñññòç;

ā) īðēīōāēòāēññāy ēēēāēāāōēy;

*ā) īāñēīīāēēçāōēy, ò.ā īāðāññā ā ñāññòāāīīñòū āññāāðñòāā (āēy
īðāāīðēyòēē);*

ā) ēīīðēñēāōēy āññā ēī óīāññāā ððēāē:āñēīā ēēōā;

ā) çāīðāò çāīēī àòūññ īīðāāē, īīīē āāyòāēñññòç;

æ) ēēçāīēā ēēōāīçēē».

8. В работе анализируются различные точки зрения дефиниции иска, в результате чего, мы приходим к выводу о необходимости определения иска, как, требования заинтересованного лица, вытекающего из спорного материального правоотношения, о защите своего или чужого права либо законного интереса, подлежащего рассмотрению и разрешению в установленном законом порядке. Именно такое определение иска, как процессуального института, является наиболее верным, оно соответствует сущности исковой формы защиты права и законного интереса, внутренне согласуется с другими исковыми категориями и институтами процессуального права и наиболее полно отражает его содержание. Это определение отвечает требованию единства и универсальности понятия иска.

9. Поскольку уголовно-процессуальное и гражданское процессуальное законодательство использует такое понятие как *īðāāī īā ēñē*, оно должно иметь свою формулировку.

Право на иск – гарантированная государством возможность юридически заинтересованного субъекта обратиться в определенном процессуальном поряд-

ке к суду, с просьбой (требованием) о защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса.

10. Право на иск необходимо рассматривать как *äëíá îíÿòèä* которое имеет две стороны: процессуальную и материально-правовую.

При этом под **правом на иск** *â î õï öäñäëü ïî ïî ùñèä* понимается *î ðäâî î à î ðäâüÿäëáí èä èñèä* Под **правом на иск** в *î àò äèäëüü î-î ðäâîäî ïî ùñèä* понимается *î ðäâî î à öâî äëäò äî ðäâî èä èñèä*

11. К числу общих юридических условий, определяющих возникновение права на обращение в суд, относятся процессуальная правоспособность и подведомственность. Иные предпосылки, фактические условия, относимые к числу правообразующих при обращении в суд, таких функций не выполняют. Они либо носят специальный характер, либо играют роль правопрекращающих юридических фактов.

12. Процессуальная правоспособность и подведомственность отличаются тем, что носят характер наиболее общих юридических условий для возникновения права на обращение в суд по любому гражданскому делу. Право на обращение в суд может быть только у лица, наделенного процессуальной правоспособностью. Лицо неправоеспособное такой возможности лишено, и поэтому говорить о праве на обращение в суд неправоеспособных субъектов невозможно. Подведомственность является также необходимым юридическим условием возникновения права на обращение в суд. Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования права на обращение в суд. Правоспособность без подведомственности не может привести к возникновению данного права. Однако только с подведомственностью связывать право на обращение в суд за судебной защитой вряд ли возможно.

13. Отсутствие предпосылок права на предъявление иска означает отсутствие самого права на предъявление иска, следовательно, отсутствие корреспондирующей этому праву обязанности судьи возбудить гражданское дело, а поэтому влечет отказ в принятии искового заявления или прекращение производства без права повторного обращения заявителя в суд к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Несоблюдение условий реализации права на предъявление иска при наличии у заинтересованного лица права на процесс означает несоблюдение установленного законом порядка его реализации, что обуславливает иной характер последствий.

14. Иностранцы вправе обращаться за судебной защитой наравне с российскими гражданами и юридическими лицами. Они могут предъявлять иски, изменять основание иска, цену иска, представлять доказательства, заявлять ходатайства и иметь другие права, предусмотренные гражданским процессуальным кодексом РФ. Они могут вести свои дела лично или через представителей, представителями также могут выступать консулы данного иностранного государства. Что касается положения российских граждан в иностранном государстве, то в некоторых странах могут устанавливаться некоторые ограничения, например, уплата дополнительной государственной пошлины при обращении в суд с иском.

15. Мировое сообщество стремится разработать унифицированное законодательство для единообразного регулирования правоотношений на территории политических объединений, однако, правовая система, которая складывалась веками, иногда не допускает такого подхода.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что положения, выводы и предложения, сформулированные в работе, пополняют потенциал уголовно-процессуального и гражданского права и могут быть положены в основу дальнейших научных исследований в сфере реализации конституционных прав граждан.

Практическая значимость исследования обусловлена тем, что результаты исследования могут быть использованы при проведении дальнейших научных исследований по данной проблеме, в совершенствовании действующего конституционного, уголовно-процессуального законодательства, для разработки учебных пособий и методических рекомендаций в процессе подготовки и преподавании дисциплин «Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс)», «Гражданский процесс», «Гражданское право» и смежных дисциплин. Положения и выводы, сделанные по итогам проведённого исследования могут быть использованы при проведении последующих научных исследований по вопросам гражданского иска в уголовном процессе повышение профессиональной подготовки должностных лиц законотворческих и правоприменительных органов, в ходе преподавания уголовного процесса и отраслевых юридических дисциплин.

Апробация результатов исследования

Результаты проведенного исследования также отражены в научных публикациях в периодических изданиях как Орловского юридического института МВД РФ, так и иных публикациях за пределами вуза.

Структура работы. Работа состоит из введения, шести глав, разбитых для удобства на параграфы, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1. Гражданский иск и право на иск в уголовном судопроизводстве. Правовой аспект обеспечения реализации исковых требований

§1.1. Понятие «иск» и «право на иск» в гражданском процессе России

Право на судебную защиту субъективных прав и охраняемых законов интересов граждан и юридических лиц, закрепленное в Конституции РФ (статья 46), Гражданском кодексе РФ (статья 11), Гражданском процессуальном кодексе РФ (статья 3), осуществляется путем обращения в суд. Законодательством предусмотрена процедура рассмотрения конкретных гражданских дел с учетом характера требований заинтересованного лица, например, особое производство, производство, возникающее из публичных правоотношений. Однако основная масса дел рассматривается судом в порядке искового производства¹. Подача в суд искового заявления представляет собой реализацию истцом права на предъявление иска. Это важнейшее процессуальное действие, с которым связывается начало процесса по гражданскому делу².

В отрасли гражданского права право на иск означает субъективное гражданское право на принудительное осуществление обязанности должника совершить какое-либо действие или воздержаться от определенных действий.

Рассматривая гражданский процесс, под иском понимается указанное истцом и подлежащее рассмотрению право требования истца к ответчику, созревшее в смысле возможности его принудительного осуществления. Это является предметом иска о присуждении³.

Различные авторы дают свои определения, так как в законодательстве не дано понятия иска, что приводит к многоплановому толкованию этого понятия. Существует несколько концепций, подходов к пониманию иска.

Во-первых, ряд ученых выделяют иск в процессуальном смысле и иск в материально-правовом значении (М.А. Гурвич). Иск в материальном понимании – право на удовлетворение своих исковых требований⁴. Именно в этом значении иск используется в законодательстве. Иск же в процессуальном значении – обращенное в суд требование о защите нарушенных или оспариваемых прав или законных интересов⁵.

Во-вторых, группа специалистов рассматривают иск как категорию гражданского процессуального права, в частности, В.М. Семенов⁶, К.С. Юдельсон⁷ и т.д.

¹ Гражданское процессуальное право России: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / Н.Д. Эриашвили [и др.]; под ред. Л.В. Тумановой, П.В. Алексия, Н.Д. Амаглобели. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. С.170.

² Гражданский процесс: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / О.А. Егоров [и др.]; под ред. Н.М. Коршунова. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011. С.155.

³ Там же. С.184.

⁴ См.: Гурвич М.А. Право на иск. М.–Л., 1949. С.44.

⁵ См.: Там же. С.45.

⁶ Советский гражданский процесс / Под ред. К.И. Комиссарова, В.М. Семенова. М., 1988. С.231.

⁷ Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С.199.

В-третьих, некоторые ученые (например, А.Ф. Клейнман) считали иск в качестве единого понятия, но имеющего две стороны – материальной и процессуальной¹.

Таким образом, понятие иска многопланово и состоит в отражении двух категорий: иск в материальном смысле и иск в процессуально-правовом значении.

Термин «право на иск» может пониматься в различных значениях. Это происходит потому, что законодатель определяет иск как обращение в суд и как требование истца к ответчику. В этом смысле право на иск неразрывно связано с самим понятием иска, где также происходит рассмотрение с различных позиций.

Право на иск в материальном смысле – право на принудительное осуществление требований истца к ответчику, право на удовлетворение иска². Целью всего судопроизводства и является установить наличие или отсутствие данного права истца.

Исходя из изложенного можно сделать вывод о том, что следует различать две стороны с иском – материально-правовую и процессуальную. Об иском в материально-правовом смысле упоминается в законодательстве и судебной практике. Например, в исковом заявлении должно быть указано требование истца к ответчику, ответчик вправе предъявить встречный иск, при предъявлении иска несколькими истцами или к нескольким ответчикам суд вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство³.

Однако при подаче искового заявления необходимо иметь право на предъявление иска. В данном случае имеется в виду право на иск в процессуальном смысле. Это означает, что субъекты обладают субъективным процессуальным правом для обращения в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права вследствие их предполагаемого нарушения или оспаривания. Право на предъявление иска не является, однако, единственной формой, в которой проявляется общая, обеспеченная законом возможность пользоваться правосудием, именуемая «правом обращения к суду». К таким формам принадлежат, наряду с правом на предъявление иска, также право на ответ по иску, право на участие в возникшем процессе, право на обеспечение иска, право обжаловать решение, право на меры принудительного исполнения. Все эти формы права обращения к суду представляют собой как бы фазы его развития и раскрытия в процессе движения дела⁴. Важной чертой права на предъявление иска является его самостоятельный характер, который выражается в том, что данное право не зависит от сущности и характера гражданского правоотношения, для защиты которого лицо обращается в суд. Право на предъявление иска направлено на получение решения суда по существу гражданского спора. Получение судебного решения, независимо от его содержания и характера – благоприятного или неблагоприятного для истца, со-

¹ Клейнман А.Ф. Основные вопросы учения об иском в советском гражданском процессе. М., 1959. С. 5-7.

² Смушкин А.Б. Гражданский процесс: Учебное пособие / А.Б. Смушкин, Т.В. Суркова, О.С. Черникова. 2-е изд., испр. М.: Омега-Л, 2008. С.135.

³ Гражданский процесс: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушников. М.: «Издательский Дом «Городец», 2007. С. 341.

⁴ См.: Гурвич М.А. Право на иск. М.–Л., 1949. С.32.

ставляет предмет и конечную цель права на предъявление иска¹. Праву истца на обращение в суд соответствует право ответчика на встречный иск, если он не согласен с заявленными требованиями.

В теории гражданского процесса возникает вопрос – всякое ли субъективное право может защищаться иском. Однозначного ответа на данный вопрос нет.

Существует несколько направлений исследования проблемы иска. Первое – признание влияния отраслевой принадлежности субъективного материального права на природу иска. Иск как средство защиты определяется объектом защиты. При этом существует две точки зрения на объект исковой защиты. Представители монистической теории иска считают иск одним из правомочий, вытекающим из определенного права, а не само нарушенное право, требование об устранении нарушенного права или помех к нормальному пользованию правом, предъявленным одним лицом к другому для принудительного осуществления через суд или иной уполномоченный орган и подлежащим рассмотрению в определенном процессуальном порядке². Поэтому материально-правовое требование оказывается объединенным в единую группу с процессуальным требованием или растворенным в его элементах³. Поэтому поиск качественной определенности иска переносится в плоскость процессуальной формы⁴. Представители дуалистической теории придерживаются точки зрения, что иск – средство защиты гражданского субъективного права, им защищаются гражданские, семейные, трудовые и иные права⁵. Сущность этой теории состоит в том, что она отрицает возможность наличия единого понятия иска. Иск рассматривается с двух аспектов – материального права и процессуального права. Данная работа основывается именно на дуалистической концепции, определяя иск как материально-правовое понятие и процессуальное понятие. Связь материального и процессуального права определяется через конфликтную ситуацию – через правонарушение, которое приводит субъективное право в состояние готовности к немедленному принудительному осуществлению, а также преобразует общую процессуальную правоспособность в право возбудить и поддерживать судебное рассмотрение данного конкретного спора⁶.

Второе направление состоит в том, что оно связано с полным отрицанием влияния отраслевой принадлежности субъективного материального права на природу иска⁷. Здесь также можно провести деление:

1. Иск вообще не связан с материальным правом, а представляет собой средство возбуждения деятельности суда или иного уполномоченного органа и является обращением к суду за защитой права, которую тот осуществляет в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством⁸. Эта

¹ Там же. С.36.

² Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. М.: МГУ, 1965. С.25-28.

³ Гражданское судопроизводство / Под ред. В.М. Семенова. Свердловск, 1974. С.145.

⁴ Коршунов Н.М. Гражданский процесс: Учебник / Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 306.

⁵ См.: Гурвич М.А. Право на иск. М.–Л., 1949. С.46.

⁶ Гражданский процесс: Учебник / Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 305.

⁷ Там же. С.307.

⁸ Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс /. М., 1956. С.199.

позиция неприемлема, так как иск исчезает, когда суд принимает дело к производству.

2. Связь иска и материального права осуществляется через процессуальную форму. Иск – требование, которое возбуждает гражданский процесс¹. Эта позиция ошибочна, так как все сводится к определению подведомственности и усмотрению законодателя.

3. Связь между материальным и процессуальным требованиями присутствует, никакие ограничения, налагаемые отраслевой принадлежностью субъективного материального права, не нарушают данную связь.

Подводя итог рассматриваемому вопросу можно сделать следующие выводы.

В работе анализируются различные точки зрения дефиниции иска, в результате чего, мы приходим к выводу о необходимости определения иска, как требования заинтересованного лица, вытекающего из спорного материального правоотношения, о защите своего или чужого права либо законного интереса, подлежащее рассмотрению и разрешению в установленном законом порядке. Именно такое определение иска, как процессуального института, является наиболее верным, оно соответствует сущности исковой формы защиты права и законного интереса, внутренне согласуется с другими исковыми категориями и институтами процессуального права и наиболее полно отражает его содержание. Это определение отвечает требованию единства и универсальности понятия иска.

Поскольку гражданское процессуальное законодательство использует такое понятие как право на иск, оно должно иметь свою формулировку.

Ī dāāī ī ā ēīē – гарантированная государством возможность юридически заинтересованного субъекта обратиться в определенном процессуальном порядке к суду, с просьбой (требованием) о защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса.

Право на иск необходимо рассматривать как единое понятие, которое имеет две стороны: процессуальную и материально-правовую.

При этом под правом на иск в процессуальном смысле понимается право на предъявление иска. Под правом на иск в материально-правовом смысле понимается право на удовлетворение иска.

§1.2. Понятие и элементы гражданского иска в уголовном процессе

Конституцией Российской Федерации предписано, что права потерпевших от преступлений охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52)². В соответствии с ч. 1 ст. 42 УПК РФ потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также

¹ Коршунов Н.М. Гражданский процесс: Учебник / Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 308.

² Конституция РФ от 12.12.1993 г. (в ред. от 30.12.2008 г.) // Собрание законодательства РФ. 2009. № 4. Ст. 445.

юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда¹.

Способом возмещения причиненного преступлением вреда в уголовном процессе служит возможность предъявления гражданского иска при производстве по уголовному делу.

Правом на судебную защиту обладают граждане России, иностранные граждане и лица без гражданства. В установленном законом порядке это право принадлежит как отечественным юридическим лицам, так и иностранным организациям. Судебной защите подлежат имущественные (право собственности) и личные неимущественные (право на имя, право на здоровье и т. п.) права. Эта защита осуществляется в исковой форме.

В науке гражданского и арбитражного процесса в каждом иске различают две стороны: материально-правовую и процессуальную. Первая из них содержит притязание истца к ответчику, составляющее предмет иска и опирающееся на материальное право. Вторая характеризует форму и процессуальный порядок реализации этого притязания. Эти стороны соотносятся друг с другом как содержание и форма одного и того же явления².

В правовой литературе, в зависимости от характера спора и вида судебной защиты, которой требует истец, выделяют:

- а) иски о присуждении;
- б) иски о признании;
- в) иски об изменении или прекращении правоотношений (преобразовательные иски)³.

Исковое производство характерно для гражданского и арбитражного судопроизводства. Однако в случаях, когда истец в рамках производства по уголовному делу требует возмещения вреда, причиненного ему преступлением, исковые требования рассматриваются и разрешаются в рамках производства по этому уголовному делу. Правовым основанием к заявлению такого иска является ст. 44 УПК РФ, по смыслу которой физическое или юридическое лицо, которому непосредственно преступлением причинен имущественный или моральный вред, вправе предъявить требование о возмещении вреда в рамках уголовного судопроизводства⁴. Такой иск именуется гражданским иском в уголовном деле (гражданским иском в уголовном процессе).

Гражданский иск в уголовном процессе - это требование физического или юридического лица о возмещении причиненного непосредственно преступлением имущественного вреда, или об имущественной компенсации морально-

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 01.03.2012 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

² Скобликов П.А. Арбитражный и уголовный процессы: коллизии в сфере доказывания и пути их преодоления. М.: Норма, 2006. С. 52.

³ Колосович С.А. Уголовный процесс: Учебник. Издание 2-е, переработанное и дополненное / С.А. Колосович, Е.А. Зайцева. М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2003. С. 180.

⁴ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 01.03.2012 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

го вреда (ч. 1 ст. 44 УПК РФ)¹. Этот иск не меняет своей природы и остается иском о присуждении.

Гражданский иск в уголовном деле, как и любой другой, имеет два элемента:

1. предмет;
2. основание.

Под предметом гражданского иска понимают обращенное к суду требование о возмещении имущественного или морального вреда, который имеет денежное выражение и обусловлен непосредственно совершением преступления².

О том, что предметом гражданского иска является требование только о возмещении имущественного или морального вреда, говорит ст. 44 УПК РФ. В то же время, ст. 42 УПК РФ предусматривает, что потерпевшему от преступления может быть причинен не только имущественный или моральный вред, но и вред физический, а в случае, если потерпевшим является юридическое лицо - то и вред его деловой репутации.

Под физическим вредом, о котором говорится в данной главе, понимается:

1) вред, причиненный жизни или здоровью гражданина - утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (ст. 1085 ГК РФ);

2) вред, причиненный лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца (ст. 1088 ГК РФ)³.

Известно, что преступлений, в результате которых причиняется вред жизни или здоровью гражданина совершается достаточно много. Однако, буквальное толкование ст. 44 УПК РФ не позволяет предъявлять и рассматривать такие иски в рамках производства по уголовному делу, поскольку ст. 44 УПК РФ ограничивает предмет гражданского иска в уголовном процессе только требованием о возмещении имущественного или морального вреда, причиненного непосредственно преступлением.

Как свидетельствует судебная практика Орловской области, при предъявлении требований в уголовном процессе о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, соответствующие иски либо оставляются без рассмотрения, либо в отдельных случаях решается вопрос только о взыскании дополнительно понесенных истцом расходов, вызванных повреждением здоровья (расходов на лечение, дополнительное питание и т.п.)⁴. Таким образом, указанные лица вы-

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 01.03.2012 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

² Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. Изд. 5-е перераб. М., 2011. С. 98.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 30.11.2011) // Российская газ. 1996. 6 февр. № 23; 1996. 7 февр. № 24; 1996. 8 февр. № 25.

⁴ Углонова М.А. Обзор судебной практики рассмотрения дел о возмещении вреда, причиненного здоровью за 2011 год // Www.oblsud.orl.sudrf.ru.

нуждены обращаться заново в суд с исковым заявлением в порядке гражданского судопроизводства по правилам, установленным ГПК РФ.

Подобное ограничение представляется не вполне обоснованным, что позволяет сделать предложение о внесении изменений в ст. 44 УПК РФ, изложив, ч. 1 данной статьи в следующей редакции: «Гражданским истцом является физическое лицо, предъявившее требование о возмещении физического или имущественного вреда или требование о компенсации морального вреда, а также юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении вреда, причиненного его имуществу и деловой репутации, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя».

На сегодняшний день, как уже было отмечено выше при рассмотрении уголовных дел суды, руководствуясь действующей редакцией ч. 1 ст. 44 УПК РФ, разрешают лишь требования о возмещении имущественного либо морального вреда, причиненного преступлением.

Согласно ч. 3 ст. 42 и ч. 1 ст. 44 УПК РФ потерпевшему и гражданскому истцу обеспечивается возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением¹.

Имущественный вред может быть определен как разность между материальным положением потерпевшего до, и после преступления. Денежную оценку имущественного вреда называют убытками. Согласно ч. 1 ст. 15 ГК лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков. В соответствии с ч. 2 указанной статьи под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода)².

В порядке уголовного судопроизводства подлежит возмещению только реальный ущерб, причиненный преступлением, т.е. прямые убытки, находящиеся в прямой причинной связи с противоправным деянием. Вопрос о возмещении косвенных убытков (включая упущенную выгоду) выносится за рамки уголовного судопроизводства и решается в порядке гражданского судопроизводства. Решение уголовного суда при этом будет иметь преюдициальное значение для установления фактов причинения вреда, вины причинителя и пр. (ст. 90 УПК РФ).

Относительно определения размера имущественного ущерба Верховный Суд РФ в своих решениях по конкретным уголовным делам указывает следующее:

- при возмещении собственнику ущерба, причиненного преступлением, следует исходить из стоимости похищенного на момент рассмотрения дела;

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 01.03.2012 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011) // Российская газ. 1994. 8 дек. № 238-239.

- в случае изменения цен размер подлежащего взысканию материального ущерба от преступления определяется исходя из цен, действующих на день принятия решения о его возмещении;

- действительный ущерб по состоянию на момент вынесения приговора должен определяться с учетом инфляционных процессов в экономике страны с учетом сводного индекса потребительских цен по данной территории¹.

Данные требования полностью согласуются с положениями п. 3 ст. 393 ГК РФ, согласно которому если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, - в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения.

Потерпевший вправе требовать компенсации в денежном выражении причиненного ему морального вреда (ч. 4 ст. 42 УПК РФ)². Аналогичное право предоставляется гражданскому истцу (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). Правила исчисления и компенсации морального вреда предусмотрены также ст. ст. 1099 - 1101 ГК РФ, которые подлежат применению в рамках уголовного судопроизводства.

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.), или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина³.

Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий и др.⁴

¹ Зорин А.И. Гражданский иск в уголовном процессе: Автореф. ... дис. канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2005. С. 24.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 01.03.2012 г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

³ Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 г. № 10 (ред. от 06.02.2007) // Российская газ. 1995. 8 февр. № 29.

⁴ Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 г. № 10 (ред. от 06.02.2007) // Российская газ. 1995. 8 февр. № 29.

Лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред, вправе также предъявить гражданский иск о компенсации морального вреда, которая в соответствии с законом осуществляется в денежной форме независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. При определении размера компенсации морального вреда необходимо учитывать: чем подтверждается факт причинения потерпевшему нравственных или физических страданий, при каких обстоятельствах и какими действиями (бездействием), они нанесены, характер причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, связанных с его индивидуальными особенностями, степень вины подсудимого, его материальное положение, в какой сумме потерпевший оценивает компенсацию перенесенных нравственных или физических страданий и другие конкретные обстоятельства дела, влияющие на решение суда по предъявленному иску. Во всех случаях при определении размера компенсации вреда должны быть учтены требования справедливости и соразмерности¹.

Суд вправе рассмотреть самостоятельно предъявленный иск о компенсации причиненных истцу нравственных или физических страданий, поскольку в силу действующего законодательства ответственность за причиненный моральный вред не находится в прямой зависимости от наличия имущественного ущерба и может применяться как наряду с имущественной ответственностью, так и самостоятельно.

Основание гражданского иска подразделяется на две составляющие: фактическую и юридическую.

Фактическое основание гражданского иска составляют юридические факты, с наличием которых закон связывает возникновение правоотношения между гражданским истцом и гражданским ответчиком.

Этими фактами являются:

- а) преступное деяние;
- б) наличие имущественного или морального вреда у истца;
- в) наличие прямой (необходимой) причинной связи между преступлением и вредом.

Таким образом, возможность предъявления гражданского иска в уголовном деле не безгранична. Такой иск может быть предъявлен не только потому, что одно лицо причинило вред другому, а потому, что это лицо (причинитель вреда) обвиняется в совершении именно того преступления, которым непосредственно причинен этот вред и которое является предметом расследования и (или) судебного разбирательства. Если же лицо, обвиняемое в совершении преступления, действительно причинило вред, но не тем преступлением, которое является предметом расследуемого или рассматриваемого судом уголовного дела, к нему не может быть предъявлен иск в рамках данного уголовного дела².

Юридическим основанием гражданского иска являются нормы УПК РФ (ст. 42, 44, 54 и др.), а также нормы ГК РФ (ст. 15, 1099 - 1101 и др.) и иных актов, предусматривающие право гражданского истца на возмещение имуще-

¹ О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.04.1996 г. № 1 (ред. от 06.02.2007) // Российская газ. 1996. 22 мая. № 95.

² Божьев В.П. Гражданский иск в уголовном процессе // Законность. 2004. № 7. С. 20.

ственного или морального вреда, причиненного ему непосредственно преступлением.

Особенности рассмотрения гражданского иска вместе с уголовным делом в известной мере обусловлены зависимостью от характера совершенного преступления. Связь иска с преступлением предопределяет ограничение состава сторон по спору о праве гражданском их отношением к совершенному преступлению и его последствиям¹. В то же время недооценка на практике значения связи гражданского иска в уголовном деле с преступлением, в котором обвиняется лицо, приводит к попыткам расширения круга субъектов уголовного процесса, вовлекаемых в сферу уголовно-процессуальных отношений в связи с иском. Тем самым необоснованно усложняется ведение производства по делу.

В уголовном процессе возможен и регрессный гражданский иск. Согласно ст. 1081 ГК лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лицом, управляющим транспортным средством, и т.п.), имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом.

Помимо случаев, указанных в ст. 1081 ГК, право на предъявление регрессного гражданского иска в уголовном деле возникает, например, у организации, оплатившей листок нетрудоспособности потерпевшему от преступных действий, которая вправе обратиться с регрессным гражданским иском о взыскании этой суммы с обвиняемого независимо от того, умышленно или по неосторожности им был причинен вред.

Основание для предъявления регрессного гражданского иска в уголовном процессе образуется также, если магазин, из которого была совершена кража, по договору охранялся вневедомственной охраной органов внутренних дел, то последняя должна возместить ущерб магазину. Ущерб с осужденных подлежит взысканию в пользу вневедомственной охраны в порядке регресса, по иску последней. В данной ситуации собственник магазина (индивидуальный предприниматель либо юридическое лицо) будет выступать в качестве потерпевшего; управление вневедомственной охраны либо управление внутренних дел (в зависимости от того, обладает ли управление вневедомственной охраны статусом юридического лица - государственного учреждения либо федерального государственного унитарного предприятия) будет являться гражданским истцом; а подсудимые будут одновременно являться и гражданскими ответчиками (при отсутствии обстоятельств, позволяющих привлекать к гражданско-правовой ответственности за их действия третьих лиц - родителей, опекунов и т.д.).

Таким образом, завершая анализировать правовую природу гражданского иска в уголовном процессе необходимо сделать вывод, отметив, что гражданский иск в уголовном процессе по своей природе является уголовно-процессуальным институтом. Поэтому установление оснований иска и, следовательно, оснований гражданско-правовой ответственности осуществляется по правилам, установленным уголовно-процессуальным законом.

Совместное рассмотрение гражданского иска и уголовного обвинения обеспечивает процессуальную экономию, исключает параллелизм в работе су-

дов, гарантирует объективность, всесторонность и полноту исследования фактических обстоятельств причинения имущественного ущерба, создает благоприятные условия для деятельности всех участников уголовного судопроизводства.

§ 1.3. Особенности процессуального статуса гражданского истца в уголовном процессе

Исходя из буквального содержания ч. 1 ст. 44 УПК РФ гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда. Гражданским истцом, таким образом, может быть как физическое, так и юридическое лицо.

Как правило, гражданский истец - это потерпевший от преступления, который предъявил требование о возмещении имущественного или морального вреда, причиненного ему преступлением¹.

Гражданским истцом по уголовному делу может быть признано, помимо потерпевшего, и иное лицо, например, тот, кто предъявил требование о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением в порядке регресса².

В одном уголовном деле гражданских истцов может быть несколько. Как правило, их количество равнозначно количеству потерпевших от преступления.

В соответствии с ч. 8 ст. 42 УПК РФ по уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные УПК РФ, переходят к одному из его близких родственников. Таким образом, гражданским истцом может быть лицо, признанное потерпевшим на основании ч. 8 ст. 42 УПК РФ.

При этом следует учитывать, что положение ч. 8 ст. 42 УПК РФ не может рассматриваться как исключаящее возможность наделения процессуальными правами потерпевшего более одного близкого родственника лица, чья смерть наступила в результате преступления³. Таким образом, и по делам данной категории гражданских истцов может быть несколько.

В судебной практике Орловской области встречались случаи, когда по уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, гражданским истцом признавался дальний родственник, не состоявший в близком родстве с потерпевшим⁴.

¹ Марченко А.В. Правовая природа гражданского иска в уголовном процессе // Правоведение. 2009. №2. С. 74.

² Бадалян Г.Л. Преимущества рассмотрения гражданского иска в уголовном процессе // Уголовное судопроизводство. 2006. С.11.

³ Куркина Н.В. Гражданский иск компенсации морального вреда в уголовном деле: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М.: АУ МВД России, 2004.

⁴ Угланова М.А. Обзор судебной практики рассмотрения дел о возмещении вреда, причиненного здоровью за 2011 год // Www.oblsud.orl.sudrf.ru.

Частный обвинитель может быть гражданским истцом, если заявит требование о возмещении причиненного ему преступлением вреда после возбуждения уголовного дела у мирового судьи (ст. ст. 318, 319 УПК РФ).

В случае если на основании ч. 3 ст. 44 УПК РФ гражданский иск предъявляется в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства - прокурором, перечисленные лица выступают в процессе в качестве гражданских истцов, пользуясь соответствующими правами.

Судебная практика Орловской области свидетельствует о том, что гражданский иск в защиту интересов государства может предъявляться не только прокурором в порядке ч. 3 ст. 44 УПК РФ, но и другими субъектами. Так, по уголовному делу по обвинению гражданина И. в совершении преступления, предусмотренного ст. 198 УК РФ (уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица) гражданским истцом была признана Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 2 по Орловской области (МИФНС № 1)¹.

Иногда гражданскими истцами признаются страховые компании, которые после совершения преступления, являющегося страховым случаем, вынуждены выплачивать потерпевшему суммы страхового возмещения. Так, приговором Северного районного суда города Орла были полностью удовлетворены иски о взыскании солидарно с подсудимых М., Р. и Б. сумм, выплаченных потерпевшему в связи с нахождением последнего на стационарном лечении. Подсудимые были признаны виновными в причинении потерпевшему легкого вреда здоровью (ч. 1 ст. 115 УК РФ)².

И физическое, и юридическое лицо, признанное гражданским истцом, вправе иметь представителя. Личное участие в уголовном деле гражданского истца не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

В качестве представителя могут выступать лица, указанные в ст. 45 УПК РФ. При этом ч. 1 ст. 45 УПК РФ, в ее конституционно-правовом смысле, предполагает, что представителем гражданского истца могут быть не только адвокаты, но и иные лица, в том числе близкие родственники, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец³.

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством несовершеннолетние граждане вправе самостоятельно обращаться в суд с гражданским иском в случае приобретения полной дееспособности в установленном законом порядке до достижения восемнадцатилетнего возраста (ст. 37 ГПК РФ). Однако, представляется, что и в этих случаях участие законного представителя несовершеннолетнего гражданского истца является обязательным на основании ч. 2 ст. 45 УПК РФ.

¹ УФНС России по Орловской области. Судебная практика. 15.02.2012 год // Www.r57.nalog.ru.

² Судебная практика Северного районного суда г. Орла за 2011-2012 гг.

³ Кожин И. Г. Уголовно-процессуальный механизм обеспечения возмещения вреда физическому лицу: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Тюмень: ТЮИ МВД России, 2006.

Законные представители и представители гражданского истца имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

Прежде всего, как это следует из самого статуса данного участника, гражданский истец вправе предъявить гражданский иск в установленном порядке. Предъявление гражданского иска является диспозитивным правом лица, которому был причинен вред преступлением. Он вправе воспользоваться этим правом, а может воздержаться от его использования.

Обязанностью органов предварительного расследования является разъяснение потерпевшему его права на предъявление гражданского иска в уголовном деле, разъяснение ему порядка реализации этого права, последствия предъявления гражданского иска, а также права гражданского истца. Явившемуся лицу разъясняются его право на предъявление гражданского иска, права гражданского истца, предусмотренные ст. 44 УПК РФ. Это должно быть сделано в письменном виде: или в протоколе следственного действия, в котором участвует потерпевший (например, протоколе допроса), или путем составления отдельного протокола разъяснения лицу, понесшему ущерб от преступления, его процессуальных прав, с выполнением требований ст. ст. 166, 167 УПК РФ.

Гражданский истец вправе поддерживать гражданский иск и производить доказывание гражданского иска по правилам, установленным УПК РФ.

Гражданский истец вправе собирать и представлять доказательства суду. В п. 2 ч. 4 ст. 44 УПК РФ не говорится о праве гражданского истца исследовать доказательства, представленные противной стороной. Однако следует считать, что такое право у него, несомненно, имеется как у стороны в деле.

В ходе производства по уголовному делу гражданский истец и его представитель вправе собирать доказательства всеми законными способами. Представитель гражданского истца, обладающий статусом адвоката, вправе при собирании доказательств использовать способы, предусмотренные ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Доказательства, собранные гражданским истцом и его представителем, подлежат проверке в судебном порядке.

Хотя давать объяснения по предъявленному иску есть право, а не обязанность гражданского истца, однако в ходе судебного разбирательства гражданский истец как сторона в деле несет бремя доказывания предъявленного гражданского иска.

Помимо собирания доказательств в обоснование гражданского иска, гражданский истец вправе поддерживать гражданский иск всеми другими способами, которые допускаются уголовно-процессуальным законом.

Гражданский истец вправе сам или через своего представителя заявлять ходатайства и отводы в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства, в том числе ходатайство о принятии мер обеспечения предъявленного гражданского иска. Порядок заявления ходатайств и отводов определен гл. 15 УПК РФ и ч. 2 ст. 62 УПК РФ.

Право гражданского истца давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться бесплатно помощью переводчика, вытекает из положений ст. 18 УПК РФ. В УПК РФ ничего не говорится о показаниях гражданского истца как источнике доказательств (ч. 2 ст. 74 УПК

РФ). Необходимо исходить из того, что гражданский истец допрашивается как потерпевший и в этом качестве его показания допускаются в качестве доказательств.

Гражданский истец также вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки). При согласии гражданского истца дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.

Гражданский истец вправе участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя и знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, пользуясь правами, указанными в ст. 166 УПК РФ.

Гражданский истец вправе отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска в виде прекращения производства по нему. Отказ от гражданского иска может быть осуществлен законным представителем гражданского истца.

Гражданский истец знает о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску. Так, гражданский истец уведомляется органом предварительного расследования или судьей: о приостановлении производства по уголовному делу (ч. 1 ст. 209 УПК РФ); о прекращении уголовного дела (ч. 4 ст. 213, ч. 4 ст. 239 УПК РФ); о направлении дела в суд (ч. 1 ст. 222 УПК РФ); о проведении предварительного слушания судьей (ч. ч. 1, 2 ст. 234 УПК РФ). Ему должна быть вручена копия соответствующего процессуального решения, где разъясняется порядок его обжалования. Гражданскому истцу разъясняются его права в связи с принятием по делу решения, затрагивающего предъявленный гражданский иск.

На основании ст. 19 УПК РФ гражданский истец вправе приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания и дознавателя, нарушающие его права и законные интересы, в порядке, указанном в гл. 16 и других статьях УПК РФ¹.

Гражданский истец обладает также, рядом прав, осуществление которых предусмотрено уголовно-процессуальным законодательством только на стадии предварительного расследования либо на стадии судебного разбирательства. Поэтому характеристика этих прав будет дана ниже при анализе производства по гражданскому иску в соответствующих стадиях уголовного судопроизводства.

Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследо-

¹ Смирнов А.В. Уголовный процесс / А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский. СПб., 2005. С. 125.

вания гражданский истец несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

Таким образом, гражданским истцом в уголовном процессе признается физическое или юридическое лицо, предъявившее требование об имущественной компенсации за имущественный и моральный вред, причиненный преступлением. Гражданский истец выполняет особую функцию в уголовном процессе:

- во-первых, он поддерживает гражданский иск и тем самым присоединяется к обвинителю;
- во-вторых, являясь одновременно и потерпевшим, обладает двойным статусом, в силу чего наделён правом поддерживать обвинение.

§ 1.4. Особенности процессуального статуса гражданского ответчика в уголовном процессе

В качестве гражданского ответчика согласно ст. 54 УПК РФ может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением.

По общему правилу ответственность за причинение вреда имуществу или личности гражданина либо вреда имуществу юридического лица во всех случаях, в том числе в результате преступления, в полном объеме несет лицо, причинившее вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда (ст. 1064 ГК РФ).

Согласно изложенным выше нормам к лицу, которое на основании имеющихся в уголовном деле доказательств подозревается в совершении преступления, одновременно с выдвижением против него обвинения могут быть или морального вреда¹.

Некоторые авторы указывают, что поскольку обвиняемый в преступлении и отвечающий за причиненный преступлением вред - одно и то же лицо, нет необходимости наряду с постановлением о привлечении этого лица в качестве обвиняемого выносить постановление о привлечении его же в качестве гражданского ответчика².

Однако следует учитывать, что в случае, когда к обвиняемому наряду с обвинением предъявляются еще и исковые требования о возмещении имущественного или компенсации морального вреда, представляется, что ему необходимо разъяснить, не только права обвиняемого, но и права гражданского ответчика, о чем необходимо сделать отметку в постановлении о привлечении в качестве гражданского ответчика. Таким образом, вынесение постановления о привлечении в качестве гражданского ответчика необходимо и в описанном выше случае. Подобной позиции придерживается и судебная практика Орловской области.

¹ Рыжаков А.П. Гражданский истец, гражданский ответчик / А.П. Рыжаков, А.И. Сергеев. Тула, 2006. С. 142.

² Радченко В.И. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный), изд. второе, перер. и доп. / В.И. Радченко, В.Т. Томин, М.П. Поляков. М.: Юрайт- Издат, 2009. С. 94.

Учитывая, что гражданский иск в уголовном процессе разрешается при постановлении обвинительного приговора, он не может быть предъявлен к лицу, освобожденному от уголовной ответственности за совершение общественно опасного деяния.

Привлечение в качестве гражданского ответчика лица, не являющегося обвиняемым (подсудимым), осуществляется тогда, когда обязанность возмещения причиненного преступлением вреда возлагается законом на лицо, которое не причинило вреда, но несет ответственность за причиненный обвиняемым вред.

Так, в случае, когда ответственность за причинение вреда застрахована в силу того, что ее страхование обязательно, а также в других случаях, предусмотренных законом или договором страхования такой ответственности, лицо, в пользу которого считается заключенным договор страхования, вправе предъявить непосредственно страховщику требование о возмещении вреда в пределах страховой суммы (п. 4 ст. 931 ГК РФ).

Юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей (п. 1 ст. 1068 ГК РФ).

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, подлежит возмещению за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования. Ответчиком по таким делам выступают соответствующие финансовые органы, если в соответствии с п. 3 ст. 125 ГК РФ эта обязанность не возложена на другой орган, юридическое лицо или гражданина (ст. 1069 и 1071 ГК РФ).

За вред, причиненный малолетним, т.е. лицом в возрасте до 14 лет, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. В частности, родители должны доказать, что инкриминируемое подростку преступление, повлекшее причинение вреда, не является следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном, ответственность за причиненный малолетним вред возлагается на соответствующее учреждение (ст. 1073 ГК РФ).

Вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, при условии отсутствия у него доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1074 ГК РФ).

Владельцы источников повышенной опасности (транспортных средств, механизмов, источников высокого напряжения и т.п.) обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего либо если не

докажут, что источник выбыл из их обладания в результате противоправных действий других лиц (ст. 1079 ГК РФ).

Гражданских ответчиков по иску в одном уголовном деле может быть несколько. Несколько гражданских ответчиков может привлекаться в случае совершения преступления в соучастии на основании ст. 1080 ГК РФ, согласно которой лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно.

Кроме этого, несколько гражданских ответчиков может привлекаться в том случае, когда причинителем вреда является одно лицо. Так, согласно п. 3 ст. 45 СК РФ обязательства супругов, возникающие вследствие причинения вреда их несовершеннолетними детьми (при наличии условий, предусмотренных ГК РФ, позволяющих привлекать родителей к ответственности за вред, причиненный их детьми), считаются общими. Обращение взыскания на имущество супругов по данным обязательствам осуществляется в следующем порядке. Сначала взыскание обращается на общее имущество супругов. При недостаточности этого имущества супруги несут по указанным обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них.

Физическое или юридическое лицо может быть привлечено в качестве гражданского ответчика в стадии предварительного расследования или в ходе производства в суде первой инстанции, но не ранее предъявления по уголовному делу гражданского иска.

Гражданский ответчик вправе знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны, а также возражать против предъявленного гражданского иска.

Право гражданского ответчика знать сущность исковых требований предполагает обязанность должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, в постановлении о привлечении в качестве гражданского ответчика изложить основное содержание и обоснование гражданского иска, включая наличие причинной связи между действиями, инкриминируемыми обвиняемому, и конкретным выражением вреда. Для обеспечения указанного права постановление о привлечении в качестве гражданского ответчика предъявляется лицу, в отношении которого оно вынесено¹.

Право возражать против гражданского иска может быть охарактеризовано как право на защиту от предъявленных исковых требований и выражается в совокупности всех процессуальных прав, предоставляемых гражданскому ответчику для отстаивания в уголовном деле своих интересов. Гражданский истец реализует право на возражение против гражданского иска, не признавая в своих объяснениях гражданский иск, заявляя ходатайства о получении данных, опровергающих доводы гражданского истца о причинении ему вреда в результате преступления, и т.д.

Гражданский ответчик вправе давать объяснения и показания по существу предъявленного иска. Он имеет право давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно. Под показаниями гражданского ответчика подразумеваются сведения, сообщаемые гражданским ответчиком в связи с его объяснениями по поводу обращен-

¹ Гриненко А.В. Уголовный процесс: Учебник для вузов. М.: Норма, 2004. С. 73.

ных к нему исковых требований. Исходя из положений гл. 10 УПК РФ, где дается исчерпывающий список предусматривающих средств доказывания в уголовном судопроизводстве, показания гражданского ответчика не могут использоваться в качестве самостоятельного доказательства по уголовному делу¹.

Обвиняемый в положении гражданского ответчика не обязан доказывать свою невиновность в совершении преступления и, соответственно, в наступлении связанных с ним последствий в виде причинения вреда.

Гражданский ответчик вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ. При согласии гражданского ответчика дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.

Гражданский ответчик наделен правом иметь своего представителя. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя. Представительство интересов гражданского ответчика в уголовном деле осуществляется с учетом конституционных требований о гарантировании каждому права на оказание квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ).

Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы - как правило, его руководитель или иное физическое лицо, действующее от имени и по поручению юридического лица при наличии доверенности на представительство (ст. 185 ГК РФ). По определению суда или постановлению судьи, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик.

Адвокат должен быть допущен к участию в уголовном деле в качестве представителя по предъявлении удостоверения адвоката и ордера юридической консультации.

Принимая в связи с ходатайством гражданского ответчика решение о допуске к участию в уголовном деле в качестве представителя одного из его близких родственников или иных лиц, суд или судья, следователь, дознаватель обязаны учитывать возможность наличия обстоятельств, исключающих участие представителя в уголовном судопроизводстве (ст. 72 УПК РФ).

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.

Гражданский ответчик вправе в любой момент отказаться от помощи представителя как в случае выявления обстоятельств, исключающих его участие в уголовном деле, так и в иных случаях, в частности при обнаружении недостаточной компетентности представителя, низкой эффективности осуществления представительства и т.п.

¹ Тарнавский О.А. Гражданский иск в уголовном процессе: Учебное пособие. Оренбург: ОГАУ, 2005. С. 80.

Гражданский ответчик может собирать и представлять доказательства. Представляемые гражданским ответчиком доказательства должны быть приняты должностными лицами, осуществляющими уголовное судопроизводство, надлежащим образом оформлены и приобщены к материалам уголовного дела.

Гражданский ответчик также вправе заявлять ходатайства и отводы. В судебном производстве гражданскому ответчику не может быть отказано в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об удовлетворении которых он ходатайствует, имеют значение для данного уголовного дела (ст. 159 УПК РФ). В судебном заседании судья не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе гражданского ответчика (ст. 271 УПК РФ).

Гражданский ответчик вправе приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, органа дознания, руководителя следственного органа, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом. Право на обжалование действий (бездействия) и решений дознавателя, следователя, прокурора, суда, включая приговоры, определения или постановления в части, касающейся гражданского иска, осуществляется гражданским ответчиком в соответствии с требованиями ст. ст. 123-127 УПК РФ¹.

Гражданский ответчик, как и гражданский истец, также обладает рядом иных прав, осуществление которых предусмотрено уголовно-процессуальным законодательством только на стадии предварительного расследования либо на стадии судебного разбирательства.

Процессуальный статус гражданского ответчика в уголовном процессе характеризуется также наличием обязанностей. Так, согласно ч. 3 ст. 54 УПК РФ гражданский ответчик не вправе:

- 1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд;
- 2) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский ответчик несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

Таким образом, в завершение данного параграфа необходимо сделать вывод, отметив, что гражданский истец и гражданский ответчик являются самостоятельными участниками уголовного процесса, деятельность которых примыкает к деятельности соответственно сторон обвинения и защиты. Комплекс рассмотренных прав и обязанностей гражданского истца и гражданского ответчика, позволяют говорить о существенном отличии правового положения данных участников от аналогичных участников гражданского процесса.

Совокупность предоставленных гражданскому истцу уголовно-процессуальным законодательством прав в основном направлена на обеспечение реализации им основного права - предъявление и поддержание гражданского иска. В свою очередь права гражданского ответчика в совокупности направлены на

¹ Лупинская П.А. Уголовно-процессуальное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 2005. С. 104.

обеспечение реальной возможности обоснованно возражать против предъявленного гражданского иска. При этом следует учитывать, что гражданский истец пользуется ещё и правами потерпевшего, а гражданский ответчик, в случае если он в соответствии с гражданским законодательством сам несет ответственность за причиненный им вред - также правами обвиняемого (подсудимого).

§ 1.5. Некоторые аспекты признания юридических лиц субъектами преступлений и привлечения юридического лица к уголовной ответственности

С начала 90-х годов прошлого века отечественное законодательство претерпело множество существенных изменений. В 1993 году была принята очередная Конституция (основной закон), которая позволила по-новому взглянуть на существовавшие в нашей стране институты. Затронули эти изменения и сферу гражданского и уголовного права.

Вместе с тем, следует отметить, что отечественный законодатель достаточно непоследовательно поступает в части принятия новых и изменения уже существующих законов. Многое, что уже было наработано отечественной наукой и практикой применения гражданского и уголовного законодательства забыто, либо безапелляционно отвергается. Напротив, из зарубежного опыта заимствуется отнюдь не необходимые, проработанные и актуальные в современных условиях институты, а те, практика применения которых за рубежом показывает свою несостоятельность. Например, использование института «ювенальной юстиции», позволяющего отбирать детей у родителей по достаточно надуманным основаниям, девальвация института брака и семьи, влекущие постепенное вымирание коренной Европы, отделение церкви от государства, влекущее духовную деградацию нации и т.п.

Отечественной наукой оспорен и незаслуженно отвергнут институт «административной преюдиции», позволявшей привлекать к уголовной ответственности лиц, неоднократно совершивших одно и то же административное правонарушение. «Убедительные» аргументы сторонников отмены «административной преюдиции», подобно апориям Зенона основаны на искусственной софистике. Подобно обоснования того, что движения не существует, на основе утверждения, о том, что если разбить движение стрелы на моменты времени, в каждый из которых стрела покоится, сторонники отмены «административной преюдиции» посчитали, что совершение неоднократно административного правонарушения не может повлечь преступления. По их мнению, звучит убедительно. Тихо и без особой огласки из Уголовного кодекса РФ была исключена статья о конфискации. Сторонники исключения конфискации обосновали свою позицию «благими намерениями», в очередной раз, переведя «стрелки» на Гражданский кодекс РФ, который предусматривает конфискацию как гражданско-правовой институт. На самом деле же это привело к тому, что преступнику стало нельзя назначить такое наказание как конфискация имущества. И подобных примеров масса.

Об одном из таких явных «примеров» и пойдёт речь в настоящей статье. Это уголовная ответственность юридического лица. Взвесим для начала все аргументы «за» и «против».

В качестве примера приведём следующую ситуацию. Предыстория вопроса такова. С 1 марта 2005 года на территории РФ вступил новый, второй по счёту Жилищный кодекс. Несмотря на то, что он был призван решить многие накопившиеся проблемы, связанные с существовавшими в Жилищном кодексе РСФСР 1983 года пробелами, по своей сути данный нормативно-правовой решил их лишь небольшую часть. В остальном, его принятие было ознаменовано созданием ещё большей правовой путаницы, в том числе, связанной с неправильной трактовкой ряда нормативно-правовых актов, принятых задолго до принятия и вступления в силу нового Жилищного кодекса РФ.

В последнее время в г. Орле остро встала проблема нарушения федерального законодательства, в том числе ч. 13 ст. 17 Федерального закона от 24 ноября 1995 года № 181 – ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»¹. Нарушителем предоставленного конституционного права выступили так называемые управляющие организации, которые сначала прекратили предоставлять льготу, а затем, как они сами поясняют, не получив средств из федерального бюджета, решили самостоятельно взыскать спорные суммы с инвалидов. Дело в том, что предоставлять инвалидам скидку на оплату жилищно-коммунальных услуг обязана именно управляющая организация. Суммы, затраченные управляющей организацией, компенсируются за счёт бюджетных средств. Однако после 1 июня 2008 года департамент социальной политики Орловской области выплачивать указанную компенсацию перестал. Впрочем, в настоящий момент руководители области и города заявили, что все задолженности по долгам управляющим организациям выплачены, а с февраля текущего года льгота гражданам, имеющим инвалидность, проживающие в квартирах, находящихся в многоквартирных домах, принадлежащим гражданам на праве собственности, льгота в виде скидки на оплату жилого помещения (50 процентов) была предоставлена снова. В то же время, сумма сделанного управляющими компаниями перерасчёта в графе «долг» продолжает фигурировать.

Согласно п. 2 ст. 154 Жилищного кодекса РФ «Плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в многоквартирном доме включает в себя:

- 1) плату за содержание и ремонт жилого помещения, включающую в себя плату за услуги и работы по управлению многоквартирным домом, содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме;
- 2) плату за коммунальные услуги».

Поскольку в соответствии с п.2 ст. 155 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ «плата за жилое помещение вносится на основании платёжных документов, предоставленных не позднее первого числа месяца, следующего за истекшим месяцем», граждане, не согласные с суммой, начисленной за содержание и ремонт жилого помещения, включающую в себя плату за услуги и работы по управлению многоквартирным домом, содержанию, текущему и ка-

¹ См., например: Захарова О. Возвращение проблемы. Льготы компенсируют только по суду // Аргументы и факты. Региональное приложение. 2009. 25 марта. № 13 (719). С. 1-2.

питательному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, включая перерасчет, не могут осуществить оплату. В этом случае в соответствии с законом (в частности, ст. 404-406 Гражданского кодекса РФ) «должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора».

Согласно ч. 13 ст. 17 Федерального закона от 24 ноября 1995 года № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» инвалидам и семьям, имеющим детей-инвалидов, предоставляется скидка не ниже 50 процентов на оплату жилого помещения в домах государственного или муниципального жилищного фонда.

Федеральный закон, который был принят в середине 90-х годов прошлого века, установил скидку на оплату жилого помещения в *аіі ао аііаааоаіі аіі і і а* *е і оі ео еі аеіі і а ае е е е і і а о і і аа*, что на тот период вполне соответствовало требованиям действовавшего жилищного законодательства и охватывало весь круг инвалидов, которым государство оказывало социальную поддержку.

Обозначенная в начале статьи проблема стала возникать отнюдь не сразу после принятия и вступления в силу нового Жилищного кодекса РФ. Поводом к её усугублению стало, как ни парадоксально, нормотворчество высших судебных инстанций, а именно: «Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2008 года»¹.

Позиция Верховного Суда Российской Федерации сводилась к следующему: «Понятие жилищного фонда и его видов содержится в Жилищном кодексе Российской Федерации. Как предусмотрено п. 2 ст. 19 названного Кодекса, жилищный фонд, в зависимости от формы собственности, подразделяется на: 1) частный жилищный фонд - совокупность жилых помещений, находящихся в собственности граждан и в собственности юридических лиц; 2) государственный жилищный фонд - совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности Российской Федерации (жилищный фонд Российской Федерации), и жилых помещений, принадлежащих на праве собственности субъектам Российской Федерации (жилищный фонд субъектов Российской Федерации); 3) муниципальный жилищный фонд - совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности муниципальным образованиям». Таким образом, по мнению ВС РФ, «названная норма относит жилые помещения, находящиеся в собственности Российской Федерации и ее субъектов, к государственному жилищному фонду, а жилые помещения, находящиеся в собственности муниципальных образований, - к муниципальному жилищному фонду. Жилые помещения, находящиеся в собственности граждан, независимо от основания их приобретения (договор купли-продажи, мены, бесплатной передачи государственного имущества и так далее) отнесены к частному жилищному фонду. При этом Жилищный кодекс Российской Федерации, определяя понятие жилищного фонда, исходит из множественности жилых помещений, находящихся в собственности различных субъектов, которые могут являться составной частью многоквартирного дома, и не исключает возможности нахождения всех жилых по-

¹ См.: Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2008 года: Утв. Постановлениями Президиума Верховного Суда РФ от 25.03.2009, от 04.03.2009). Вопрос 4 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 5.

мещений многоквартирного дома в государственной или муниципальной собственности (ст. 163 ЖК РФ). Право на скидку по оплате жилого помещения имеют граждане, ставшие инвалидами и проживающие в домах, состоящих не только из жилых помещений (в том числе квартир), принадлежащих государственным и муниципальным образованиям, но и в домах, жилые помещения в которых относятся к разным формам собственности».

«В связи с этим ВС РФ подменяет содержащийся в законе термин «*āī-ī āō āīīāāōñō āāī ī īā ē ī ōī ēōēī āēūī īā æēēēūī īā ōīīāā*» на «*ēīīēōāōī ūā æēēūā īīī āūāī ēŷ, çāī ēī āāī ūā ēīāāēēāāī ē, āīēē īīē īōēīāāēēāēāō īā īōā-āā īāāñō āāī īīñōē Dīīīēēēēēē Ōāāāōāōēē (īāūāēōō Dīīīēēēēēē Ōāāāōāōēē) ēēē ī ōī ēōēī āēūī īī ō īāōāçīāāī ēŷ*» и делает не соответствующий законодательству РФ вывод о том, что: «граждане из числа инвалидов, проживающие в квартирах, находящихся в многоквартирных домах и принадлежащих им на праве собственности, права на предоставление 50-процентной скидки на оплату жилого помещения не имеют».

Помимо показанной выше подмены понятий, подобная трактовка положений закона не соответствует и требованиям Конституции РФ (статьи 19; 39; 55). В статье 19 Конституции РФ говорится о том, что «все равны перед законом и судом; государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности; мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации». В статье 39 Конституции РФ «каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом». И наконец, в статье 55 Конституции РФ закреплено положение, что «перечисление в Конституции Российской Федерации основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина; в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина; права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства».

При этом следует заметить, что судебная практика в РФ носит лишь рекомендательный характер и не признаётся нормативно-правовым актом; а судебное решение имеет юридические последствия только для лиц, в отношении которых оно вынесено, что, в свою очередь, исключает его распространение на неопределённый круг лиц.

Кроме того, за период действия Жилищного кодекса РФ вступившего в силу с 1 марта 2005 года, льгота инвалидам предоставлялась управляющими организациями и её предоставление ими не оспаривалось. Затраты Управляющей организации в части предоставления инвалидам льгот за услуги по содержанию

и ремонту жилого помещения возмещались органами социальной защиты в течение нескольких лет после указанной даты. В настоящий момент управляющие организации являются коммерческими организациями, осуществляющими предпринимательскую деятельность и отвечают по обязательствам самостоятельно. Следовательно, если компенсация льгот производится за счёт бюджетных средств, то все неблагоприятные последствия неисполнения обязанности государством несёт управляющая компания. В соответствии с п.3 ст. 308 Гражданского кодекса РФ данное обязательство не создаёт обязанностей для лиц не участвующих в нём в качестве сторон, то есть не может создавать для меня как собственника квартиры обязательства по оплате указанной, но не возмещённой третьим лицом льготы.

Даже если руководствоваться не соответствующий законодательству РФ судебной практикой, что «граждане из числа инвалидов, проживающие в квартирах, находящихся в многоквартирных домах и *íðéíáäëáæàùèõ èí íà íðááá ñáñòááí íñòè*, права на предоставление 50-процентной скидки на оплату жилого помещения не имеют», можно сделать вывод, что льгота в обязательном порядке должна быть предоставлена **не собственнику жилого помещения**, который проживает в квартире **собственника жилого помещения в многоквартирном жилом доме**.

Следовательно, *íáí ðááíñòáäëáí èá* льготы управляющей компанией **инвалидам вообще неправомерен и повлечёт причинение имущественного ущерба**.

Неясно также, на каком основании отдельные управляющие компании вообще начисляют и требуют уплаты расходов на содержание и ремонт многоквартирных жилых домов, если договор с управляющей организацией вовсе не заключался, а в соответствии с п. 3 ст. 154 ЖК РФ «*ñáñòááí íèèè æèèùõ äí-í íá íáñò ðáññíáú íá èõ ñááðæáí èá è ðáí ííò, à òáéæá ííèá:èáðò èíí-í óíáèúñ úá óíèóè á ñíòááòñòáèè ñ áíááíðáí è*, заключёнными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности».

Управление многоквартирными домами регламентируется разделом VIII Жилищного кодекса РФ.

Собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления многоквартирным домом:

- 1) непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме;
- 2) управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом;
- 3) управление управляющей организацией.

Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме¹.

Заключение договора управления многоквартирным домом без проведения открытого конкурса, предусмотренного частью 4 статьи 161 ЖК РФ, допус-

¹ См.: ст. 161 ЖК РФ в ред. Федерального закона от 29.12.2006 № 251-ФЗ.

кается, если указанный конкурс в соответствии с законодательством признан несостоявшимся.

В соответствии с п. 1 ст. 162 ЖК РФ «Договор управления многоквартирным домом заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. При выборе управляющей организации общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме с каждым собственником помещения в таком доме заключается договор управления на условиях, указанных в решении данного общего собрания».

Из анализа п.п. 28-34 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме следует, что «собственники помещений обязаны нести бремя расходов на содержание общего имущества соразмерно своим долям в праве общей собственности на это имущество путем внесения:

а) платы за содержание и ремонт жилого помещения в многоквартирном доме - в случае управления многоквартирным домом управляющей организацией или непосредственно собственниками помещений;

б) обязательных платежей и взносов собственников помещений, являющихся членами товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива. При этом собственники помещений, не являющиеся членами указанных организаций, вносят плату за содержание и ремонт жилого помещения в соответствии с частью 6 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации».

Содержание общего имущества обеспечивается:

а) собственниками помещений - за счет собственных средств;

б) собственниками жилых помещений - гражданами, имеющими право на субсидии на оплату жилых помещений и коммунальных услуг, - за счет собственных средств с использованием предоставленных им субсидий;

в) собственниками жилых помещений - физическими лицами, получившими (получающими) в соответствии с федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления компенсацию расходов (части расходов) на оплату жилых помещений и коммунальных услуг или на денежные выплаты, предоставляемые в качестве мер социальной поддержки граждан по оплате жилых помещений и коммунальных услуг, предоставляемых из соответствующих бюджетов, - за счет собственных средств с использованием компенсаций расходов на оплату жилых помещений и коммунальных услуг или соответствующих денежных выплат;

г) собственниками жилых помещений - гражданами, получившими (получающими) льготы по оплате жилых помещений и коммунальных услуг, до внесения изменений в федеральные законы и иные нормативные правовые акты в части замены порядка предоставления гражданам льгот по оплате жилых помещений и коммунальных услуг на порядок предоставления в соответствии со статьей 160 Жилищного кодекса Российской Федерации компенсаций - за счет собственных средств с учетом скидок, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, принятыми до введения в действие Жилищного кодекса Российской Федерации, и субвенций, предоставляемых из

соответствующих бюджетов на осуществление целевых расходов, связанных с предоставлением указанных скидок¹.

В случае если собственники помещений не приняли решение о способе управления многоквартирным домом, *ḏaḑi aḏ i'ēaòú çà m'āāḏeaiéa è ḏai i'ì ò æèèiā i'ì a'iaíèy, a'i'neì ié m'āāḏāi'íéèi è i'ì a'iaíéé, óḏāi'āæéāāò- i'iy i'ḏāi'ì i' a'io'íā i'āi i'oi'ḏāæai'èy* (в субъектах Российской Федерации - городах федерального значения Москве и Санкт-Петербурге - органами государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации) *i'ì ḏaḑeü- òaòai i'òèḏü'oiā éi'íéōñ, i'ḏi'āæi'íā á óḏāi'íæai'íi i'ìḏy'æé, ḏāi'íé- öai'á a'i'āi'ḏa'oi'ḏāæai'èy i'íāéāḏòèḏi'ui' a'i'ì i'ì*. Цена договора управления многоквартирным домом устанавливается равной размеру платы за содержание и ремонт жилого помещения, указанной в конкурсной документации.

В приведённой выше ситуации прослеживается тенденция нарушения прав граждан юридическими лицами, осуществляющими оказание услуг в сфере ЖКХ, ставшими по одному «росчерку пера» из муниципальных унитарных предприятий коммерческими организациями. В то же время обязанность платить за услуги (в том числе спорные!) у граждан вытекает из Жилищного кодекса РФ. Действующее законодательство также закрепляет ряд «экономических санкций» за невыполнение гражданами таких обязанностей в виде штрафов, начисления пени, взыскания «спорного» долга в судебном порядке и т.д. Причём штрафные санкции управляющие компании начисляют в «бесспорном» порядке в квитанции, оплатить которые с уточнённой суммой нельзя. Обращаться в суд насчёт неправильного начисления процесс долгий, а иногда и не оправдывающий затрат на судебное разбирательство. Других действенных рычагов воздействия на управляющие компании нет. Представляется, что выходом из этого «порочного круга» может стать, гарантированный Конституцией РФ принцип равенства перед законом и судом всех субъектов гражданских и вообще экономических отношений. Для этого необходимо лишь внести давно назревшие изменения в действующий УК РФ и признать, что помимо физических лиц преступления могут совершаться и юридическими лицами. Причём господствующая в настоящее время теория о том, что действия юридического лица – это действия генерального директора (иного руководителя) и (или) других органов юридического лица, давно утратила свою актуальность и связь с действительностью. Ещё с начала 90-х годов прошлого века появились формы совершения преступлений, когда можно констатировать факт совершения деяния, предусмотренного УК РФ конкретным юридическим лицом, а установить конкретное физическое лицо невозможно, либо данное физическое лицо не является органом, руководителем, либо иным уполномоченным лицом. И тогда получается парадоксальная ситуация: преступление совершено, пострадавшие есть, однако нет субъекта, совершившего преступления.

¹ См.: Правила содержания общего имущества в многоквартирном доме: Утв. Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491 «Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность». Начало действия документа - 30.08.2006 // Собрание законодательства РФ. 2006. № 34. Ст. 3680.

Для ликвидации сложившейся ситуации мы предлагаем незамедлительно на законодательном уровне внести необходимые изменения в УК РФ.

Представляется необходимым расширить круг субъектов, подлежащих уголовной ответственности, внося дополнения в соответствующие главы Уголовного кодекса РФ, в том числе гл. 4 «Лица, подлежащие уголовной ответственности».

В этой связи возможным решением данной проблемы будет дополнение ст. 19 Уголовного кодекса РФ «Общие условия уголовной ответственности»: абзацами 2 и 3, предусматривающими уголовную ответственность юридических лиц, а в рамках уголовной ответственности юридического лица предусмотреть ответственность его органов, руководства, сотрудников, участников и учредителей, в случаях, если они способствовали совершению преступления юридического лица, либо совершили преступление.

В, частности, используя законодательную логику, необходимо внести изменения: в Главу 4. «Лица, подлежащие уголовной ответственности», изложив её ст. 19 «Общие условия уголовной ответственности» в следующей редакции:

«Статья 19. Общие условия уголовной ответственности

Уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом.

Уголовной ответственности также подлежит юридическое лицо, в случаях предусмотренных настоящим Кодексом.

Уголовной ответственности в рамках уголовной ответственности юридического лица подлежат его органы, руководство, сотрудники, участники и учредители в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом. Если указанными лицами совершено другое преступление, предусмотренное Уголовным кодексом РФ, то они привлекаются к ответственности на общих основаниях.

***Í ðèì à-àí èá** под сотрудниками в абз. 3 ст. 19 УК РФ следует понимать гражданина, работающего по трудовому (гражданско-правовому) договору и (или) исполняющего трудовые (служебные, должностные) обязанности (в том числе производственная практика, испытательный срок и другие), а также граждан, действующих «от имени и по поручению» юридического лица, на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен».*

Уголовный кодекс РФ необходимо также дополнить ст. 44.1. «Виды наказаний для юридических лиц» в следующей редакции:

«44.1. Виды наказаний для юридических лиц

Видами наказаний для юридических лиц являются:

- а) штраф;*
- б) лишение права заниматься определенной деятельностью;*
- в) принудительная ликвидация;*
- г) национализация, т.е. переход в собственность государства (для предприятий);*
- д) конфискация всего имущества юридического лица;*
- е) запрет заниматься определённой деятельностью;*

ж) лишение лицензии».

Для обоснования убедительности своей позиции приведём следующие аргументы.

Внесение дополнений в соответствующие главы Уголовного кодекса РФ, в том числе гл. 4 «Лица, подлежащие уголовной ответственности», обусловлено тем, что, во-первых, имеется положительный опыт других стран (УК Франции; в странах, принадлежащих к англосаксонской правовой семье, существует правовой институт строгой (абсолютной) ответственности в уголовном праве (*strict (absolute) liability*)); такая ответственность наступает при наличии материальных элементов преступления, когда установлен сам факт нарушения закона и не требуется доказательства вины правонарушителя), предусматривающий такую ответственность; во-вторых при совершении преступления юридическим лицом, когда субъект (юридическое лицо) очевиден было бы непоследовательно не привлекать его к уголовной ответственности и позволять продолжать ему осуществлять свою деятельность; в-третьих, при очевидности совершения преступления юридическим лицом не всегда возможно быстро установить в его рамках круг фактически ответственных за совершение конкретного преступления лиц и привлечения их, в свою очередь, к уголовной ответственности, что позволяет осуществлять юридическим лицом (и конкретными физическими лицами в его рамках) свою преступную деятельность ещё неопределённое время; в-четвёртых, в ряде международных конвенций и российских нормативно-правовых актах юридическое лицо прямо или косвенно названо в качестве субъекта преступления («Международная конвенция о борьбе с финансированием терроризма» (Заключена в г. Нью-Йорке 10.01.2000). Конвенция ратифицирована в РФ Федеральным законом от 10.07.2002 № 88-ФЗ с заявлениями. Данный документ вступил в силу для Российской Федерации с 27 декабря 2002 года (Бюллетень международных договоров», № 5, 2003). Ст. 5; Федеральный закон от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» (принят ГД ФС РФ 19.12.2008) // «Собрание законодательства РФ», 29.12.2008, № 52 (ч. 1), ст. 6228; «Российская газета», № 266, 30.12.2008; «Парламентская газета», № 90, 31.12.2008. Начало действия документа - 10.01.2009; вступил в силу по истечении 10 дней после дня официального опубликования (опубликован в «Собрании законодательства РФ» - 29.12.2008, в «Российской газете» - 30.12.2008). Ст. 14.; Федеральный закон от 22.10.2004 № 125-ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации» (ред. от 13.05.2008). Изменения, внесенные Федеральным законом от 13.05.2008 № 68-ФЗ, вступили в силу со дня его официального опубликования (опубликован в «Российской газете» - 16.05.2008). «Парламентская газета», № 201, 27.10.2004; «Российская газета», № 237, 27.10.2004, «Собрание законодательства РФ», 25.10.2004, № 43, ст. 4169. Ст. 27; Федеральный закон от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире» (ред. от 14.03.2009). «Собрание законодательства РФ», 24.04.1995, № 17, ст. 1462; «Российская газета», № 86, 04.05.1995. Изменения, внесенные Федеральным законом от 14.03.2009 № 32-ФЗ, вступили в силу со дня официального опубликования (опубликован в «Собрании законодательства РФ» - 16.03.2009, в Парламентской газете» - 17.03.2009), ст. 26.); в-пятых, имеется специфика и особенности совершения преступлений юридическим лицом и в его составе органами, руководством, сотрудниками, участниками и учредителями, что может, в

свою очередь, повлечь появление новых видов преступлений и преступных посягательств, которые Уголовным кодексом не предусмотрены, а их включение в Уголовный кодекс будет возможно только при признании юридического лица субъектом преступления.

В странах, принадлежащих к англосаксонской правовой семье, существует достаточно интересный правовой институт, а именно институт строгой (абсолютной) ответственности в уголовном праве (*strict (absolute) liability*). Такая ответственность наступает при наличии материальных элементов преступления, когда установлен сам факт нарушения закона и не требуется доказательства вины правонарушителя¹. Забегая вперед, следует отметить, что подобный институт существует и в странах континентального права, но лишь как разновидность гражданско-правовой ответственности. Так, в российском гражданском праве существует ответственность «без вины» или «без учета вины» - именно таким образом обычно трактуется ответственность, предусмотренная ст. ст. 401 и 1079 ГК РФ.

На наш взгляд, все точки зрения по данному вопросу можно разделить на две группы. Согласно первой из них (и наиболее распространенной в литературе), для привлечения юридического лица к административной ответственности подлежит установлению его вина; разногласия касаются того, чья вина должна считаться виной юридического лица (вина конкретного должностного лица; вина руководящих органов юридического лица; вина коллектива в целом). Авторы второй группы, напротив, подходят к вопросу с позиции так называемого объективного вменения, т.е. считают, что юридическое лицо должно привлекаться к административной ответственности без учета вины. Позицию последних до недавнего времени подкреплял Таможенный кодекс РФ 1993 г., который устанавливал ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушение таможенных правил по принципу объективного вменения.

Так, в Уголовном кодексе Франции значительно расширился круг лиц, к которым могут быть применены превентивные методы. Субъектами уголовной ответственности наряду с физическими лицами были признаны и юридические лица.

В отечественном законодательстве также имеются отдельные положения, которые говорят (правда, пока ещё не об уголовной ответственности, а об ответственности вообще), что юридическое лицо в ряде случаев должно нести ответственность за отдельные виды правонарушений. Причём имеется в виду юридическое лицо в целом, а не отдельные его органы, или руководитель. Приведём следующие примеры.

«*ΝοὰòüŸ 14 Îòâîñòââííñòü þðèâè-âñèõ èèõ çà èíððüòèñííüâ í ðââíí àðòèáí èŸ.*

1. В случае если от имени или в интересах юридического лица осуществляются организация, подготовка и совершение коррупционных правонарушений или правонарушений, создающих условия для совершения коррупционных правонарушений, к юридическому лицу могут быть применены меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

¹ См.: Никифоров Б.С. Современное американское уголовное право / Б.С. Никифоров, Ф.М. Решетников. М., 1990. С. 50.

статье 2. Такая ответственность может носить уголовный, гражданский или административный характер.

2. Такая ответственность наступает без ущерба для уголовной ответственности физических лиц, совершивших эти преступления.

3. Каждое государство-участник обеспечивает, в частности, чтобы к юридическим лицам, несущим ответственность согласно пункту 1 выше, применялись эффективные, соразмерные и действенные уголовные, гражданско-правовые или административные санкции. Такие санкции могут включать финансовые санкции¹».

В Послании Федеральному Собранию от 5.11.2008г. Президент РФ пояснил, что уже вносятся изменения в законы, регулирующие деятельность сотрудников таможи и органов внутренних дел, прокуратуры и Федеральной службы безопасности, судей и служащих аппаратов судов, органов государственной власти, муниципальных органов и других. Крайне важно и то, что антикоррупционная работа строится на использовании мер упреждения. На создании атмосферы «невыгодности» коррупционного поведения.

В этой связи принимаются меры, которые носят отнюдь не формальный характер:

- во-первых, серьезно повышаются требования к государственным и муниципальным служащим. Речь идет о предоставлении дополнительных сведений об их доходах и имуществе, в том числе принадлежащих членам их семей. Достоверность декларируемых сведений будет тщательно проверяться, вплоть до использования оперативно-розыскных возможностей;

во-вторых, государственные и муниципальные служащие обязаны соотносить свои действия с установленными правилами поведения на службе. Их невыполнение должно влечь дисциплинарную, а в необходимых случаях и административную и уголовную ответственность;

в-третьих, вводятся меры уголовного наказания за злоупотребление полномочиями лицами, которые исполняют управленческие функции в негосударственных организациях. Они будут соответствовать тем, что применяются к госслужащим;

в-четвертых, вводится административная ответственность юридических лиц за передачу взятки от имени или в интересах юридического лица. И целый ряд других мер, которые уже сегодня известны.

Кроме того, устанавливается контроль за имущественным положением лиц с особым правовым статусом - прежде всего судей.

Названные меры, безусловно, строги, но необходимы. И как справедливо заметил еще дореволюционный специалист по государственному праву Николай Коркунов, «установление законности всегда чувствуется как стеснение произвола властвующих». И здесь выбор для нас очевиден.

В Послании Президента Совету Федерации Д.А. Медведев четко заявляет о том, что закон о коррупции необходимо принимать немедленно.

¹ См.: Международная конвенция о борьбе с финансированием терроризма (Заключена в г. Нью-Йорке 10.01.2000). Конвенция ратифицирована в РФ Федеральным законом от 10.07.2002 № 88-ФЗ с заявлениями // Бюллетень международных договоров. 2003. № 5. Ст. 5.

Довольно эффективно в Послании экс-президента РФ Д. Медведева прозвучали мысли о дальнейшем совершенствовании судебной системы.

Экс-президент РФ Д.А. Медведев пояснил, что «независимый и честный суд - это основа справедливого общественного порядка. И по мере укрепления нашего демократического государства роль суда будет, естественно, только возрастать»¹.

Применительно к сфере уголовной ответственности Конституция Российской Федерации закрепляет в статье 49 презумпцию невиновности, т.е. возлагает обязанность по доказыванию вины в совершении противоправного деяния на соответствующие государственные органы. В процессе правового регулирования других видов юридической ответственности законодатель вправе решать вопрос о распределении бремени доказывания вины иным образом, учитывая при этом особенности соответствующих отношений и их субъектов (в частности, предприятий, учреждений, организаций и лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица), а также требования неотвратимости ответственности и интересы защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и свобод других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (статья 15, часть 2; статья 55, часть 3, Конституции Российской Федерации).

Решая вопрос о распределении бремени доказывания вины, законодатель вправе - если конкретный состав таможенного правонарушения не требует иного - освободить от него органы государственной власти при обеспечении возможности для самих субъектов правонарушения подтверждать свою невиновность. По смыслу оспариваемых положений Таможенного кодекса Российской Федерации, предприятия, учреждения и организации, а также лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, не могут быть лишены возможности доказать, что нарушение таможенных правил вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми для данных субъектов таможенных отношений препятствиями, находящимися вне их контроля, при том что они действовали с той степенью заботливости и осмотрительности, какая требовалась в целях надлежащего исполнения таможенных обязанностей, и что с их стороны к этому были приняты все меры.

Такое регулирование, касающееся содержания и бремени доказывания вины субъектов отношений, связанных с международным обменом товарами, работами, услугами, информацией, результатами интеллектуальной деятельности, содержится и в ряде международно-правовых актов, признанных Российской Федерацией и являющихся, согласно статье 15 (часть 4) Конституции Российской Федерации, составной частью ее правовой системы. Так, Конвенцией ООН от 11 апреля 1980 года «О договорах международной купли - продажи товаров» предусмотрено, что «сторона не несет ответственности за неисполнение любого из своих обязательств, если докажет, что оно было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его последствий» (пункт 1 статьи 79).

¹ См.: Фоков А.А. Навстречу VII Всероссийскому съезду судей // Российский судья. 2009. № 1.

Ряд других международно - правовых актов также допускают претерпевание лицом, виновность которого не должна доказываться государственными органами, неблагоприятных последствий нарушения таможенных правил, если при этом ему предоставляется возможность доказать свою невиновность (статья 16 Конвенции об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, от 12 октября 1929 года, статья 11 Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов от 19 мая 1956 года, стандарты 5.2 и 5.3 приложения к Конвенции по облегчению международного морского судоходства от 9 апреля 1965 года). Возможность освобождения органов государственной власти от обязанности доказывать вину субъекта, нарушившего таможенные правила, предусмотрена, кроме того, стандартным правилом 25 приложения «Н» к не ратифицированной Российской Федерацией Международной конвенции об упрощении и гармонизации таможенных процедур 1973 года (в редакции Протокола о ее изменении от 26 июня 1999 года), что отражает тенденции и содержание соответствующего законодательного регулирования во многих странах¹.

Вывод: Представляется необходимым расширить круг субъектов, подлежащих уголовной ответственности, внося дополнения в соответствующие главы Уголовного кодекса РФ. Внесение дополнений в соответствующие главы Уголовного кодекса РФ, в том числе гл. 4 «Лица, подлежащие уголовной ответственности», обусловлено тем, что, во-первых, имеется положительный опыт других стран (УК Франции; в странах, принадлежащих к англосаксонской правовой семье, существует правовой институт строгой (абсолютной) ответственности в уголовном праве (*strict (absolute) liability*); такая ответственность наступает при наличии материальных элементов преступления, когда установлен сам факт нарушения закона и не требуется доказательства вины правонарушителя), предусматривающий такую ответственность; во-вторых при совершении преступления юридическим лицом, когда субъект (юридическое лицо) очевиден было бы непоследовательно не привлекать его к уголовной ответственности и позволять продолжать ему осуществлять свою деятельность; в-третьих, при очевидности совершения преступления юридическим лицом не всегда возможно быстро установить в его рамках круг фактически ответственных за совершение конкретного преступления лиц и привлечения их, в свою очередь, к уголовной ответственности, что позволяет осуществлять юридическим лицом (и конкретными физическими лицами в его рамках) свою преступную деятельность ещё неопределённое время; в-четвёртых, в ряде международных конвенций и российских нормативно-правовых актах юридическое лицо прямо или косвенно названо в качестве субъекта преступления («Международная конвенция о борьбе с финансированием терроризма» (Заклучена в г. Нью-Йорке 10.01.2000), Конвенция ратифицирована в РФ Федеральным законом от 10.07.2002 № 88-ФЗ с заявлениями. Данный

¹ См.: По делу о проверке конституционности ряда положений Таможенного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области, жалобами открытых акционерных обществ «АвтоВАЗ» и «Комбинат «Североникель», обществ с ограниченной ответственностью «Верность», «Вита-Плюс» и «Невско-Балтийская транспортная компания», товарищества с ограниченной ответственностью «Совместное российско-южноафриканское предприятие «Эконт» и гражданина А.Д. Чулкова: Постановление Конституционного Суда РФ от 27.04.2001 № 7-П // Собрание законодательства РФ. 2001. № 23. Ст. 2409.

документ вступил в силу для Российской Федерации с 27 декабря 2002 года (Бюллетень международных договоров», № 5, 2003). «Бюллетень международных договоров», № 5, 2003. Ст. 5; Федеральный закон от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» (принят ГД ФС РФ 19.12.2008) // «Собрание законодательства РФ», 29.12.2008, № 52 (ч. 1), ст. 6228, «Российская газета», № 266, 30.12.2008, «Парламентская газета», № 90, 31.12.2008. Начало действия документа - 10.01.2009; вступил в силу по истечении 10 дней после дня официального опубликования (опубликован в «Собрании законодательства РФ» - 29.12.2008, в «Российской газете» - 30.12.2008). Ст. 14.; Федеральный закон от 22.10.2004 № 125-ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации» (ред. от 13.05.2008). Изменения, внесенные Федеральным законом от 13.05.2008 № 68-ФЗ, вступили в силу со дня его официального опубликования (опубликован в «Российской газете» - 16.05.2008). «Парламентская газета», № 201, 27.10.2004, «Российская газета», № 237, 27.10.2004, «Собрание законодательства РФ», 25.10.2004, № 43, ст. 4169. Ст. 27; Федеральный закон от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире» (ред. от 14.03.2009). «Собрание законодательства РФ», 24.04.1995, № 17, ст. 1462, «Российская газета», № 86, 04.05.1995. Изменения, внесенные Федеральным законом от 14.03.2009 № 32-ФЗ, вступили в силу со дня официального опубликования (опубликован в «Собрании законодательства РФ» - 16.03.2009, в «Парламентской газете» - 17.03.2009), ст. 26.); в-пятых, имеется специфика и особенности совершения преступлений юридическим лицом и в его составе органами, руководством, сотрудниками, участниками и учредителями, что может, в свою очередь, повлечь появление новых видов преступлений и преступных посягательств, которые Уголовным кодексом не предусмотрены, а их включение в Уголовный кодекс будет возможно только при признании юридического лица субъектом преступления.

В этой связи возможным решением данной проблемы будет дополнение ст. 19 Уголовного кодекса РФ «Общие условия уголовной ответственности»: абзацами 2 и 3, предусматривающими уголовную ответственность юридических лиц, а в рамках уголовной ответственности юридического лица предусмотреть ответственность его органов, руководства, сотрудников, участников и учредителей, в случаях если они способствовали совершению преступления юридического лица, либо совершили преступление.

Представляется, что в Уголовный кодекс РФ должны быть внесены соответствующие изменения, в том числе и в ст. 19. «Общие условия уголовной ответственности», которая должна быть изложена в следующей редакции:

«Уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом.

Уголовной ответственности также подлежит юридическое лицо, в случаях предусмотренных настоящим Кодексом.

Уголовной ответственности в рамках уголовной ответственности юридического лица подлежат его органы, руководство, сотрудники, участники и учредители в случаях предусмотренных настоящим Кодексом. Если указанными лицами совершено другое преступление, предусмотренное Уголовным кодексом РФ, то они привлекаются к ответственности на общих основаниях.

Примечание: под сотрудниками в абз. 3 ст. 19 УК РФ следует понимать гражданина, работающего по трудовому (гражданско-правовому) договору и (или) исполняющего трудовые (служебные, должностные) обязанности (в том числе, производственная практика, испытательный срок и другие), а также граждан, действующих «от имени и по поручению» юридического лица, на основании фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя в случае, когда трудовой договор не был надлежащим образом оформлен».

Уголовный кодекс РФ необходимо также дополнить ст. 44.1. «Виды наказаний для юридических лиц» в следующей редакции:

«Видами наказаний для юридических лиц являются:

- а) штраф;
- б) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- в) принудительная ликвидация;
- г) национализация, т.е. переход в собственность государства (для предприятий);
- д) конфискация всего имущества юридического лица;
- е) запрет заниматься определённой деятельностью;
- ж) лишение лицензии».

Отмечу, что соответствующие предложения были направлены авторским коллективом кафедры гражданско-правовых дисциплин для внесения в базу данных Автоматизированной аналитической информационной системы мониторинга нормативного правового обеспечения деятельности органов внутренних дел Российской Федерации. Однако, к большому нашему сожалению были оставлены без должного внимания.

По нашему глубокому убеждению, незаинтересованность такой постановкой проблемы связано напрямую с деятельностью отечественного законодательного органа, отсутствия действенной связи между практическими органами и законодателем, вообще практически отсутствием в законодательном органе юристов, имеющих не только высшее образование, но и учёные степени кандидатов, докторов наук, учёные звания, и самое главное, известность в масштабах страны. Следовательно, насущные для современного общества изменения возможно и будут учтены лет так через 30-50, когда утратят всякую актуальность, а общество столкнётся с более серьёзными проблемами.

Поэтому, как представляется, состав нижней палаты законодательного органа (Государственной Думы) должен формироваться исключительно на профессиональной основе, т.е. состоять из юристов, назначенных главой государства на соответствующие должности, например, по представлению Совета Федерации. Кроме того, члены ГД РФ должны быть «вне политики», т.е. ввести запрет на членство представителей законодательного органа в политических партиях. И, само собой разумеется, что любая попытка «лоббирования» того или иного закона должна влечь единственно возможное в этом случае последствие – уголовную ответственность. Соответствующие изменения следует внести в Уголовный кодекс РФ. К сожалению, сейчас всё вышесказанное существует с точностью да наоборот. Сторонникам «выборности» законодательного органа можно назвать лишь наиболее убедительные аргументы нашей правоты: во-первых,

мы не будем допускать к операции не врача, а высококвалифицированного юриста, лишь потому, что большинство пациентов «проголосовало» за его кандидатуру; во-вторых, отсутствует сколько-нибудь эффективный способ проверки действительного волеизъявления граждан (в том числе осознанности выбора кандидата или партии, о которой он может судить, только доверившись общественному мнению); в-третьих, политика не должна воздействовать на законотворческий процесс, так как любой закон должен быть минимально политизирован.

§ 1.6. Роль специализированных следственных подразделений по расследованию дорожно-транспортных преступлений в обеспечении реализации исковых требований

Со времени образования (1963 г.) в органах внутренних дел следственного аппарата органы предварительного следствия в системе МВД России стали самыми мощными и результативными. Следственный аппарат органов внутренних дел за последние десятилетия в своем развитии претерпел определенные изменения. Так в 1989 г. предпринимались шаги МВД по формированию нормативно-правовой базы деятельности и определению наиболее оптимальной структуры следственного аппарата. Был издан Приказ МВД СССР от 24 июля 1989 г. №145 «О некоторых мерах по совершенствованию деятельности следственного аппарата органов внутренних дел материального стимулирования его работников» и Приказ МВД России от 15 июня 1992 г. №197 «О неотложных мерах по совершенствованию следственного аппарата органов внутренних дел», которым было завершено структурно-функциональное перестроение следственных подразделений, устранены дублирующие звенья, укреплен руководящий состав следственных аппаратов МВД, УВД, УВДТ; образованы специализированные подразделения по расследованию организационной преступной деятельности и коррупции. Но данные приказы МВД России не смогли в полной мере обеспечить процессуальную самостоятельность и независимость следствия¹.

В целях совершенствования организации предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел Российской Федерации был издан Указ Президента РФ «О мерах по совершенствованию организации предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел Российской Федерации» от 23 ноября 1998 г. №1422.

19 октября 2011 г. Указом Президента Российской Федерации № 1392 в него были внесены изменения, в соответствии с которыми было утверждено Положение об органах предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел Российской Федерации. Структура органов предварительного следствия изменилась: Следственный департамент Министерства внутренних дел Российской Федерации; следственные части главных управлений Министерства

¹ См.: Сопов Д.В. Специализированные следственные подразделения по расследованию дорожно-транспортных преступлений: их роль в деятельности следственных аппаратов органов внутренних дел: Учебное пособие / Д.В. Сопов, Е.И. Захарова, О.А. Полшакова и др. Орел: Орловский юридический институт МВД России, 2009. С. 11.

внутренних дел Российской Федерации по федеральным округам; следственные управления управлений на транспорте Министерства внутренних дел Российской Федерации по федеральным округам; следственные управления (отделы) линейных управлений Министерства внутренних дел Российской Федерации на железнодорожном, водном и воздушном транспорте; главные следственные управления (управления, отделы) министерств внутренних дел по республикам, главных управлений, управлений Министерства внутренних дел Российской Федерации по иным субъектам Российской Федерации; следственные управления (отделы, отделения, группы) управлений, отделов Министерства внутренних дел Российской Федерации по районам, городам и иным муниципальным образованиям, в том числе по нескольким муниципальным образованиям, управлений, отделов Министерства внутренних дел Российской Федерации по закрытым административно-территориальным образованиям, на особо важных и режимных объектах, линейных отделов Министерства внутренних дел Российской Федерации на железнодорожном, водном и воздушном транспорте; следственный отдел Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации на комплексе «Байконур»¹.

Социально-экономическое развитие страны сопровождается возрастанием спроса на услуги автомобильного транспорта, который сегодня является наиболее востребованным и динамично развивающимся из всех видов транспорта. На его долю приходится три четверти грузов, перевезенных всеми видами транспорта, одновременно существенно увеличился объем осуществляемых им пассажирских перевозок.

Значительное увеличение автомобильного парка наряду с другими факторами обусловило рост количества дорожно-транспортных происшествий. В этой связи обеспечение безопасности дорожного движения в нашей стране в последние годы стало очень серьезной проблемой².

Современное крайне критическое состояние безопасности дорожного движения обуславливает высокие требования к предупреждению дорожно-транспортных происшествий, в частности к деятельности органов предварительного расследования в этой сфере³.

Федеральным органом управления Госавтоинспекции является Главное управление по обеспечению безопасности дорожного движения МВД России (ГУ ОБДД). Деятельность Госавтоинспекции регламентируется Указом Президента РФ № 711 от 15.06.1998 года⁴. В структуру Госавтоинспекции входит:

- Дорожно-патрульная служба (строевые подразделения ГАИ - полки, батальоны, роты, взводы ДПС);

¹ См.: Сопов Д.В. Специализированные следственные подразделения по расследованию дорожно-транспортных преступлений: их роль в деятельности следственных аппаратов органов внутренних дел: Учебное пособие / Д.В. Сопов, Е.И. Захарова, О.А. Полшакова и др. Орел: Орловский юридический институт МВД России, 2009. С. 11.

² См.: Дроздов А.В. Предупреждение дорожно-транспортных преступлений органами предварительного расследования // Российский следователь. 2007. № 13.

³ См.: Невский С.А. Деятельность следователя по предупреждению преступлений // Вестник Воронежского института МВД России. 1999. № 1 (3). С. 90.

⁴ [Http://www.gibdd.ru](http://www.gibdd.ru).

- служба дорожной инспекции и организации движения (в территориальных управлениях, отделах и отделениях);
- служба технического осмотра и регистрации (как правило, межрайонные отделы технического осмотра и регистрации транспортных средств);
- регистрационно-экзаменационные подразделения, ведающие выдачей удостоверений на право управления транспортными средствами;
- подразделения розыска автотранспорта (занимаются розыском автотранспорта).

В литературе отмечается, что формы взаимодействия следователя и сотрудника ГИБДД по профилактике ДТП могут быть самыми различными, при этом выделяются два главных аспекта этой совместной деятельности.

Первый - это взаимодействие по выявлению причин преступления и условий, способствующих его совершению, второй - это совместные меры по устранению этих причин.

Для выявления причин и условий, способствовавших совершению ДТП, возможно поручение следователя органу дознания о производстве отдельных следственных и розыскных действий, а также оказание сотрудниками ГИБДД содействия следователю при производстве отдельных следственных действий.

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств и пр.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (п. 1 ст. 1079 ГК РФ). По общему правилу вина владельца источника повышенной опасности не является условием его ответственности за причинение вреда третьим лицам. Исключение составляют случаи взаимодействия источников повышенной опасности (например, столкновение двух и более движущихся транспортных средств), когда вред возмещается по правилам ст. 1064 ГК РФ, т.е. с учетом вины каждого из причинителей вреда¹.

Таким образом, подводя итог данному вопросу, можно сказать, что особую актуальность приобретают меры прокурорского реагирования, направленные на сдерживание роста аварийности на дорогах, предотвращение возникновения дорожно-транспортных происшествий, причинения вреда жизни и здоровью граждан.

Современное крайне критическое состояние безопасности дорожного движения обуславливает высокие требования к предупреждению дорожно-транспортных происшествий, в частности к деятельности органов предварительного расследования в этой сфере.

Деятельность следователя по предупреждению преступлений имеет очень важное значение, поскольку в процессе расследования преступлений он наиболее полно исследует все аспекты преступления и может предложить самые целесообразные меры по устранению криминогенных факторов².

¹ Асташов С.В. Практика применения законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств / С.В. Асташов, Н.В. Бугаенко, М.В. Кратенко // Транспортное право. 2008. № 1.

² Невский С.А. Деятельность следователя по предупреждению преступлений // Вестник Воронежского института МВД России. 1999. № 1 (3). С. 90.

Формы взаимодействия следователя и сотрудника ГИБДД по профилактике ДТП могут быть самыми различными, при этом выделяются два главных аспекта этой совместной деятельности.

Первый - это взаимодействие по выявлению причин преступления и условий, способствующих его совершению, второй - это совместные меры по устранению этих причин.

Глава 2. Институт реабилитации в уголовном процессе как юридическое основание возникновения права на возмещение (компенсацию) вреда. Теоретические и практические проблемы по возмещению (компенсации) вреда в уголовном судопроизводстве

§ 2.1. Историко-юридический анализ становления процедуры реабилитации в российском праве

Реабилитация существовала в тех или иных формах в развитых демократических государствах, в том числе и в России. Долгое время в отечественной юриспруденции господствовало мнение, что государство не должно нести ответственность за деятельность государственных органов и должностных лиц, в том числе и в сфере уголовного судопроизводства.

Исторически, термин «реабилитация» исходит от средневекового французского института помилования осуждённого с восстановлением его прежних прав¹. Впервые нормы, допускающие привлечение к имущественной ответственности должностных лиц, незаконные действия которых причинили ущерб гражданину, появились в дореволюционной России. Они были закреплены в результате судебной реформы в Уставе уголовного судопроизводства от 20 ноября 1864 г., когда на смену розыскному процессу пришел состязательный². В соответствии с Уставом суд обязан был вынести обвинительный или оправдательный приговор. Оставление под подозрением, как это предусматривал инквизиционный процесс, не допускалось. Оправданный имел право на материальное возмещение вреда и убытков. По его желанию оправдательный приговор публиковался в прессе за счет государства.

Советское уголовное право определяло термин «реабилитация» как восстановление в прежнем состоянии невиновного лица, которое было привлечено к уголовной ответственности необоснованно. Однако уже в первые годы советской власти реабилитация не только не регулировалась законом, но и в специальной научной литературе вопросам реабилитации не уделяли должного внимания. С принятием УПК РСФСР 1922 г. и УПК РСФСР 1923 г. этот институт был упразднен. Позднее ведомственными нормативными актами допускались частичная компенсация утраченного заработка, возврат незаконно конфискованного имущества, но лишь в порядке гражданского судопроизводства³.

Первые законодательные акты Советской власти предусматривали основания отмены приговора в самой общей форме, что было вполне понятно и оправданно в тот период. Законодатель молодой Советской республики не мог указать более конкретные основания для реабилитации граждан, привлеченных к уголовной ответственности.

Принятая в 1936 г. Конституция СССР содержала ряд важных положений, определяющих структуру и деятельность правоохранительных органов Совет-

¹ Данное понятие впервые было употреблено французским легистом Блейнианусом.

² История государства и права зарубежных стран: учебник / К.И. Батыр, И.А. Исаев, Г.С. Кнопов [и др.]; под ред. К.И. Батыра. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. С. 346.

³ Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Общая часть: Учебник для вузов. М.: Издательство НОРМА, 2002. С. 304-307.

ского государства, гарантирующих основные права и свободы граждан. Это создало благоприятные возможности для развития советского уголовно-процессуального законодательства, в частности, института реабилитации. Однако Великая Отечественная война и послевоенный восстановительный период отодвинули проведение этой работы. Так, на протяжении более чем 20 лет после принятия Конституции норм, касающихся реабилитации (кроме нескольких ведомственных актов), не было принято.

В СССР особое распространение термин «реабилитация» получил при Н. С. Хрущёве в связи с реабилитацией сотен тысяч людей, репрессированных при И. В. Сталине, притом части - посмертно.

Процесс реабилитации репрессированных лиц в СССР начался в 1953-1954 гг., были отменены незаконные акты против народов, подвергнувшихся переселению и высылке, признаны незаконными решения внесудебных органов ОГПУ-НКВД-МГБ, вынесенные по политическим делам. Однако, уже в начале 60-х гг. число реабилитированных постепенно сокращается, причиной чему становятся рецидивы тоталитарной политики государства, в числе которых имеются попытки вернуться к сталинским идеологическим установкам.

Процесс реабилитации всё же был продолжен в конце 80-х гг. Постановлением Политбюро ЦК КПСС от 11 июля 1988 г. «О дополнительных мерах по завершении работы, связанной с реабилитацией необоснованно репрессированных в 30 - 40-е годы и начале 50-х годов» было дано поручение Прокуратуре СССР и КГБ СССР в связке с местными органами власти продолжить работу по пересмотру дел в отношении лиц, репрессированных в 30-40 гг., без необходимости наличия заявлений о реабилитации и жалоб от репрессированных граждан. 16 января 1989 г. издаётся Указ Президиума Верховного Совета СССР, отменяющий внесудебные решения, вынесенные в период 30-х - начала 50-х гг. внесудебными «тройками» НКВД-УНКВД, коллегиями ОГПУ и «особыми совещаниями» НКВД-МГБ-МВД СССР. Все граждане, которые подверглись репрессиям со стороны данных органов были реабилитированы, исключая изменников Родины, карателей, нацистских преступников, работников, занимавшихся фальсификацией уголовных дел, а также лиц, совершивших убийства.

Органы прокуратуры и суды пересматривали дела не только о политических, но и общеуголовных преступлениях.

До принятия нового УПК РФ ответственность за вред, причиненный незаконными действиями правоохранительных органов, была установлена Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 г. «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей», утвердившим «Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда»¹.

В 1991 г. Верховный Совет РСФСР принял Декларацию прав и свобод человека и гражданина. Статья 33 указанной Декларации гласила, что права жертв преступлений и злоупотребления властью охраняются законом, и что государст-

¹ История отечественного государства и права: Учебник / Под ред. д-ра юрид. наук, профессора Р.С. Мулукаева. М.: ЦОКР МВД России, 2006. С. 389.

во обеспечивает им доступ к правосудию и скорейшую компенсацию за причиненный ущерб.

В Международном пакте о гражданских и политических правах (ст. 9) говорится, что каждый, кто был жертвой незаконного ареста или содержания под стражей, имеет право на компенсацию.¹ Эти основные положения закреплены в ст. 52–53 Конституции РФ, в которых предусмотрены права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью, в том числе право на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

При Президенте РФ на постоянной основе действует Комиссия по реабилитации жертв политических репрессий. Данная комиссия решает вопросы реабилитации репрессированных лиц, групп и общностей, занимается проблемами устранения пробелов и коллизий в российском законодательстве относительно вопросов реабилитации, изучением, анализом и оценкой политических репрессий, оказывает содействие региональным и федеральным органам в издании региональных, муниципальных и федеральных «книг памяти жертв политических репрессий», действует на основании Указа Президента РФ от 25.08.2004 № 1113 «Об утверждении положения о комиссии при Президенте РФ по реабилитации жертв политических репрессий»².

26 апреля 1991 года издается Закон РСФСР № 1107-1 «О реабилитации репрессированных народов», осудивший «политику произвола и беззакония, практиковавшуюся на государственном уровне, являвшуюся противоправной, оскорблявшую достоинство не только репрессированных...»³.

Данный законодательный акт реабилитировал репрессированные нации, народности и этнические группы, исторически сложившиеся культурно-этнические общности людей, включая казачество, в отношении которых по признакам национальной или иной принадлежности проводилась на государственном уровне политика клеветы и геноцида, сопровождавшаяся их насильственным переселением, упразднением национально-государственных образований, перекраиванием национально-территориальных границ, установлением режима террора и насилия.

Таким образом, историко-юридический анализ института реабилитации в его развитии демонстрирует несовершенство данной системы восстановления прав незаконно осужденных. Существовала лишь частичная выплата заработной платы, конфискация незаконно изъятого имущества

Однако существовали и черты, положительно сказавшиеся на всей системе. Например, на одном из этапов развития порядок реабилитации проходил в рамках гражданского судопроизводства, что, на мой взгляд, является эффективней, чем в порядке уголовного судопроизводства. Были реабилитированы жертвы политических репрессий, часть из них – посмертно, что явилось результатом жесткой тоталитарной политики.

¹ Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 // СПС «Консультант».

² Об утверждении положения о комиссии при Президенте РФ по реабилитации жертв политических репрессий: Указ Президента РФ от 25.08.2004 № 1113 // СПС «Консультант».

³ История отечественного государства и права: Учебник / Под ред. д-ра юрид. наук, профессора Р.С. Мулукаева. М.: ЦОКР МВД России, 2006. С. 392.

Однако процесс реабилитации касается не только граждан, пострадавших уже в РФ, но и граждан Советского Союза, политических преступников, по мнению советской власти. Между тем, многие заключенные не имели никакого отношения к инкриминируемым им деяниям. В конечном итоге, их вина была полностью снята и восстановлены прежние права.

Историческое развитие института реабилитации во многом определило его положение в настоящее время. Поэтому он на современном этапе имеет схожие черты с теми, что были предопределены советскими законами и нормативными актами. Реабилитация незаконно осужденных на современном этапе развития правового государства является важной задачей государства в лице его правоохранительных органов. Однако существует множество пробелов, которые требуют устранения.

§ 2.2. Сущность и основания возникновения права на реабилитацию

В соответствии с УПК РФ под реабилитацией понимается порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда. Понятие реабилитации впервые было закреплено в современном УПК РФ.

Идея реабилитации базируется на двух категориях: философско-этической категории справедливости и юридической категории невиновности. Невиновность означает, что уголовное преследование данного лица несправедливо, воздаяние в виде мер уголовно-процессуального принуждения и уголовного наказания последовало при отсутствии виновно совершенного общественно опасного деяния. Лишения, утраты, душевные переживания данное лицо понесло ни за что, незаслуженно, зря¹.

С данной позиции прекращение уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого за отсутствием заявления потерпевшего, за отсутствием заключения суда, ввиду отказа Государственной Думы на лишение и другие основания, реабилитацией не является, поскольку категории «невиновность» и «несправедливость» к этим ситуациям не имеют отношения.

В соответствии с Пленумом Верховного Суда РФ право на реабилитацию имеют как лица, уголовное преследование которых признано незаконным или необоснованным судом первой инстанции по основаниям, предусмотренным в части 2 статьи 133 УПК РФ, так и лица, в отношении которых уголовное преследование прекращено по указанным основаниям на досудебных стадиях уголовного судопроизводства либо уголовное дело прекращено и (или) приговор отменен по таким основаниям в апелляционном, кассационном, надзорном порядке, по вновь открывшимся или новым обстоятельствам. На досудебных стадиях к таким лицам относятся подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которых прекращено по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 2, 5 и 6 части 1 статьи 24 УПК РФ (отсутствие события преступления; отсутствие в деянии состава преступления; отсутствие заявления потерпевшего,

¹ Климова Г.З. Реабилитация как правовой институт / Г.З. Климова, И.Н. Сенякин // Известия вузов. Правоведение. 2005. № 6. С.7.

если уголовное дело может быть возбуждено не иначе как по его заявлению, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 20 УПК РФ; отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях одного из лиц, указанных в пунктах 2 и 2.1 части 1 статьи 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда Российской Федерации, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в пунктах 1 и 3 - 5 части 1 статьи 448 УПК РФ) или пунктами 1 и 4 - 6 части 1 статьи 27 УПК РФ (например, непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления; наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению; наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела)¹.

Применительно к судебным стадиям уголовного судопроизводства к лицам, имеющим право на реабилитацию, соответственно относятся: подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор; подсудимый, уголовное преследование в отношении которого прекращено в связи с отказом государственного обвинителя от обвинения и (или) по иным реабилитирующим основаниям; осужденный – в случаях полной или частичной отмены обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным пунктами 1 и 2 части 1 статьи 27 УПК РФ².

Что касается граждан, к которым были незаконно применены меры принуждения, то они также обладают правом на реабилитацию. В процессе применения мер пресечения могут быть нарушены различные процессуальные и материальные права личности, вовлеченной в сферу уголовного судопроизводства. И если первые, процессуальные, права участников уголовного процесса могут быть восстановлены путем отмены незаконных действий и решений органов и должностных лиц уголовного судопроизводства, то многие материальные права личности после их нарушения не могут быть приведены в прежнее состояние. Если и можно говорить о полном восстановлении таких прав, то только в том случае, когда они связаны с имущественными благами, т.е. денежными и иными материальными ценностями, которых обвиняемый или подозреваемый лишился в результате незаконного применения меры пресечения. Нарушение неимущественных прав, а именно права на свободу и личную неприкосновенность, права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, права на честь, достоинство, деловую репутацию и т.п., влечет для человека моральный вред, который выражается в нравственных и физических страданиях. Восстановить нормальное психическое состояние личности, т.е. сделать его таким же, каким оно было до незаконного применения меры пресечения, нельзя, так как невоз-

¹ О практике применения судами норм главы 18 УПК РФ, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве: Постановление Верховного Суда РФ от 29 ноября 2011 № 17 // СПС «Консультант».

² Там же.

можно исключить из его жизни негативные душевные переживания или предоставить взамен адекватные положительные эмоции. Моральный вред можно лишь компенсировать в денежной форме¹.

Также правом на возмещение вреда обладают лица, к которому были применены принудительные меры медицинского характера в случае отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении данной нормы.

В постановлении также указано, что правом на реабилитацию не обладают подозреваемый, обвиняемый, осужденный, преступные действия которых переквалифицированы или из обвинения которых исключены квалифицирующие признаки, ошибочно вменены статьи при отсутствии идеальной совокупности преступлений либо в отношении которых приняты иные решения, уменьшающие объем обвинения, но не исключаящие его (например, осужденный при переквалификации содеянного со статьи 105 УК РФ на часть 4 статьи 111 УК РФ), а также осужденные, мера наказания которым снижена вышестоящим судом до предела ниже отбытого.

В научной литературе существует несколько подходов к понятию реабилитации:

а) признание в установленном порядке невинности гражданина, привлеченного к уголовной ответственности без достаточных к тому оснований с последующим восстановлением его в правах и честного имени (М.И. Пастухов);

б) оправдание подсудимого или прекращение уголовного дела в отношении осужденного, обвиняемого, подозреваемого, за отсутствием события преступления или недоказанностью участия указанных лиц в совершении преступления (Б.Т. Безлепкин);

в) решение правомочного органа, констатирующее отсутствие (неустановление) события или состава преступления либо недоказанность участия в совершении преступления неправильно обвиненного или осужденного лица (А.Г. Эдилян);

г) восстановление прав и репутации невинных граждан, подвергшихся необоснованному уголовному преследованию (В.М. Савицкий)².

Основания возникновения права на реабилитацию подразделяются на фактические и юридические.

Фактическим основанием является наличие вреда, возникшего в результате незаконного: 1) осуждения; 2) уголовного преследования; 3) применения любых мер процессуального принуждения, в том числе принудительных мер медицинского характера, и любых мер пресечения.

Последнее положение находится в противоречии со ст. 1070 ГК РФ, устанавливающей ответственность за вред, причиненный только гражданину и только в результате незаконного применения двух мер пресечения: заключения под стражу и подписки о невыезде. Данная норма и ранее, до принятия нового УПК РФ, вызывала вопросы: чем руководствовался законодатель, выделяя всего две меры пресечения из семи, избрание которых возможно по действующему зако-

¹ Капинус Н.И. Возмещение (компенсация) вреда, причиненного незаконным применением меры пресечения к обвиняемому или подозреваемому в совершении преступления // СПС «Консультант».

² Глыбина А.Н. Реабилитация и возмещение вреда в порядке реабилитации в уголовном процессе России / А.Н. Глыбина, Ю.К. Якимович. Томск: Изд-во Томского ун-та, 2006. С. 39-42.

нодательству?¹ Очевидно, что строгость ограничения прав и законных интересов личности не являлась критерием такого отбора, поскольку подписка о невыезде - одна из наиболее мягких мер пресечения. Например, при избрании залога обвиняемый или подозреваемый не только ограничивается в свободе передвижения, но и лишается права по своему усмотрению распоряжаться деньгами и иными ценностями, которые он внес в депозит суда, т.е. ограничивается и в имущественных правах.

Обоснованным является положение о праве на возмещение вреда любого лица, незаконно подвергнутого любой мере пресечения. Ведь избрание иных мер пресечения, кроме подписки о невыезде и надлежащем поведении и заключения под стражу, также влечет существенное ограничение прав и свобод подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления. Данных участников процесса никто не лишал конституционного права на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органов государственной власти и их должностных лиц. Но поскольку реабилитация имеет межотраслевую принадлежность, считаем целесообразным привести ст. 1070 ГК РФ в соответствии с положениями ст. 133 УПК РФ.

Юридическим основанием права на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями и решениями органов уголовного судопроизводства и их должностными лицами, являются процессуальные акты, подтверждающие невиновность лица в совершении преступления и реальное наступление подлежащего возмещению вреда.

Реабилитация – это комплексный институт, который регулируется несколькими отраслями (уголовно-процессуальное, гражданское, гражданско-процессуальное, жилищное, трудовое, пенсионное, право социального обеспечения). Соответствующие нормы входят во вторичное образование – комплексный правовой институт ответственности государства и используются, когда необходимое правило не включено в специальные акты².

Право на возмещение вреда имеет любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения по уголовному делу. К таким мерам относятся задержание в качестве подозреваемого, подписка о невыезде, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, отдача несовершеннолетнего под присмотр, домашний арест, залог, заключение под стражу, привод, обязательство о явке, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество³.

Однако не имеют права на реабилитацию лица, в отношении которых меры процессуального принуждения или обвинительный приговор отменены или изменены ввиду издания акта об амнистии, истечения сроков давности, недостижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность, или принятия закона, устранивающего преступность или наказуемость деяния.

При частичной отмене приговора по основаниям, вызывающим реабилитацию, право на реабилитацию и возмещение вреда возникает только тогда, ко-

¹ Капинус Н.И. Общие вопросы обеспечения прав личности в процессе применения мер пресечения. М., 2001. С. 104.

² Татьяна Д.В. Реабилитация в уголовном процессе России (понятие, виды, основания). М.: Изд-во «Юрлитинформ», 2007. С. 34.

³ Уголовный процесс: Учебник / Отв. ред. А.В. Гриненко. 2-е изд., перераб. М., 2008. С.180.

гда лицо находилось под стражей или к нему было применено наказание свыше срока или размера, назначенного по оставленному без изменения обвинительному приговору.

Вместе с тем в уголовном судопроизводстве возможно и невиновное принятие неправомερных решений. В этом случае имеет место судебная или следственная ошибка, т.е. добросовестное заблуждение, которое основано на адекватной оценке доказательств, имеющихсЯ на данном этапе расследования либо судебного разбирательства. При применении меры пресечения следственная (судебная) ошибка может возникнуть при определении оснований, т.к. базирующийся на них вывод следователя о возможном противоправном поведении обвиняемого (подозреваемого) носит вероятный, прогностический, характер. Оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, следователь может прийти к неверному убеждению в том, что обвиняемый может скрыться от органов расследования или суда, будет стремиться воспрепятствовать установлению истины по делу или станет заниматься преступной деятельностью. Если при обжаловании законности и обоснованности применения меры пресечения судье или прокурору будут представлены новые доказательства, опровергающие вывод следователя, избранная мера пресечения должна быть отменена. Это будет означать, что следователь незаконно применил меру пресечения, нарушив конкретное предписание закона о наличии оснований для избрания меры пресечения. Но в допущенной следственной ошибке его вины нет, так как он добросовестно заблуждался при оценке доказательств как достаточных для принятия данного процессуального решения.

Сам факт реабилитации гражданина не свидетельствует о том, что применение в отношении него меры пресечения является незаконным. В случае вынесения оправдательного приговора или постановления (определения) о прекращении уголовного дела по реабилитирующим основаниям мера пресечения отменяется, поскольку в ней отпадает дальнейшая необходимость, т.е. ее действие прекращается, поскольку решены задачи уголовного судопроизводства, для обеспечения надлежащего выполнения которых она применялась. Если же избрание меры пресечения признается незаконным, то об этом прямо должно быть указано в окончательном решении по делу, которым она отменяется.

Иным образом решается вопрос о правомерности применения меры пресечения для обеспечения исполнения обвинительного приговора. Если суд кассационной или надзорной инстанции признает приговор незаконным или необоснованным, отменит все предыдущие решения и оправдает осужденного либо прекратит уголовное дело по реабилитирующим основаниям, то это будет означать констатацию факта допущенной судом первой инстанции ошибки. В этом случае оправдательный приговор или определение (постановление) о прекращении уголовного дела должны рассматриваться как самостоятельные основания для возмещения вреда, причиненного незаконным осуждением, т.е. вреда, возникшего после вынесения признанного незаконным обвинительного приговора.

Для процессуальных действий и решений, производимых после вынесения обвинительного приговора, факт признания лица виновным является не только одним из общих условий, но и основанием, определяющим их правомерность. Поэтому, если мера пресечения была избрана в отношении незаконно осужден-

ного для обеспечения исполнения приговора, причиненный ее применением вред реабилитированному гражданину подлежит возмещению в любом случае.

К вопросам реабилитации также относится и реабилитация жертв политических репрессий, порядок применения которой регламентируется Законом РФ от 18 октября 1991 № 1761-1 «О реабилитации жертв политических репрессий», а также УПК РФ.

Таким образом, реабилитирующими основаниями являются прекращение уголовного дела ввиду отсутствия события преступления или состава преступления, в связи с непричастностью лица к совершению преступления, вынесение судом оправдательного приговора по этим же основаниям, а также в связи с вынесением оправдательного вердикта в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей. Реабилитация имеет своей основной целью восстановление человеческих прав и свобод, которые были нарушены в связи с применением мер принуждения или уголовного осуждения. Чтобы человек вернул свой статус в обществе и применяется процедура реабилитации.

Отдельно можно выделить реабилитацию граждан СССР, подвергшихся политическим репрессиям. На современном этапе государство стремится оправдать тех лиц, которые были незаконно осуждены в годы сталинских репрессий, и восстановить или их права, или выдать компенсацию их наследникам.

Можно отметить, что конституционным гарантиям находящегося под судебной защитой права на возмещение вреда корреспондируют положения Всеобщей декларации прав человека 1948 года, Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года, Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года и Протокола № 7 к данной Конвенции, закрепляющие право каждого, кто стал жертвой незаконного ареста, заключения под стражу или осуждения за преступление, на компенсацию.

Поэтому нормы, закрепляющие право на возмещение вреда незаконным осуждением, изначально присутствуют в системе международного права. Позже они были развиты в национальном праве, что отвечает конституционному принципу о верховенстве международного договора перед национальным. Это является необходимым элементом правовой доктрины и способствует укреплению законности и справедливости в обществе.

§ 2.3. Исполнение решения о реабилитации и правила возмещения вреда

Существует спорный вопрос о природе реабилитации – это гражданско-правовой или уголовно-правовой способ возмещения вреда лицам, которые подлежат реабилитации. Существует несколько мнений относительно того, в каком порядке должно проводиться возмещение вреда при реабилитации. Нормы о реабилитации носят комплексный характер, поскольку вред причиняется в уголовном процессе, а возмещается по правилам различных отраслей права (М.И. Пастухов, И.Л. Петрухин, Н.В. Кузнецова и др.). Данная позиция лишь констатирует комплексный характер института реабилитации, т.е. факт регулирования различными отраслями права, что вполне очевидно. Это можно подтвердить тем, что нормативной основой служит как Гражданский кодекс РФ, так и Уголовно-

процессуальный кодекс. В российском законодательстве конституционное право граждан на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями органов расследования, прокуратуры и суда, конкретизируется и детализируется гражданской (ст. ст. 1070, 1100, 1101 ГК РФ) и уголовно-процессуальной (гл. 18 УПК РФ) отраслями права.

Во-первых, нормы о возмещении вреда носят гражданско-правовой характер. Государство – субъект различных отраслей права. Публично-правовые образования могут иметь только гражданские права и обязанности, которые соответствуют их целям, отвечают публичным интересам. Выбор формы проявления своей правосубъектности для конкретных правоотношений зависит от существа правоотношений. В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, публично-правовые образования выступают на равных началах с иными участниками этих отношений, хотя сами юридическими лицами не являются¹.

Во-вторых, нормы о порядке возмещения вреда имеют уголовно-процессуальную природу (Б.Т. Безлепкин, Ч.С. Касумов, М.Ф. Полякова и др.). Стронники этой позиции приводят различные доводы. Например, Л.В. Бойцова, проанализировав различные подходы к пониманию природы рассматриваемых отношений, пришла к выводам: «Специфическая особенность этого вида ответственности за вред по сравнению с тем видом ответственности, который имеет в виду гражданское право, сводится к тому, что к аналогичным имущественным отношениям привходит то условие, что убытки причиняются не частными лицами один другому, а органом власти лицу, этой власти подчиненному. Поэтому общие начала ответственности за вред можно прямо заимствовать у цивилистов... и затем эти начала следует, так или иначе, видоизменить сообразно входящим публично-правовым элементам рассматриваемого вида ответственности. Публично-правовые отношения между государством и гражданином невозможно втиснуть в цивилистические конструкции. Компенсируя причиненный ущерб, государство покровительствует частным интересам, имеющим публичное значение. Ответственность, вытекающая из данных отношений, является публично-правовой, а не гражданско-правовой. Нормы гражданского права не могут рассматриваться как абсолютные положения. Цель частного права - организация отношений частных лиц между собой, публичного - организация отношений государства, его органов и гражданина. Невозможно подчинение данной ответственности нормам гражданского права. Пределы и условия ответственности должны быть выведены из начал публичного права и регламентироваться лишь последним. Соответствующие нормы могут совпадать с постановлениями гражданского законодательства, содержать ссылку на них. Публичное право заимствует общие положения гражданского права (понятие ущерба, убытков, порядок доказательства размера ущерба, круг лиц, имеющих право на компенсацию в случае смерти пострадавшего). Возможна гражданская подсудность этих дел, несмотря на их публичный характер. Однако на государство как публичную власть нельзя распространять принципы частноправовой ответственности»².

¹ Кутафин О.Е. Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования как субъекты гражданского права // Журнал российского права. 2007. № 1. С. 46-54.

² Бойцова В.В. Ответственность государства за действия должностных лиц: публично-правовая или частноправовая? / В.В. Бойцова, Л.В. Бойцова // Правоведение. 1993. № 1. С. 21-22.

Дознаватель, следователь, суд должны вынести соответствующее постановление с признанием в нем за лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, права на реабилитацию. Одновременно реабилитированному лицу направляется извещение с разъяснением ему порядка возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием. Это лицо также вправе получить копию соответствующего постановления о прекращении в отношении его уголовного преследования.

Если реабилитированное лицо на момент реабилитации является умершим, то такое извещение направляется его близким родственникам, иждивенцам или наследникам.

Возмещение вреда реабилитированному лицу включает в себя полное возмещение как имущественного, так и морального вреда.

Компенсация имущественного вреда означает возмещение заработной платы, пенсии, пособия и других средств, которых лишилось реабилитированное лицо, конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговора или решения суда его имущества (по возможности в натуре), штрафа и процессуальных издержек, взысканных с него во исполнение приговора суда, других легальных расходов, связанных с незаконным привлечением к уголовной ответственности (транспортные, жилищные расходы, расходы на лечение, на профессиональную переподготовку, обжалование следственных и судебных решений). Однако возмещается только реальный вред, включая и упущенную выгоду, но не предполагаемый¹.

В соответствии со статьей 1070 Гражданского кодекса РФ вред возмещается за счет казны РФ независимо от того, следователем какого ведомства принималось решение о привлечении лица к ответственности, в течение трехлетнего срока исковой давности, исчисляемого со дня получения соответствующего извещения или копии оправдательного приговора, постановления, определения суда или органа предварительного следствия, дознания, прокуратуры. Выплаты производятся соответствующими органами Министерства финансов РФ.

Чтобы получить компенсацию, реабилитированное лицо должно обратиться с письменным заявлением с приложением необходимых документов, подтверждающих сумму причиненного ущерба в орган дознания, орган предварительного следствия или судебный орган, вынесший соответствующее решение. Данные органы обязаны в течение 1 месяца рассмотреть это заявление и определить размер суммы, подлежащий выплате, вынести постановление о производстве выплат реабилитированному лицу. В постановлении должен быть произведен подробный расчет суммы имущественного вреда с учетом уровня инфляции. Данное постановление, заверенное гербовой печатью, в трехдневный срок с момента его вынесения направляется реабилитированному лицу или его представителю, которыми оно передается в финансовый отдел местной администрации по месту жительства реабилитированного или его представителя. Этим же финансовым отделом в течение пяти дней со дня предъявления постановления выдается чек для получения денег в банке.

Реабилитированное лицо имеет право и на возмещение морального вреда. Моральный вред – нравственные или физические страдания, причиненные граж-

¹ Уголовный процесс: Учебник / Отв. ред. А.В. Гриненко. 2-е изд., перераб. М., 2008. С. 180-181.

данину действиями (бездействием), нарушающими его личные неимущественные права либо другие нематериальные блага. Сведения об уголовном преследовании могут ухудшить отношения с окружающими. Именно в этом случае гражданин имеет право на моральную реабилитацию себя в обществе.

Прокурор от имени государства приносит официальное извинение реабилитированному за причиненный ему вред. Оно также может быть оформлено и в письменном виде, которое затем в виде подписанного одним из работников прокуратуры письма направляется или передается реабилитированному лицу или его представителю.

Законом также предусмотрено право реабилитированного лица на предъявление иска о компенсации за причиненный моральный ущерб в денежной форме. При этом суд учитывает требования разумности и справедливости, степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.¹

Если сведения о применении к реабилитированному лицу мер принуждения, о совершенном им преступлении были опубликованы в средствах массовой информации (далее – СМИ), по письменному заявлению реабилитированного или его представителя, а также суда или органов предварительного расследования данные СМИ обязаны в течение 30 суток сделать сообщение о реабилитации. Также в течение 14 дней сообщение может быть направлено в общественные организации, где состоит гражданин, по месту его работы, учебы или месту жительства.

Реабилитированное лицо полностью восстанавливается в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Если лицо было временно отстранено от должности, содержалось под стражей, отбывало наказание или арест, то время, в течение которого оно не работало, засчитывается в общий трудовой стаж.

Реабилитированному лицу должны быть возвращены все его награды, восстановлены специальные звания, классный чин.

Таким образом, процедура возмещения вреда незаконно осужденным или незаконно подвергнутым мерам процессуального принуждения состоит из нескольких этапов, каждый из которых строго регламентирован. Правоприменитель должен следовать строгим правилам, чтобы не упустить ничего существенного, восстановив положение подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или осужденного. Перечень подлежащего возмещению ущерба является универсальным, т.е. рассчитан на все возможные случаи применения уголовно-процессуального принуждения и уголовного наказания. Ограничения прав и законных интересов, которые претерпевает обвиняемый (подозреваемый) вследствие избрания меры пресечения, выражаются в определенных видах материального вреда. В течение сроков исковой давности, установленных ГК РФ, со дня получения копии приговора, определения, постановления, содержащих данные о признании за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, права на реабилитацию, и извещения о порядке возмещения вреда реабилитированный вправе обратиться с требованием о возмещении имущественного вреда в орган, постановивший приговор и (или) вынесший определение, постановление о прекращении уголовного дела, об отмене или изме-

¹ Уголовный процесс: Учебник / Отв. ред. А.В. Гриненко. 2-е изд., перераб. М., 2008. С.183.

нении незаконных или необоснованных решений. Если уголовное дело прекращено или приговор изменен вышестоящим судом, то требование о возмещении вреда направляется в суд, постановивший приговор (ч. 2 ст. 135 УПК).

Возмещение реабилитированному имущественного вреда включает возмещение: 1) заработной платы, пенсии, пособия, других средств, которых он лишился в результате уголовного преследования; 2) конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговора или решения суда его имущества; 3) штрафов и процессуальных издержек, взысканных с него во исполнение приговора суда; 4) сумм, выплаченных им за оказание юридической помощи; 5) иных расходов (ч. 1 ст. 135 УПК).

К числу неимущественного материального вреда, подлежащего возмещению в связи с незаконным применением меры пресечения, относятся следующие виды. Во-первых, предоставление прежней работы (должности), а при невозможности этого - другой равноценной работы (должности). Во-вторых, незаконно заключенному под стражу засчитывается как в общий трудовой стаж, так и в стаж работы по специальности время содержания под стражей. В-третьих, если гражданин, незаконно содержащийся под стражей, ко дню обращения за пенсией не работает или получает заработную плату в меньших размерах, чем до заключения под стражу, то по его просьбе пенсия назначается ему исходя из оклада (ставки) по должности (работе), занимаемой им до применения меры пресечения, или по другой аналогичной должности (работе) на день вступления в законную силу оправдательного приговора либо вынесения постановления (определения) о прекращении уголовного дела.

Таким образом, размер компенсации морального вреда определяется в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. При этом должны учитываться фактические обстоятельства дела, индивидуальные особенности потерпевшего и требования разумности и справедливости. Поэтому, несмотря на бесспорность того, что незаконное применение мер пресечения неизбежно вызывает тяжкие душевные страдания и переживания, определение характера таких страданий, их глубины и тяжести с позиций указанных требований разумности и справедливости и с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, составляет весьма сложную задачу, поскольку речь идет о правовой и денежной оценке нематериальных, духовных категорий, относящихся к сфере внутренних переживаний личности.

Вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается государством в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Право на возмещение вреда возникает при условии постановления оправдательного приговора; прекращения уголовного дела за отсутствием события преступления, за отсутствием в деянии состава преступления или за недоказан-

ностью участия гражданина в совершении преступления; прекращения дела об административном правонарушении.

Вред не подлежит возмещению, если гражданин в процессе дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем самоговора препятствовал установлению истины и тем самым способствовал наступлению указанных последствий.

§ 2.4. Актуальные проблемы, связанные с реализацией решения о реабилитации и возможные пути их решения

Институт реабилитации активно критикуется в научных кругах. Авторы говорят о несовершенстве законодательного регулирования различных аспектов реабилитации, указывают на неэффективный порядок ее применения, на трудности полного возмещения причиненного ущерба, а также на явно устаревшие акты, которые восполняют пробелы в федеральных законах (Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 и утвержденное им Положение, Инструкция по применению Положения от 02.03.1982, Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 23.12.1988)¹.

Уголовный процесс охватывает весь спектр взаимоотношений между государством и личностью. В силу своей специфики, связанной с ограничением свободы и неприкосновенности личности, вторжением в частную жизнь граждан, применением различных мер процессуального принуждения, он требует особенного внимания в целях соблюдения прав лиц, вовлеченных в сферу уголовного процесса.

Необоснованное или незаконное уголовное преследование и тем более осуждение гражданина неизменно влекут за собой целый ряд негативных нравственных переживаний, материальных лишений и других последствий.

Устранение данных последствий, профилактика возможных нарушений прав лиц, вовлеченных в сферу уголовного процесса, - задачи, решение которых должно неизменно усиливать гарантии прав лиц, оказавшихся незаконно или необоснованно подвергнутыми уголовному преследованию и осуждению.

Практическое приложение тех или иных новелл Уголовно-процессуального кодекса открывает определенные недочеты в законодательстве, препятствия в реализации целей и задач, к осуществлению которых они изначально были призваны. Можно говорить даже о явных недочетах, касающихся определения круга лиц, имеющих право на реабилитацию, и ряда других пока не решенных проблем, заложенных в УПК РФ. Оценивая объем практической реализации института реабилитации, достаточно сказать, что согласно приводимым в различных источниках данным, за время действия УПК РФ в соответствующие органы с обращением о возмещении вреда, необоснованно или незаконно причиненного в уголовном процессе, обратилось менее 5% обладающих таким правом лиц. Назрела необходимость дальнейшего совершенствования законода-

¹ Рохлин В. Институт реабилитации / В. Рохлин, М. Миронов // Законность. 2007. № 5; Трунов И.Л. Возмещение вреда и восстановление прав лиц, незаконно или необоснованно подвергнутых уголовному преследованию // Право и политика. 2004. № 7.

тельства по вопросам возмещения вреда в уголовном процессе по реабилитирующим основаниям и приведения его в соответствие с Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, международным законодательством, экономическими реалиями сегодняшнего дня.

Говоря о возмещении вреда, причиненного незаконным арестом и уголовным преследованием, возникает ряд вопросов - какие именно органы государства обязаны обеспечить возмещение вреда, чьи средства для этого будут использованы и какие последствия ожидают лиц, принявших такое решение.

На основании изученной практики можно сделать вывод, что некоторые положения УПК РФ, в частности, регулирующие права лиц, незаконно или необоснованно вовлеченных в сферу уголовного процесса и получивших право на реабилитацию, в недостаточной степени эффективны и на практике не всегда применяются. Именно поэтому, по нашему мнению, дальнейшее изучение вопросов, связанных с институтом реабилитации в уголовном процессе России, представляется в значительной степени актуальным и значимым.

С введением в УПК РФ статей, регламентирующих порядок и условия возмещения вреда, причиненного личности в уголовном процессе в результате необоснованного (незаконного) уголовного преследования, интерес к данному вопросу среди современных исследователей заметно возрос. Зачастую авторы рассматривают многие вопросы, имеющие важное значение для совершенствования института реабилитации в современном уголовном процессе. В частности, определяется позиция, согласно которой обязанность реабилитации и возмещения ущерба должна исходить от правоохранительных органов и суда, предложено понятие частичной реабилитации и т.д. В то же время, на данный момент многие вопросы остаются нераскрытыми, требующими тщательного изучения и правильного решения. Часть проблем, связанных с реабилитацией в уголовном процессе, остаются дискуссионными.

К таким вопросам следует отнести более четкое определение перечня лиц, подлежащих реабилитации в УПК РФ, разрешение вопроса о целесообразности предоставления потерпевшему права на поддержание обвинения в случае отказа государственного обвинителя от обвинения и ограничений полномочий суда при рассмотрении ходатайств следственных органов о заключении под стражу и т.д.

Право на возмещение вреда имеет любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу. В принципе любое следственное действие становится принудительным, если привлекаемое к участию в нем лицо не выполняет возложенную на него процессуальную обязанность (не выдает отыскиваемую следователем вещь при обыске или выемке, отказывается от освидетельствования и т.д.), но если следователь незаконно применяет ту или иную меру принуждения в ходе производства по делу, то государство возмещает причиненный лицу ущерб независимо от вины причинителя этого ущерба. То же самое относится к прокурору, дознавателю и суду.

В случае незаконного применения мер процессуального принуждения (например, задержания) обвиняемый должен получить компенсацию за причиненный ему вред и в тех случаях, когда вынесен обвинительный приговор.

По смыслу ч. 3 ст. 133 право на возмещение вреда в том порядке, который установлен главой 18 УПК РФ, имеет лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения, предусмотренным в разделе 4 УПК, а вопросы, связанные с возмещением вреда, причиненного в иных случаях, в том числе в ходе следственных действий – помещение в психиатрическое или медицинское учреждение либо действий, связанных с повреждением имущества, распространением сведений о частной жизни, разрешаются в порядке гражданского судопроизводства. Это же относится к возмещению причиненного вреда юридическим лицам незаконными действиями (бездействием), решениями следователя, прокурора, судьи, дознавателя, органа дознания.

До недавнего времени российская уголовно-процессуальная доктрина отрицала возможность частичной реабилитации. Однако данная позиция в корне неверна. Можно представить, когда в отношении лица выдвинут длинный перечень предъявленных обвинений в тяжких и особо тяжких преступлениях, однако в силу судебного разбирательства выстояло лишь одно обвинение в преступлении небольшой тяжести¹. Причина кроется в несовершенстве уголовно-процессуального законодательства. УПК требует от следователя предъявления обвинения ни в коем случае не меньшего, чем в действительности предполагает совершенное им деяние. Это правило перешло еще из советского уголовного процесса, где считалось, что лишнее обвинение прав обвиняемого не нарушает².

По приговору Московского областного суда от 12.03.2004 Т. Была осуждена по п. «ж», «к» ч.2 ст.105 УК РФ, ст.115 УК РФ к 14 годам лишения свободы. По ч.1 ст.112 УК РФ Т. была оправдана за непричастность к совершению преступления, в связи, с чем за ней было признано право на частичную реабилитацию.

В кассационном представлении прокурор поставил вопрос об исключении из приговора указания на признание за осужденной права на частичную реабилитацию.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ, удовлетворив представление прокурора, указала, что реабилитация возможна только, когда подсудимый был полностью оправдан по предъявленному обвинению, а не осужден к лишению свободы по другому составу³.

Данное судебное решение было расценено как исключительно правильное, в связи с чем Президиум Верховного Суда РФ постановлением от 06.10.2004 возвел его в ранг прецедента и опубликовал в качестве образца.

Однако по смыслу ст.134 УПК РФ суд в приговоре, постановлении, определении признает за оправданным лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, право на реабилитацию. Поэтому для применения частичной реабилитации необходимо наличие нескольких условий:

1. наличие приговора, вступившего в законную силу;
2. отмена данного приговора (но не изменение его в части);

¹ Колоколов Н.А. Реализация права на частичную реабилитацию: преодоление процессуальных препятствий // Уголовный процесс. 2010. № 6. С. 22.

² Там же. С. 23.

³ Кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 08.06.2004 № 4-О04-70 // СПС «Консультант».

3. прекращение уголовного дела по одному из оснований, предусмотренных п.1,2 ч.1 ст.27 УПК РФ.

Данное противоречие удалось преодолеть благодаря позиции Конституционного Суда РФ (далее – КС РФ). В одном из своих определений КС РФ отметил, что по смыслу закона суд, исходя из обстоятельств конкретного уголовного дела и руководствуясь принципами справедливости и приоритета прав и свобод человека и гражданина, должен принять решение о возмещении частично реабилитированному лицу вреда, если таковой был причинен в результате уголовного преследования по обвинению, не нашедшему подтверждения в ходе судебного разбирательства¹.

Побуждая суды общей юрисдикции к введению в действие института частичной реабилитации, Конституционный Суд указал на необходимость учета:

1. Обстоятельств конкретного уголовного дела

2. Принципов социальной справедливости и приоритета прав, свобод человека и гражданина.

Именно эти факторы учитывает Европейский Суд по правам человека, принимая решение о частичном удовлетворении требований лиц, предъявляющих претензии имущественного характера к своим государствам.

Нет ясного ответа относительно сущности предусмотренных гл.18 мер – это меры конституционно-правовые или гражданско-правовые? Отличие первых от вторых было сформулировано судьей КС РФ Н.В. Витруком «...объем ущерба и его возмещения устанавливается на основе норм гражданского права в индивидуальном порядке, в каждом отдельном случае, в то время как в конституционно-правовом порядке объем ущерба и его возмещения устанавливается всеобщим методом, на основе специального закона»².

В настоящее время судебная практика исходит из того, что возмещение вреда, причиненного уголовным преследованием, является мерой гражданско-правовой ответственности, которая может применяться как в гражданском, так и в уголовном судопроизводстве (за исключением морального вреда, который возмещается только в порядке гражданского судопроизводства). Однако такая конструкция имеет ряд недостатков. Во-первых, она влечет неопределенность в установлении оснований присуждения выплат для возмещения вреда. Во-вторых, гражданское законодательство не содержит критериев для определения размера возмещения вреда, причиненного органами уголовного преследования³.

Также сосуществование двух видов судопроизводства для одного требования порождает вопрос об их соотношении. *Например, гражданину Ч. было отказано Индустриальным райсудом Перми в возмещении вреда, предусмотренного ст.135 УПК РФ. Судебная коллегия по уголовным делам областного суда оставила кассационную жалобу без удовлетворения. Отказывая в удовлетворении надзорной жалобы Ч., судья областного суда указал на возможность*

¹ По жалобе гражданина Романова Игоря Валерьевича на нарушение его конституционных прав пунктами 2 ч.2 ст.133, ч.1 ст.134 и ч.7 ст.246 УПК РФ, а также положениями ряда правовых актов, определяющих порядок возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда: Определение КС РФ от 20.06. 2006 № 270-О // СПС «Консультант».

² Собрание законодательства РФ. 1997. № 50. Ст. 5711.

³ Поляков С.Б. Проблемы реализации главы 18 УПК РФ // Государство и право. 2009. № 5. С.55-56.

заявления аналогичных требований в порядке гражданского судопроизводства. Мотовилихинский райсуд Перми рассматривал по существу иски о возмещении вреда, заявленные по основаниям ст.1070 ГК РФ и аналогичные по содержанию рассмотренным Индустриальным райсудом.

Таким образом, институт реабилитации на современном этапе имеет много сложностей своей реализации. Для законодателя важно устранить все проблемы в регулировании этой системы норм права для того, чтобы не оставалось никаких отговорок у государственных органов при восстановлении нарушенных прав лиц, которые были незаконно осуждены или к которым незаконно применялись меры принуждения. Многочисленная судебная практика подтверждает то, что присутствуют пробелы в регулировании данных правоотношений. Во-первых, это вопросы по поводу природы возмещения вреда – то есть гражданско-правовой или конституционный характер. Определение этого аспекта влияет на правила, с помощью которых будет рассчитываться причиненный лицу ущерб.

Далее – это вопросы о том, оправдан ли институт частичной реабилитации. Так как Конституционный Суд возвел данный факт в качестве прецедента, то уже не возникает вопрос, применять ее или нет, ведутся только рассуждения об обоснованности или бесполезности данного института.

Поэтому, так как данный институт сравнительно молод, то есть до конца не разработан механизм реализации, то возникает множество вопросов по поводу теоретических основ и практики применения реализации в уголовном процессе.

Устранение всех пробелов и неточностей будет способствовать становлению правового государства и развитию гражданского общества.

§ 2.5. Понятие и условия возникновения и реализации обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина

В правовой литературе обязательства вследствие причинения вреда условно называют **деликтными**. В переводе деликт обозначает – правонарушение¹.

Наиболее существенные изменения правового регулирования деликтных обязательств по усилению защиты жизни и здоровья граждан нашли отражение в главе 59 ГК РФ, и, прежде всего, во втором параграфе².

В статье 1064 ГК РФ содержится общая норма о возмещении причинителем причиненного им вреда. Возмещение вреда происходит в рамках обязательства.

Эти обязательства характеризуются, по крайней мере, несколькими признаками.

Во-первых, сфера их действия простирается как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения, хотя возмещение вреда и носит имущественный характер.

¹ Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. М.: Проспект, 2000.

² Садилов О.Н. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. М.: Инфра-М, 2000.

Во-вторых, они возникают в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер, будь то имущественные права или личные нематериальные блага.

В-третьих, обязательства, поскольку нарушено абсолютное право, носят внедоговорный характер, хотя бы право и было нарушено лицом, с которым потерпевший находится в договорных отношениях. Если вред жизни или здоровью гражданина причинен при исполнении им договорных или иных обязательств, то обязательство, которое возникает в данном случае вследствие причинения вреда, в силу прямого указания закона (ст. 1084 ГК РФ) носит внедоговорный характер.

В-четвертых, обязательство направлено на полное возмещение потерпевшему, насколько это возможно, причиненного вреда, кому бы ни был причинен вред, в чем бы он ни выразался и каковы бы ни были формы возмещения вреда¹.

В-пятых, в случаях, предусмотренных законом, обязанность возмещения вреда может быть возложена не только на причинителя вреда, но и на иных лиц.

Деликтные обязательства, являются внедоговорными, их субъекты - кредитор (потерпевший) и должник (причинитель вреда) - не состоят в договорных отношениях, т.е. *кредитором* в обязательстве является *потерпевший* - гражданин, личности либо имуществу которого причинен вред, или юридическое лицо, имуществу которого причинен вред. *Должником* является *причинитель вреда* - гражданин или юридическое лицо, в результате действия которого причинен этот вред².

Государство и муниципальные образования выступают в деликтных обязательствах в лице органов государственной власти РФ или субъекта РФ, а также в лице органов местного самоуправления.

Предметом (объектом) обязательств по возмещению вреда являются действия должника, обеспечивающие наиболее полное, насколько это возможно, восстановление материальных и личных нематериальных благ кредитора, которым причинен вред, т.е. объектом обязательства является действие по возмещению вреда, которое должник обязан совершить в пользу кредитора (долг). Характер действия определяется взаимосвязанными количественным и качественным параметрами и определяется терминами «размер» и «объем вреда». Поэтому здесь долг определяется некоей абсолютной суммой денег, которая выражается путем использования категории «компенсация вреда». Эта же категория используется, когда речь идет о выплате суммы денег за пределами (сверх) возмещения вреда.

Таким образом, с учетом вышесказанного обязательства из причинения вреда могут быть определены как внедоговорные обязательства, возникающие вследствие нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, носящих абсолютный характер, призванные обеспечить наиболее полное восстановление этих прав за счет причинителя вреда либо за счет иных лиц, на которых законом возложена обязанность возмещения вреда³.

Для наступления деликтной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего: а) наступление вреда; б) противоправность по-

¹ Ведомости РФ. 1993. №2. Ст.71; СЗ РФ.1995. № 48. Ст. 4562.

² Гражданин и право. 2001. № 6.

³ Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. М.: Проспект, 2000.

ведения причинителя вреда; в) причинную связь между двумя первыми элементами и г) вину причинителя вреда. Перечисленные основания признаются общими, поскольку их наличие требуется во всех случаях, если иное не установлено законом. Когда же закон изменяет круг этих обстоятельств, говорят о специальных условиях ответственности.

Необходимым условием возникновения обязательств из причинения вреда является наличие самого вреда. Под вредом понимается материальный ущерб, который выражается в уменьшении имущества потерпевшего и (или) умалении нематериального блага (жизнь, здоровье человека и т.п.). Объем возмещения, по общему правилу ст.1064, должен быть полным. Вред возмещается либо в натуре (предоставляется вещь того же рода и качества, исправляются повреждения вещи и т.п.), либо в виде компенсации убытков, состоящих как из реального ущерба, так и упущенной выгоды (п.2 ст.15 ГК)¹. Из правила полного возмещения вреда имеются исключения. Так, в п.1 ст.1064 предусматривается выплата компенсации сверх возмещения вреда. Это положение конкретизируется в ряде норм в самом Гражданском кодексе, в частности, в ст.1084, п.3 ст.1085, п.3 ст.1089 ГК РФ². Количественный параметр определяется через размер возмещения - сумму, которая высчитывается самим потерпевшим и подтверждается им в суде с помощью доказательств³. Размер (сумма) компенсации устанавливается либо законом, либо соглашением сторон, либо самим потерпевшим, хотя в случае указания такой суммы в исковом требовании, судье законом предоставлено право изменить ее размер, опираясь на требования разумности и справедливости или на требования, указанные в норме права, например в п. 2 ст. 1101 ГК⁴.

По общему правилу, определенному в п.3 ст.393 ГК, убытки возмещаются по ценам, существующим в том месте, где обязательство подлежит исполнению, и на день их добровольного удовлетворения либо на день предъявления иска. Суд, исходя из обстоятельств дела, может учесть цены на день вынесения решения. При разрешении споров, связанных с возмещением убытков, причиненных гражданам и юридическим лицам нарушением их прав, необходимо иметь в виду, что в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные расходы, но и затраты, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права (п.2 ст.15 ГК). Их необходимость и предполагаемый размер должны быть подтверждены обоснованным расчетом, доказательствами, в качестве которых могут быть представлены смета (калькуляция) затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг; договор, определяющий размер ответственности за нарушение обязательств, и т.п.

Размер неполученного дохода (упущенной выгоды) необходимо определять с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено (пп.10-11 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8)⁵.

Закон и другие правовые акты могут специально регулировать порядок подсчета вреда, подлежащего возмещению (методики, таксы и т.п.). Подобное

¹ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

² Гражданский кодекс Российской Федерации, 2000.

³ Гражданин и право. 2001. № 6.

⁴ Коршунов Ю.Н. Комментарии к Гражданскому кодексу Российской Федерации, 2003.

⁵ П.п.10-11 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8.

имеет место в случаях, когда размер ущерба определить затруднительно (например, при причинении вреда окружающей среде).

Правило полного возмещения вреда предполагает компенсацию не только имущественного, но и в случаях, предусмотренных законом, морального (нематериального) вреда. Пункт 1 ст. 1064 ГК РФ содержит специальную норму по отношению к общей норме п. 1 ст. 15 ГК. В общей норме есть диспозиция, согласно которой законом или соглашением сторон может быть ограничен размер подлежащих возмещению убытков. В данном случае требование императивно: вред должен быть возмещен в полном объеме. Более того, допускается увеличение объема ответственности на основании закона, либо на основании соглашения сторон.

В этом случае причинитель вреда обязан возместить вред и сверх того выплатить установленную компенсацию (такие компенсации предусматриваются, в частности, *в случае увечья, гибели, профессионального заболевания либо иного повреждения здоровья работника, работников органов внутренних дел, военнослужащих, государственных служащих, судей, связанными с исполнением ими трудовых и служебных обязанностей*). Данное правило представляет собой исключение из общего принципа компенсаторной направленности гражданской ответственности¹.

Общие условия или основания возникновения обязательства включают в себя помимо факта неправомерного действия одного лица и наличия вреда у другого лица как следствия неправомерного действия (бремя доказывания на потерпевшем) в качестве необходимого условия также вину причинителя вреда. Ст.1064 не содержит прямого указания на противоправность поведения причинителя вреда как на неперемное условие деликтной ответственности, но это подразумевается. Противоправность поведения в гражданских правоотношениях означает любое нарушение чужого субъективного (применительно к деликтным отношениям - абсолютного) права, влекущее причинение вреда, если иное не предусмотрено в законе. Обязательства из причинения вреда опираются на принцип генерального деликта, согласно которому каждому запрещено причинять вред имуществу или личности кого-либо и всякое причинение вреда другому является противоправным, если лицо не было уполномочено нанести вред. К числу подобных случаев, в частности, относится причинение вреда в условиях необходимой обороны, по просьбе или с согласия потерпевшего, когда действия причинителя не нарушают нравственных принципов общества (к примеру, согласие больного на проведение операции или применение новых, неопробованных препаратов и методов лечения; согласие собственника на уничтожение или повреждение принадлежащей ему вещи, если при этом не нарушаются права и интересы других лиц).

Противоправность повеления имеет две формы - действие или бездействие. Бездействие должно признаваться противоправным только тогда, когда на причинителе лежала обязанность совершить соответствующее действие. Бездействие в главе 59 ГК РФ прямо указано только в ст.1069, но предполагается в ряде других статей, в частности, в ст.1073, 1077, 1078 ГК РФ.

¹ Коршунов Ю.Н. Комментарии к Гражданскому кодексу Российской Федерации, 2003.

Причинение вреда правомерными действиями, по общему правилу, не влечет ответственности. Такой вред подлежит возмещению лишь в предусмотренных законом случаях, например, вред, причиненный в состоянии крайней необходимости (ст.1067 ГК РФ).

Причинная связь между противоправным действием (бездействием) причинителя и наступившим вредом является обязательным условием наступления деликтной ответственности и выражается в том, что: а) первое предшествует второму во времени; б) первое порождает второе. В ряде случаев для возложения деликтной ответственности возникает необходимость определения двух и более причинных связей. Так, при причинении гражданину увечья необходимо установить наличие причинно-следственной зависимости между противоправным поведением и увечьем, а также между увечьем и утратой потерпевшим профессиональной или общей трудоспособности¹.

Деликтная ответственность, по общему правилу, наступает лишь за виновное причинение вреда. Согласно ст.401 ГК вина выражается в форме умысла или неосторожности. Гражданское законодательство не раскрывает их содержание. Правила об учете вины потерпевшего закреплены в ст.1083 ГК РФ. Под умыслом понимается такое противоправное поведение, когда причинитель не только предвидит, но и желает либо сознательно допускает наступление вредного результата². Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред распространяется на все случаи причинения вреда. В отличие от ранее действовавшего гражданского законодательства ГК РФ прямо указывает, что вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Также различают грубую и простую неосторожность. При грубой неосторожности нарушаются обычные, очевидные для всех требования, предъявляемые к лицу, осуществляющему определенную деятельность. При простой неосторожности, наоборот, не соблюдаются повышенные требования. Неосторожность выражается в отсутствии требуемой при определенных обстоятельствах внимательности, предусмотрительности, заботливости и т.п.³

Вопрос о том, является ли допущенная потерпевшим неосторожность грубой или же относится к простой, в каждом случае должен решаться с учетом фактических обстоятельств дела (характера деятельности, обстановки причинения вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего). В частности, грубой неосторожностью признается нетрезвое состояние потерпевшего, содействовавшее причинению вреда его здоровью при исполнении им трудовых обязанностей. В п.2 ст.1083 указаны обстоятельства, когда вина потерпевшего не имеет никакого значения, в данном случае речь идет *î âîçî àùáí èè äîñî èè ò àèù ù ò ðàññî äîáâ äîçî àùáí èè äðàââ á ñîçè ñî ñî äòîç ò èîðî èèùòà è î âîçî àùáí èè ðàññî äîáâ í à î ñðàââáí èá* (п.1 ст. 1085, ст. 1089 и ст. 1094 ГК РФ). Однако вина потерпевшего должна быть доказана *причинителем* вреда.

Если наличие вреда и его размер доказываются потерпевшим, то вина причинителя предполагается, т.е. отсутствие вины доказывается лицом, нару-

¹ Ярошенко К.Д. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью работников // Законодательство. 1997. № 6.

² Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. М.: Проспект, 2000.

³ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

шившим обязательство. В любом случае, был ли вред причинен умышленно или по неосторожности, причинитель обязан его возместить.

Отступления от принципа вины, т.е. случаи, когда ответственность возлагается независимо от вины причинителя, допускаются только законом (п.4 ст.1073, п.3 ст.1076. п.1 ст.1078 и ст.1079 ГК РФ).

Субъектом ответственности, по общему правилу, является лицо, причинившее вред (гражданин или юридическое лицо), хотя могут быть и исключения из этого правила. Подобного рода исключения могут содержаться и в других правовых актах. Так, в экстраординарных случаях государство принимает на себя обязанность по возмещению вреда посредством специальных законов, в частности Законом РФ «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС»¹. Об особенностях ответственности по этому Закону действует постановление Конституционного Суда РФ от 1 декабря 1997 г. «По делу о проверке конституционности отдельных положений статьи 1 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС»².

В соответствии со ст. 12 Федерального закона «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» ст.ст. 1085-1094 ГК РФ имеют обратную силу, но с ограничением в ретроспективе. Они распространяются также на случаи, когда причинение вреда имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК РФ), но не ранее 1 марта 1993 г. (т.е. в трехлетний период до введения в действие части второй ГК РФ) при условии, что вред остался невозмещенным.

Возможны два способа возмещения вреда, которые можно также именовать формами возмещения вреда: в натуре (натуральной форме) и в форме возмещения убытков (денежной форме)³.

Выбор того или иного способа зависит от различных обстоятельств. На практике преобладает второй. Возможно и сочетание обоих способов.

Исчисление убытков в случае причинения вреда жизни и здоровью гражданина регламентируются ст.1085-1091 ГК РФ. Объективно невозможно использовать натуральную форму при возмещении вреда жизни или здоровью гражданина, морального вреда, поскольку это идеальные блага.

В этом случае возмещение вреда возможно только в денежной форме, которую принято именовать возмещением убытков.

Убытки - комплексное понятие, включающее в себя два элемента - реальный ущерб и упущенную выгоду.

Реальный ущерб - это утрата имущества или повреждение имущества, а также расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести на его восстановление (это любые накладные и иные расходы, непосредственно вызванные нарушением права, например транспортные, эксперт-

¹ Ведомости РФ. 1992. № 32. Ст.1861.

² СЗ РФ. 1997. № 50. Ст. 5711.

³ Абова Т.Е. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Ч. 2 / Т.Е. Абова, А.Ю. Кабалкина. М., Юрайт-Издат, 2004.

ные, судебные и т.п., в том числе «будущие» расходы, например на регистрацию права собственности на приобретенное взамен утраченного недвижимое имущество или расходы в связи с постановкой на технический учет). Истец обязан в суде привести доказательства реального ущерба. Суд обязывает возмещать не любые расходы, а разумные, т.е. необходимые. При этом действует установленная п. 3 ст. 10 ГК презумпция разумности действий лица, произведшего расходы. Следовательно опровержение этой презумпции, доказывание «неразумности», превышения расходов - бремя ответчика¹.

Упущенная выгода - это неполученные доходы, на которые при отсутствии факта нарушения права лицо могло бы рассчитывать при обычных условиях гражданского оборота. Доказательства упущенной выгоды предъявляет в суде истец. При определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором (истцом) для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления (п. 4 ст. 393 ГК). Обычные условия гражданского оборота служат критерием для определения объема возмещения упущенной выгоды. Это рыночные цены на товар с учетом условий времени и места².

В целом при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения (п. 3 ст. 393 ГК РФ).

Истец вправе заявить требование о возмещении вреда в той форме, которая ему наиболее удобна. Однако решение вопроса о форме возмещения входит в компетенцию суда. В случае смерти лица, являвшегося ответчиком по иску о возмещении причиненного им вреда, производство по делу не прекращается, так как в данном случае имеет место правопреемство, и наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя в пределах стоимости наследственного имущества (ст. 1175 ГК РФ). Однако право на получение подлежащих выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине платежей **по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, переходит к тем наследникам**, которые определены в ст. 1183 ГК РФ. Перемена лица на стороне причинителя вреда возможна в силу реорганизации юридического лица. При ликвидации юридического лица требования о возмещении вреда удовлетворяются в соответствии с очередностью, установленной в ст. 64 ГК РФ³.

Когда суд возлагает на причинителя вреда обязанность возместить его в деньгах, возникает денежное обязательство. В этом случае за каждый день просрочки с момента, когда решение суда вступило в законную силу, если иной момент не указан в законе, и до фактической уплаты определенной судом суммы на нее начисляются проценты на основании п. 1 ст. 395 ГК. Проценты начисляются и в том случае, когда обязанность выплатить денежное возмещение устанавли-

¹ Там же.

² Бондарь Е.В. Возмещение вреда, причиненного здоровью // Российский налоговый курьер. 2000. №11.

³ Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов РСФСР и РФ по гражданским делам. 1999. С. 283.

вается соглашением сторон, но данная норма не применяется к отношениям по компенсациям, в том числе компенсации морального вреда¹.

Компенсация морального вреда - относительно новый институт в современном российском праве. Многие вопросы законодательной регламентации института компенсации морального вреда, а также практики его применения, в особенности в уголовном процессе, до сих пор остаются нерешенными. Необходимость компенсации потерпевшему причиненных преступлением физических и нравственных страданий очевидна, и эта компенсация должна производиться во всех без исключения случаях в пределах, предусмотренных законодательством.

Согласно ст.151 ГК РФ под моральным вредом следует понимать физические и нравственные страдания. Такие страдания могут заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственника, невозможностью продолжать активную общественную жизнь; в физической боли, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий и др.

При определении размера компенсации вреда в каждом конкретном деле суд устанавливает степень физических и нравственных страданий, характер и размер причиненного вреда, индивидуальные особенности потерпевшего, имущественное положение ответчика и исходит из принципов законности, разумности и справедливости, где формальной справедливостью является одинаковый подход к одинаковым делам. Каких-либо правил определения размера компенсации законодательством не установлено. Действительно, такие правила разработать трудно.

Верховный Суд РФ не берёт на себя смелость систематизировать и обобщить практику с целью определения размера компенсации, не получилось даже определить конкретные критерии, которые должны учитывать суды².

Отмечается насущная необходимость четких ориентиров для судов в виде конкретных критериев определения размера компенсации морального вреда. «Сколько «стоит» гибель человека, а сколько «стоит» горе родителей погибшего ребенка? Экспертов по оценке стоимости жизни человека в мире от силы 30 человек, в России всего пять специалистов этой области знания. Законодатель всех судей страны возвел в ранг экспертов по этим сложнейшим вопросам. В результате судьи не знают, что делать, и из осторожности или отказывают в исках, или минимизируют размер компенсации»³.

Санкции за причинение морального вреда имеют компенсационно-штрафной характер. Целью возмещения является восполнение в денежной или иной форме причиненного человеку физического ущерба, психического вреда и нравственных страданий. Денежная компенсация должна вызывать у потерпевшего положительные эмоции, максимально сглаживать негативные изменения в его психической сфере, обусловленные перенесенными страданиями. Конечно, денежная компенсация не возместит утраты человеческой жизни или повреждения здоровья, не снимет нравственные страдания от пережитого страха, стыда

¹ Адвокат. 2004. №1.

² Обобщение судебной практики по делам о возмещении вреда. Причиненного повреждением здоровья: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2.

³ Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики // Волтерс Клувер. Изд. 3-е. 2004.

или унижения, но, поскольку деньги являются универсальным имущественным эквивалентом, они дают возможность хотя бы временно сменить обстановку, смягчить переживания или снизить их остроту.

Таким образом, глава включает в сферу своего действия случаи причинения вреда жизни и здоровью гражданина неисполнением или ненадлежащим исполнением договора (например, договора по перевозке пассажиров, продаже товаров, оказании услуг и т.п.). Так, в соответствии со ст. 1084 ГК РФ: «вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, возмещается по правилам, предусмотренным настоящей главой», т.е. главой 59 ГК РФ¹.

Возмещение вреда, причиненного нарушением природоохранного законодательства, регулируется Федеральным законом от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»². Что же касается возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителей вследствие конструктивных, производственных, рецептурных и иных недостатков продукции, то его порядок регулируется Законом РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей» в редакции Федерального закона от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ.

§ 2.6. Объем и характер возмещения вреда, причиненного здоровью гражданина

Согласно действующего законодательства возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств, в том числе при исполнении обязанностей государственной службы представляет собой вид гражданско-правовой ответственности работодателя (1084 ГК РФ). Основанием для наступления указанной ответственности является наличие в действиях работодателя полного состава правонарушения. Однако законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины работодателя (ст. 1064 ГК РФ).

Ответственность работодателя устанавливается в целях защиты имущественных интересов лиц, состоящих с ним в трудовых отношениях.

Работодатель, предвидя возможность причинения вреда гражданам, работающим по найму, может заранее обеспечить возмещение предполагаемого вреда путем создания специального денежного фонда (самострахование). Однако такая форма защиты имущественных интересов хозяйствующего субъекта является малоэффективной, потому что, во-первых, невозможно заранее предвидеть ни момента наступления страхового случая, ни его последствий, следовательно, нельзя точно рассчитать время, достаточное для создания такого фонда; во-вторых, средства фонда оказываются замороженными, выбывшими из оборота;

¹ Положен также конец спорам в судебной практике в вопросе о возмещении гражданам вреда, причиненного при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей. Такой вред также возмещается по правилам упомянутой главы 59 ГК РФ. См.: п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья».

² Собрание законодательства РФ. 2002. № 2. Ст. 133.

в-третьих, в силу каких-либо обстоятельств, такие средства могут быть использованы не по назначению и в нужный момент их не окажется в наличии.

Данные обстоятельства обусловили необходимость организации и развития страхования от несчастных случаев на производстве.

Преимущества обеспечения возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью работников, посредством страхования очевидны: более высокая степень защищенности работника, и то, что возмещение осуществляется независимо от причин несчастного случая на производстве и виновных лиц. Для работодателя такая система также выгодна, так как непредвиденные значительные разовые выплаты по возмещению такого вреда, имеющие в некоторых случаях катастрофическое значение для производства, заменяются на незначительные регулярные выплаты страховых взносов¹.

Понятие «несчастный случай» законодательно не закреплено. Как и в мировой практике под несчастным случаем понимают внешнее воздействие на застрахованное лицо, которое влечет за собой травматическое повреждение, увечье, какое-либо иное причинение вреда его здоровью или смерть.

Защита имущественных интересов других категорий рабочих и служащих на случай причинения вреда их жизни и здоровью при исполнении ими трудовых обязанностей, несмотря на то, что в некоторых случаях в качестве работодателя выступает государство в лице уполномоченных на то органов, осуществляется на основе Федерального закона «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» от 24 июля 1998 г., т.е. посредством социального страхования².

Российская Федерация – федеративное государство. Данное обстоятельство обусловило наличие в бюджетной структуре России трех самостоятельных звеньев – федеральный бюджет, бюджеты 83 субъектов Федерации и местные бюджеты.

Федеральный бюджет формируется сроком на один год и принимается в форме федерального закона. Исполнение государственного бюджета обеспечивается Правительством РФ³. Бюджет субъекта РФ означает фонд денежных средств соответствующего субъекта РФ, его финансовый план на текущий финансовый год⁴. Бюджет субъекта формируется сроком на один год и принимается в форме закона субъекта РФ.

Местный бюджет представляет собой смету доходов и расходов местных органов управления. Местные бюджеты формально обособлены от государст-

¹ Лушникова М.В. Государство, работодатели и работники: история, теория и практика правового механизма социального партнерства (сравнительно-правовое исследование). Ярославль: Подати, 1997. С. 208-209.

² В середине 90-х годов XX века в научных кругах развернулась бурная дискуссия о том, каким должно быть страхование от несчастных случаев на производстве – социальным или обязательным страхованием. Сторонники первой точки зрения выступали за принятие ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний», сторонники противоположной точки зрения выступали за принятие ФЗ «Об обязательном страховании ответственности работодателей». Как известно, законодатель принял за основу первую точку зрения. См., например: Иванов В.Л. Особенности государственного регулирования в условиях развивающейся экономики // Российский страховой рынок и стратегия его развития: Международное страховое рандеву–99. М.: Финансовая академия при Правительстве РФ, 2000. С.113.

³ См.: Политическая энциклопедия. В 2 т. Т.1 / Под ред. Г.Ю. Семигина. М.: Мысль, 1999. С.164.

⁴ Там же. С.165-166.

венного бюджета, однако их бюджетные полномочия определяются актами центрального правительства. Доходы местных бюджетов складываются из четырех основных источников: налоги, неналоговые доходы, субсидии и дотации из центрального бюджета, займы¹.

Одним из основных принципов организации российской бюджетной структуры является принцип самостоятельности всех бюджетов, входящих в ее состав².

Здесь следует заметить, что именно наличие в своем распоряжении денежных средств, обусловило возможность участия государства, субъектов РФ и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях (абз.2 п.1 ст.2 ГК РФ).

Обязанность возместить такой вред возникает также в том случае, когда он причинен гражданину при исполнении им обязанностей, вытекающих из договора, или при исполнении им иных служебных обязанностей. В этом случае возникает специальный состав, который включает в себя все условия, предусмотренные в общих положениях ГК РФ о деликтах, а также факт причинения вреда при исполнении трудовых обязанностей. При этом бремя доказывания такого факта возлагается на потерпевшего. Согласно п. 5 постановления Пленума ВС РФ № 3, потерпевший представляет доказательства по поводу того, что вред возник при исполнении трудовых обязанностей, как на территории предприятия, так и за ее пределами, а также во время следования к месту работы или с работы на транспорте, предоставляемом работодателем.

Вместе с тем, под договорными отношениями понимаются отношения, возникающие из трудового договора (контракта), поскольку наиболее распространенными случаями причинения вреда на производстве, когда в качестве потерпевшего выступает работник, а обязанность возместить вред возлагается на работодателя³.

В целях обеспечения исполнения обязательства по возмещению вреда применяется обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний. Законом об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, направленный на совершенствование системы социального страхования в условиях рыночной экономики, опирается на ряд принципов, включая принципы экономической заинтересованности субъектов страхования в улучшении условий и повышении безопасности труда, снижения производственного травматизма и профессиональной заболеваемости и дифференцированность страховых тарифов в зависимости от класса профессионального риска. Обязательному социальному страхованию подлежат не только граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), заключенного со страхователем, но и лица, осужденные к лишению свободы и привлекаемые к труду страхователем, а также лица, выполняющие работу на основании гражданско-правового договора, если в соответствии с данным договором страхователь

¹ Политическая энциклопедия. В 2 т. Т. 1 / Под ред. Г.Ю. Семигина. М.: Мысль, 1999. С. 165.

² Подробнее об этом см.: Политическая энциклопедия. В 2 т. Т.1 / Под ред. Г.Ю. Семигина. М.: Мысль, 1999. С. 166.

³ Куренной А.М. Ответственность работодателя за ущерб, причиненный работникам повреждением их здоровья // Законодательство. 2001. №3.

обязан уплачивать страховщику страховые взносы¹. Но, прежде чем обратиться в исполнительный орган ФСС РФ с целью возмещения вреда, причиненного здоровью работника, работодатель должен подготовить дело потерпевшего от трудового увечья в связи с несчастным случаем на производстве. В деле потерпевшего должно быть заявление пострадавшего о назначении страховых выплат, форма которого приведена в Приложении 1 к Временному порядку назначения и осуществления страховых выплат от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, утвержденному Приказом ФСС РФ от 13 января 2000 года № 6, а также следующие документы: акт о несчастном случае на производстве; заключение учреждения медико-социальной экспертизы (далее - МСЭ) о степени утраты пострадавшим профессиональной трудоспособности и о необходимости медицинской, социальной и профессиональной реабилитации; справка о заработке (доходе) пострадавшего за период, необходимый для расчета ежемесячных страховых выплат; справка о периоде выплаты пострадавшему пособия по временной нетрудоспособности в связи с несчастным случаем на производстве или профессиональным заболеванием; документы, подтверждающие нахождение пострадавшего в трудовых отношениях со страхователем (трудовая книжка, трудовой договор (контракт)). Необходимо отметить, что перечень документов для назначения страховых выплат в каждом конкретном случае определяется отделением (филиалом отделения) ФСС РФ. При приеме заявлений работники этих отделений обязаны давать страхователям и лицам, обратившимся за страховыми выплатами, разъяснения по вопросам назначения и осуществления страховых выплат, оказывать им содействие в подготовке и получении необходимых документов.

Если сумма страхового обеспечения не покрывает вред в полном объеме, то застрахованное лицо вправе требовать возмещения вреда в недостающей части от лица, обязанного возместить вред.

Указанный закон 1998 г. отменил Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденные Постановлением ВС РФ от 24 декабря 1992 г. № 4214-1, и занял место центрального акта при регулировании данных отношений.

Риск повреждения здоровья или гибели связан с выполнением служебных обязанностей, когда эти обязанности вытекают не из трудового договора, а иных оснований. Такой профессиональный риск несут лица при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции, судьи, прокуроры и т.п.² Возмещение вреда за причинение вреда жизни и здоровью таких лиц включено в комплекс мер по их социальной защите и рассматривается в соответствующих законах, среди которых Федеральные законы «О статусе военнослужащих», «О полиции», «О внутренних войсках МВД РФ», «О пожарной безопасности», «О прокуратуре в РФ», «О государственной защите судей, должностных лиц правоох-

¹ Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний: Федеральный закон РФ от 24.07.1998.

² Поляков С. Возмещение вреда, причиненного при исполнении обязанностей государственной службы // Рос. юстиция. 1999. № 5.

ранительных и контролирующих органов», «Об органах Федеральной службы безопасности в РФ», «Об оперативно-розыскной деятельности», «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

В целях реализации обязательства из причинения вреда жизни и здоровью таких лиц также используется механизм обязательного страхования.

В статье 1084 содержится изъятие из правила о соотношении юридической силы ГК РФ и иных правовых актов, содержащих гражданско-правовые нормы, поскольку она допускает иное, по сравнению с нормами ГК, регулирование размера ответственности причинителя вреда, причем только в сторону его увеличения. Такое же соотношение устанавливается между нормами ГК и договором. В качестве примера можно привести некоторые нормы законов, устанавливающие компенсации сверх полного объема возмещения вреда, в частности, Закон о государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов.

Дополнительные компенсации предусмотрены также в законодательстве, регулирующем отношения в отдельных отраслях экономики: на федеральном железнодорожном транспорте, в угольной промышленности, энергетике и т.п. (см., например, ст. 22 Закона о государственном регулировании в области добычи и использования угля, об особенностях социальной защиты работников организаций угольной промышленности).

Некоторые положения федеральных законов, регулирующих вопросы ответственности из причинения вреда жизни и здоровью граждан, целесообразно применять в субсидиарном порядке к нормам параграфа 2 главы 59. Это относится, в частности, к положению Закона об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, из которого следует презумпция иждивения несовершеннолетних детей.

В частности, подлежат применению Правила возмещения вреда о выплате единовременного пособия потерпевшим работникам, об их праве на перерасчет возмещения с учетом выплат, ранее не включенных в расчет среднего заработка¹.

Например, В ГК не содержится указаний относительно условий расчета среднего заработка потерпевшего, если он проработал неполный месяц. Данный пробел может быть восполнен за счет ст.15 Правил возмещения вреда. В ст.1085 ГК установлено, что возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок, который он имел либо определенно мог иметь. Без применения ст.15 Правил возмещения вреда в такой ситуации невозможно определить заработок, который потерпевший определенно мог иметь².

В ГК также нет норм о праве потерпевшего на выплату единовременного пособия, об ответственности причинителя вреда за просрочку (в виде пени) выплаты назначенного возмещения. Если вред причинен из деликтных (внедоговорных) отношений, например, при дорожно-транспортном происшествии пострадал пешеход, то права на выплату единовременного пособия и пени он не

¹ Ст. 3 постановления Верховного Совета РФ от 24 декабря 1992 г. № 4214-1.

² Степанюк Л. Порядок возмещения вреда, причиненного трудовым увечьем // Финансовая газ. Региональный выпуск. 2001. № 40, 42-44, 46.

имеет, в отличие от случаев, когда вред возник при исполнении трудовых обязанностей. Вопрос об ответственности юридических лиц в этом случае может быть разрешен по правилам ст.395 ГК в размере учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения судом решения.

Именно так поступил суд при рассмотрении иска Д. к автотранспортному предприятию об ответственности за задержку платежей. При этом суд исходил из того, что причитающиеся Д. платежи по случаю повреждения здоровья не были выплачены своевременно по вине ответчика, что является одним из условий применения санкций, установленных ст.395 ГК. Кроме того, суд указал в решении на то, что не выплаченные истцу деньги фактически являются его собственностью, и, таким образом, в данном случае речь идет об удержании ответчиком чужих денежных средств и просрочке в их уплате.

С учетом особых правил параграфа 2 гл.59 ГК применяется также законодательство о возмещении вреда военнослужащим, работникам полиции, прокуратуры, суда, лицам, потерявшим здоровье при выполнении работ по ликвидации последствий аварии на Чернобыльской АЭС.

Отношения по возмещению вреда лицам, пострадавшим при ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС, регулируются Законом РФ от 15 мая 1991 г. «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС». Правила возмещения вреда применяются в отношении указанных лиц только в случаях, прямо названных в этом Законе.

Дело в том, что речь идет о возмещении вреда, причиненного общенациональным бедствием, когда государство приняло на себя обязанность по возмещению вреда; предприятие (работодатель) либо военкомат, направившие гражданина на ликвидацию последствий аварии, ответственности за ущерб здоровью не несут. Ежемесячные платежи по случаю полной либо частичной утраты трудоспособности выплачиваются органами социальной защиты за счет средств федерального бюджета.

Важное значение имеет вопрос о соотношении Правил возмещения вреда и законодательства, регулирующего возмещение вреда некоторым категориям работников. Нередко граждане требуют возмещения вреда не только на основании норм, определяющих условия ответственности органов полиции, но и по Правилам возмещения вреда. Так, жена начальника налоговой полиции предъявила иск к Департаменту налоговой полиции о взыскании единовременного пособия, предусмотренного Правилами возмещения вреда. Рассмотрев дело в надзорном порядке, ВС РФ отметил следующее: «24 июня 1993 г. введен в действие Федеральный закон «О федеральных органах налоговой полиции», ст.17 которого определено, что пенсионное обеспечение сотрудников налоговой полиции и их семей производится по нормам и в порядке, установленным Законом РФ «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, и их семей». Истце, как иждивенцу погибшего, выплачивается пенсия, размер которой превышает размер пенсии, назначаемой по линии социальной защиты населения»¹.

¹ Бюллетень ВС РФ. 1997. № 11. С. 2.

Кроме того, одновременно ей выплачено десятилетнее денежное содержание погибшего, что также выше размера единовременного пособия, установленного в Правилах возмещения вреда. Оснований для выплат, предусмотренных Правилами возмещения вреда, не имеется.

Вместе с тем, если специальным законодательством не предусмотрены выплаты в счет возмещения вреда (например, ежемесячные платежи по случаю утраты трудоспособности), то потерпевшие либо члены их семьи имеют право на получение соответствующих денежных выплат, предусмотренных главой 59 ГК РФ.

Также в рассматриваемой статье речь идет об ответственности юридических и физических лиц за ущерб здоровью, причиненный при исполнении договорных обязательств¹. Важнейшим условием ответственности является вина причинителя вреда, за исключением предусмотренных в законе случаев, когда ответственность наступает без вины. Применительно к трудовым отношениям работодатель обязан возместить вред, если он не обеспечил безопасных условий труда. Если вред причинен на территории предприятия по вине лиц, не являющихся работниками предприятия, либо травма причинена в результате драки, возникшей на почве личных неприязненных отношений, то работодатель не обязан возмещать вред.

Например, при рассмотрении иска Н. к заводу суд установил, что в помещении цеха в рабочее время истец поссорился с другим работником и получил травму от удара ногой в лицо. Суд в иске к заводу о возмещении вреда здоровью отказал, т.к. вины администрации в происшедшем не установлено, травма причинена в результате личных неприязненных отношений.

Также работодатель не несет ответственности за вред здоровью работника, если он причинен в период нахождения потерпевшего в командировке. Приведем пример: «гр. М. обратилась в суд с иском к производственному объединению о возмещении вреда, ссылаясь на то, что, будучи командированной в г. Петрозаводск, в пути следования получила травму. Решение суда об удовлетворении иска за счет производственного объединения отменено ВС РФ. При этом было отмечено, что нахождение истицы в трудовых отношениях с предприятием само по себе не является основанием для возложения на него ответственности, поскольку его вины в повреждении здоровья не имеется»².

Таким образом, данная статья является общей нормой, регулирующей отношения по возмещению вреда здоровью и жизни при исполнении договорных обязательств. К их числу относятся отношения, вытекающие из трудового договора, договора подряда, поручения и иных обязательств, связанных с личным трудом граждан в интересах других лиц. Вред этим гражданам возмещается по правилам главы 59 ГК РФ, если законом либо договором не предусмотрена повышенная ответственность причинителя вреда.

Такая формулировка ГК РФ не означает, что не подлежит применению ранее принятое законодательство, регулирующее отношения по возмещению вреда. Это законодательство сохраняет свое значение в той мере, в какой оно не

¹ Гражданин и право. 2001. № 6.

² Бюллетень ВС РФ. 1995. № 10. С. 13.

противоречит части второй ГК РФ, не ухудшает положения потерпевшего и содержит специальные нормы, которые не предусмотрены главой 59 ГК РФ.

Принципиальный подход к определению характера и установлению объема возмещения вреда, который регламентируется статьей 1085 ГК РФ возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, состоит в возмещении ему расходов, связанных с причинением вреда, и возмещении дохода, упущенного вследствие повреждения здоровья, т.е. имеет своей целью, возмещение тех имущественных убытков, которые *αι̂σι̂ε̂ε̂αρ̂ο̂ αι̂νε̂αι̂ν̂ο̂αι̂ε̂α̂ ο̂ο̂δα̂ο̂υ̂ ο̂δ̂αι̂ν̂ι̂-
ν̂αι̂ν̂ο̂ε̂ ε̂ δ̂αι̂ν̂ι̂αι̂α̂ ι̂α̂ αι̂ν̂ν̂ο̂αι̂ ι̂αι̂αι̂ε̂α̂ ε̂ε̂ε̂ ι̂ι̂αι̂ν̂δ̂ε̂αι̂ε̂α̂ ς̂αι̂δ̂ι̂αι̂υ̂, ι̂ αι̂ε̂ο̂ε̂ι̂-
ν̂ε̂ο̂φ, ν̂ν̂ο̂ε̂αι̂ν̂ν̂ ο̂φ ε̂ ι̂δ̂ι̂ο̂αι̂ν̂ε̂ι̂αι̂ε̂ν̂ν̂ ο̂φ δ̂αι̂αι̂ε̂ε̂ε̂ο̂αι̂ο̂ε̂φ*. Поэтому возмещение имеет имущественный характер (денежный), а объем возмещения включает в себя две составляющие:

- 1) утраченный потерпевшим заработок и иные доходы;
- 2) расходы на лечение и прочие расходы, целевое назначение которых указано.

Сопоставление объема возмещения вреда здоровью с объемом возмещения убытков, установленное в ст. 15 ГК, позволяет выявить принципиальное сходство отдельных элементов в их структуре. Утраченный заработок и иные доходы схожи с упущенной выгодой, а расходы на лечение и сопутствующие расходы схожи с реальным ущербом в том его параметре, который включает в себя расходы на восстановление нарушенного права. Естественно, в объем возмещения вреда здоровью объективно невозможно включать оценку (стоимость) утраченного здоровья в денежном изменении, как это делается в отношении поврежденного или утраченного имущества (вещи) применительно к категории «убытки», а расходы на лечение имеют целью восстановление здоровья как идеального блага, а не имущественного права¹.

Под заработком понимается такой вид дохода, который гражданин получает по трудовому договору (контракту). В Трудовом кодексе 2001 г. вопросам заработной платы посвящена глава 21, в которой заработная плата определяется как вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера (ст. 129). Иные доходы, в том числе от предпринимательской деятельности, входят в объем возмещения в том случае, если их утрата имеет прямую причинно-следственную связь с утратой трудоспособности. Так, подлежит возмещению неполученный доход от участия (трудовой деятельности) в производственном кооперативе, от выполнения работ, оказания услуг по гражданским договорам, авторским договорам заказа и т.п. В то же время, неполучение дивидендов по акциям в акционерном обществе не будет связано с утратой трудоспособности, так же, как и неполучение доходов от иных ценных бумаг, поскольку эти доходы имеют другую природу. Такие неполученные доходы будут включены в состав возмещаемого вреда при условии, что потерпевший докажет, что он определенно мог бы их иметь, например, ссылаясь на заключенный гражданский договор или поступившую к нему оферту на его заключение.

¹ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

Не допускается уменьшение размера возмещения за счет назначенной потерпевшему пенсии по инвалидности, пособий и иных подобных выплат, независимо от времени их назначения, поскольку эти выплаты имеют другую природу. Они представляют собой меры социальной защиты, посредством которых государство реализует свою социальную функцию, а соответствующие отношения не относятся к гражданско-правовым обязательствам¹. Также запрещено засчитывать в объем возмещения заработок (доход), который будет получен потерпевшим после увечья или иного повреждения здоровья. Условия назначения трудовой пенсии по инвалидности устанавливаются в Главе II «Условия назначения трудовых пенсий» Федерального закона от 17 декабря 2001 г. «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», где, в частности, говорится, что трудовая пенсия по инвалидности устанавливается в случае наступления инвалидности при наличии ограничения способности к трудовой деятельности III, II или I степени, определяемой по медицинским показаниям.

При полном отсутствии у инвалида страхового стажа устанавливается социальная пенсия по инвалидности в соответствии с Федеральным законом от 15 декабря 2001 г. «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации».

Расходы на лечение и иные расходы, имеющие целью создание приемлемых условий существования потерпевшего с учетом тех новых потребностей, которые вызваны увечьем и иным повреждением здоровья, комплекс этих мероприятий можно определить общим термином «помощь», включаются в объем возмещения лишь в том случае, если установлено, что потерпевший:

во-первых, нуждается в такой помощи;

во-вторых, не имеет права на их бесплатное получение.

Порядок установления такой нуждаемости установлен в нормативно-правовых актах. В частности, совместным письмом Минтруда РФ от 16.01.2001 № 305-АО, Минздрава РФ от 18.01.2001 № 2510/562-01-32, ФСС РФ от 18.01.2001 № 02-08/10-133П разъяснены правила определения нуждаемости в постороннем (специальном медицинском и бытовом) уходе. ГК допускает увеличение объема возмещения вреда, установленного по договору или законом.² В частности, этот объем увеличен Законом об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве, согласно которому выплаты по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний включают в себя также единовременную страховую выплату застрахованному либо лицам, имеющим право на получение такой выплаты в случае его смерти, оплату отпуска (сверх ежегодно оплачиваемого отпуска, установленного законодательством РФ) на весь период лечения и проезда к месту лечения и обратно, стоимости проезда застрахованного, а в необходимых случаях также стоимости проезда сопровождающего его лица к месту лечения и обратно, их проживания и питания; обеспечение приспособлениями, необходимыми застрахованному для трудовой деятельности и в быту; оплату текущего и капитального ремонта специального транспортного средства и оп-

¹ Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. М.: Проспект, 2000.

² СЗ РФ. 2001. № 51. Ст. 4831); 2001. № 52. Ч. 1. Ст. 4920.

лату расходов на горюче-смазочные материалы в случае обеспечения застрахованного таким транспортным средством.

Согласно п.3 ст.8 Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний», оплата дополнительных расходов, связанных с повреждением здоровья застрахованного, на его медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию относится к видам обеспечения по обязательному социальному страхованию¹. В этот перечень включаются расходы на:

- дополнительную медицинскую помощь (сверх предусмотренной по обязательному медицинскому страхованию), в том числе на дополнительное питание и приобретение лекарств;

- посторонний (специальный медицинский и бытовой) уход за застрахованным, в том числе осуществляемый членами его семьи;

- санаторно-курортное лечение, включая оплату отпуска (сверх ежегодного оплачиваемого отпуска, установленного законодательством Российской Федерации) на весь период лечения и проезда к месту лечения и обратно, стоимость проезда застрахованного, а в необходимых случаях также стоимость проезда сопровождающего его лица к месту лечения и обратно, их проживания и питания;

- протезирование, а также на обеспечение приспособлениями, необходимыми застрахованному для трудовой деятельности и в быту, а также обеспечение специальными транспортными средствами, их текущий и капитальный ремонт и оплату расходов на горюче-смазочные материалы и профессиональное обучение (переобучение).

Расходы на дополнительное питание

Назначение дополнительного, или как его иногда называют, усиленного, лечебного или специального питания - поддержать и укрепить организм потерпевшего, ослабленный увечьем или заболеванием.

Оплата (возмещение) расходов пострадавшему на дополнительное питание осуществляется исполнительным органом Фонда ежемесячно в пределах сроков, установленных учреждением МСЭ.

Учреждение МСЭ обычно дает заключение о нуждаемости в дополнительном питании лишь в случаях, когда потерпевшему причинена тяжелая физическая травма, которая привела к значительной потере крови, длительному постельному режиму, операциям и т.п. Такое заключение дается также при челюстно-лицевых травмах, профессиональных заболеваниях и отравлениях, связанных с поражением желудочно-кишечного тракта, печени и т.д.

В тех случаях, когда потерпевший не достиг 18 лет, МСЭ, как правило, дает заключение о необходимости дополнительного питания и при менее тяжелых травмах и заболеваниях. Для определения размера сумм возмещения расходов на дополнительное питание необходимо точно установить, какие продукты и в каком количестве должны входить в месячную норму питания, а также стоимость этих продуктов по ценам, сложившимся в данной местности.

¹ Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний: Федеральный закон РФ от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ (с изменениями от 17 июля 1999 г., 2 января 2000 г.).

Суточный продуктовый набор питания, рекомендованный пострадавшему врачом-диетологом в качестве дополнения к обычному питанию с учетом характера повреждения здоровья в связи с несчастным случаем на производстве и профессиональным заболеванием, назначается ему по решению клинико-экспертной комиссии медицинской организации.

Размер суммы по оплате (возмещению) указанных расходов определяется исполнительным органом Фонда на основании суточного продуктового набора дополнительного питания и документов органов местного самоуправления или других уполномоченных органов (государственного управления, государственной статистики) о сложившихся в данной местности ценах на продукты, входящие в указанный набор.

Если в заключении учреждения МСЭ не указан срок, на который должно предоставляться потерпевшему дополнительное питание, то это значит, что он нуждается в нем на срок до очередного переосвидетельствования.

Расходы на приобретение лекарств

При оказании пострадавшему стационарной медицинской помощи (в рамках территориальных программ государственных гарантий обеспечения граждан Российской Федерации бесплатной медицинской помощью) в целях лечения последствий несчастного случая на производстве и профессионального заболевания исполнительный орган Фонда оплачивает расходы медицинских организаций (учреждений, предприятий) на лекарственные средства сверх территориальных перечней (формуляров) лекарственных средств или, в случае их отсутствия, территориальных перечней жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств при наличии решения соответствующей клинико-экспертной комиссии, подтвержденного заключением учреждения МСЭ о нуждаемости в их применении. Размер направляемых на эти цели средств не должен превышать 30% средней расчетной стоимости одного койко-дня в месяц по соответствующему профилю отделения (коек) в данном больничном учреждении.

Исполнительный орган Фонда социального страхования оплачивает (возмещает) дополнительные расходы пострадавшему (его доверенному лицу) на изделия медицинского назначения и лекарственные средства, включенные в территориальные перечни (формуляры) лекарственных средств или, в случае их отсутствия, в территориальные перечни жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, назначенные ему лечащим врачом по решению клинико-экспертной комиссии при амбулаторно-поликлиническом лечении последствий несчастного случая на производстве и профессионального заболевания.

Оплате (возмещению) подлежат фактически понесенные пострадавшим расходы, определяемые на основании количества требующихся лекарственных средств и изделий медицинского назначения согласно рецептам и справкам медицинских организаций и счетов (товарных, кассовых чеков) аптечных учреждений об их стоимости.

Иной порядок организации обеспечения лекарственными средствами, в пределах территориальных перечней (формуляров) лекарственных средств или, в случае их отсутствия, территориальных перечней жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, при амбулаторно-поликлиническом лечении пострадавшего определяется Фондом.

Учреждение МСЭ обычно не указывает ни перечень, ни дозировку лекарств - это определяют лечащие врачи. Заключение о необходимости лекарственной помощи, как правило, дается в тех случаях, когда повреждение здоровья по своему характеру требует длительного применения лекарств. В связи с существенным и постоянным удорожанием лекарств значение этого вида помощи возрастает.

Расходы на санаторно-курортное лечение

Одним из видов специализированного лечения является санаторно-курортная помощь. Путевки на санаторно-курортное лечение предоставляются в соответствии с заключениями лечебных учреждений. Однако рекомендация лечебного учреждения еще не создает права пострадавшего на получение путевки бесплатно, и она не может заменить заключение учреждения МСЭ. Такая путевка пострадавшему предоставляется бесплатно не более одного раза в году.

Санаторно-курортное лечение пострадавшего по путевке, оплаченной исполнителем органом Фонда, осуществляется в соответствии с медицинским заключением, выданным государственной или муниципальной медицинской организацией, в здравницах, расположенных на территории Российской Федерации.

Приобретение и оплата путевок на санаторно-курортное лечение производятся исполнителем органом Фонда в порядке, установленном для путевок,купаемых за счет средств государственного социального страхования.

Оплата путевки для лица, сопровождающего пострадавшего, нуждающегося по заключению учреждения МСЭ в его услугах, производится исполнителем органом Фонда на тех же условиях, что и пострадавшему, за исключением стоимости лечения.

Лицам, нуждающимся в санаторно-курортном лечении, предоставляется дополнительный оплачиваемый отпуск, в связи с повреждением здоровья. В период такого отпуска страховое возмещение вреда (выплата обеспечения по страхованию) производится на общих основаниях.

Оплата отпуска для санаторно-курортного лечения пострадавшего сверх ежегодного оплачиваемого отпуска, установленного законодательством Российской Федерации, на весь период лечения и проезда к месту лечения и обратно осуществляется страхователем в счет начисленных страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в порядке и по правилам, установленным для оплаты ежегодного отпуска.

Размер оплаты расходов по проезду потерпевшего, а также лица, его сопровождающего, определяется в соответствии с правилами и нормами оплаты служебных командировок, а размер оплаты ежегодного отпуска - в соответствии с постановлением Минтруда России от 17 мая 2000 г. № 38 «О порядке исчисления среднего заработка в 2000-2001 годах»¹.

Средний заработок конкретного работника определяется путем умножения среднего дневного заработка на количество дней, подлежащих оплате.

Средний дневной заработок для оплаты отпусков и выплаты компенсаций за неиспользованные отпуска определяется:

¹ Бюллетень Минтруда России. 2000. № 8.

- при оплате отпуска, установленного в рабочих днях, - путем деления суммы начислений заработной платы в расчетном периоде (Для исчисления среднего заработка расчетным периодом являются три календарных месяца (с 1-го до 1-го числа), предшествующие отпуску.) на количество рабочих дней в этом периоде по календарю шестидневной рабочей недели;

- при оплате отпуска, установленного в календарных днях, - путем деления суммы начисленной заработной платы в расчетном периоде на количество календарных дней в этом периоде.

Расходы на приобретение специальных транспортных средств

Специальными транспортными средствами для инвалидов являются: автомобили с ручным управлением и мотоколяски. Ранее предусматривалось возмещение инвалидам от трудового увечья, нуждающимся в специальном транспорте, только расходов на приобретение мотоколяски. Автомобили с ручным управлением выдавались бесплатно лишь нуждающимся в них инвалидам Отечественной войны и инвалидам, приравненным к ним, а также другим инвалидам из числа военнослужащих.

Согласно п.4 ст.1086 ГК РФ определяется размер возмещения вреда неработающим лицам, в т.ч. пенсионерам по старости. Ранее суды возмещали вред неработающим пенсионерам на основании минимального размера оплаты труда. Новая норма позволяет рассчитать размер возмещения исходя из заработка, полученного за 12 календарных месяцев до ухода на пенсию, либо обычного размера вознаграждения работника его квалификации в данной местности.

Обычный размер вознаграждения работника той же квалификации, что и потерпевший, определяется на основании данных о зарплате по однородной (одноименной) профессии, квалификации. В состав учитываемого заработка помимо тарифной ставки (оклада) включаются фактически произведенные выплаты, т.е. учитывается размер вознаграждения работника.

Если до повреждения здоровья в зарплате потерпевшего произошли устойчивые изменения, улучшающие его имущественный статус, то при определении среднемесячного заработка учитывается только тот заработок, который он получил или должен был получить после соответствующего изменения. Например, в течение 12-месячного учетного периода (п.3 ст.1086 ГК) потерпевший 4 месяца работал на более высокооплачиваемой должности, на которую был переведен в установленном порядке. В этом случае в расчет возмещения вреда включается заработок только за эти 4 месяца.

Об устойчивости роста заработка может свидетельствовать предоставление работы, которая систематически тарифицируется по более высокому разряду. Если человек был переведен на более высокооплачиваемую работу, но не приступил к ней в связи с несчастным случаем, то размер возмещения вреда определяется исходя из заработка, который он должен был получить. Степень утраты трудоспособности у потерпевшего устанавливается в учреждениях государственной службы медико-социальной экспертизы. Постановлением Минтруда РФ от 18 июля 2001 г. № 56 утверждены Временные критерии определения степени утраты профессиональной трудоспособности в результате несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний¹.

¹ БНА РФ. 2001. № 36.

Таким образом, при определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, другие пенсии, пособия, выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда. Не засчитывается в счет возмещения вреда и заработок, получаемый потерпевшим после повреждения здоровья. Объем и размер компенсации вреда, причитающейся потерпевшему, может быть увеличен законом или договором (ст. 1085 ГК РФ).

Размер заработка (дохода) потерпевшего определяется в процентах к его среднемесячному заработку до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности.

В состав заработка (дохода) включаются все виды оплаты труда по трудовым и гражданско-правовым договорам по основному месту работы и по совместительству, облагаемые налогом. Следует иметь в виду, что если потерпевший, например, после окончания вуза заключил трудовой контракт, но не приступил к работе или в отношении потерпевшего вышел приказ о переводе на другую вышеоплачиваемую работу, но до увечья он не успел приступить к работе, то в соответствии с частью 1 ст. 1085 ГК РФ размер возмещения должен определяться исходя из заработка, который он мог определенно получать по новому месту работы или новой должности. В составе заработка не учитываются выплаты единовременного характера, например компенсация за неиспользованный отпуск, выходное пособие при увольнении. В то же время пособие по беременности и родам учитывается. Что же касается доходов от предпринимательской деятельности, а также авторского гонорара, то они исчисляются на основании данных налоговой инспекции. Важно отметить, что все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов.

Среднемесячный заработок подсчитывается путем деления общей суммы заработка за 12 месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья.

Если потерпевший ко времени причинения вреда работал менее 12 месяцев, заработок подсчитывается путем деления общей суммы заработка за фактически проработанное число месяцев на число этих месяцев. По желанию потерпевшего не полностью проработанные им месяцы заменяются предшествующими либо исключаются из подсчета.

Если по ранее действовавшему законодательству размер возмещения потерпевшему, который на момент причинения вреда нигде не работал, определялся в пределах минимальной зарплаты, то в настоящее время он должен исчисляться по выбору потерпевшего либо из заработка до увольнения, либо из обычного в данной местности размера оплаты работника его квалификации. Но во всех случаях этот размер должен быть не менее 5-кратного установленного законом минимального размера оплаты труда.

Установленные в ст.1087 ГК РФ особенности возмещения вреда при *ii-äðæäiä èè çäiäiäüü ï äëïääòíäiä* обусловлены отсутствием у него трудовой правоспособности и вследствие этого самостоятельного заработка. Следовательно, объем возмещения вреда, причиненного несовершеннолетнему в части возмещения утраченного потерпевшим заработка (дохода) невозможно устанавли-

вать, опираясь на общий критерий, используемый в ст. 1086 ГК, поскольку несовершеннолетний относится к категории нетрудоспособных, причем малолетние в возрасте до 14 лет - абсолютно нетрудоспособных, а несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 относительно нетрудоспособны. У них появляется право на труд, но с установленными в трудовом законодательстве ограничениями. Также, правило ст. 1087 ГК применяется и к несовершеннолетним, признанным в установленном порядке полностью дееспособными (п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК), поскольку категория лиц, к которым обращена норма (действие законодательства по кругу лиц), опирается не на такой критерий как «дееспособность», а на критерий «недостижение совершеннолетия», т.е. достижение возраста 18 лет (п. 1 ст. 21)¹.

Поэтому законодатель по-разному подходит к определению объема такого возмещения в зависимости от соответствующей возрастной категории, к которой должен быть отнесен несовершеннолетний потерпевший в момент причинения вреда.

Под вредом, причиненным жизни и здоровью ребенка, понимаются неблагоприятные последствия в виде повреждения и (или) расстройства здоровья (увечье, заболевание, в том числе профессиональное, психическое расстройство и т.п.), физических и нравственных страданий, смерти кормильца, смерти ребенка, а также умаление связанных с жизнью и здоровьем имущественных прав: утрата заработка (полностью или частично), дополнительные расходы на лечение, питание, приобретение транспортного средства, повреждение одежды, расходы на погребение и т.п.

В свою очередь объем и виды возмещения вреда, причиненного здоровью, жизни, смертью кормильца, определяется возрастом ребенка, наличием либо отсутствием трудовых или иных договорных обязательств, размером заработной платы, которую имеет или мог иметь ребенок, либо размером минимальной месячной оплаты труда, степенью утраты трудоспособности, наличием иждивенцев, обучением в учебном заведении на дневном отделении и другими условиями.

К видам возмещения вреда, причиненного здоровью, относят ежемесячные платежи, компенсацию дополнительных расходов, выплату единовременного пособия и компенсацию морального вреда.

К видам возмещения вреда, причиненного смертью кормильца, относят: ежемесячные платежи иждивенцам, в том числе ребенку - единовременное пособие, расходы на погребение, компенсацию морального вреда.

Если же вред причинен жизни ребенка, возмещение может состоять в выплате ежемесячных платежей иждивенцам (детям умершего несовершеннолетнего родителя), компенсации морального вреда близким родственникам, единовременного пособия (в том случае, когда ребенок работал), возмещении расходов на погребение.

Так, в случае повреждения здоровья ребенка, не достигшего 14 лет и не имеющего заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья.

¹ Беспалов Ю. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью ребенка // Рос. юстиция. 1998. № 10.

Речь идет о расходах на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств и др.¹

Дополнительные расходы возмещаются в том случае, если ребенок нуждается в этих видах помощи и не получил их бесплатно. Размер расходов определяется на основании соответствующих документов: счетов организаций, справок медицинских учреждений и других документов.

Время ухода за инвалидами первой группы включается в общий трудовой стаж на основании решения органов местного самоуправления. Нуждаемость в медицинском уходе определяется на основании медицинского заключения. Инвалидам первой группы заключение о необходимости ухода не требуется, кроме случаев нуждаемости в специальном медицинском уходе. Расходы на санаторно-курортное лечение, на приобретение специального транспортного средства также определяются на основании медицинских документов.

Следует отметить, что взыскание дополнительных расходов может быть произведено и на будущее время, в пределах сроков, указанных в медицинском заключении. Расходы должны быть возмещены лицу, их понесшему. Кроме дополнительных расходов ребенку должен быть возмещен моральный вред, вызванный физическими и нравственными страданиями.

Размер морального вреда определяется по правилам, изложенным в ст.ст.151, 1099 - 1101 ГК РФ. При этом суд учитывает характер причиненных физических и нравственных страданий, степень вины причинителя вреда, когда вина является основанием возмещения вреда, имущественное положение причинителя вреда и другие обстоятельства.

Следует отметить, что ребенку, не достигшему 14 лет, не выплачивается единовременное пособие. Такое правило нельзя признать обоснованным. Думается, кроме того, что выплата единовременного пособия не должна быть связана с наличием либо отсутствием трудовых, иных договорных отношений ребенка. Необходимо исходить из цели этого вида возмещения, состоящей, как представляется, в полном и эффективном восстановлении здоровья.

Представляется, что законодателю необходимо обсудить вопрос о внесении соответствующих изменений в ГК РФ. По достижении малолетним потерпевшим 14 лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причинение вреда, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда (п.2 ст.1087 ГК РФ). Если же несовершеннолетний на момент причинения вреда имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда.

После начала трудовой деятельности ребенок (его представитель) вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемой им заработной платы, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимае-

¹ Данилов Е.П. Справочник адвоката: Консультации, защита в суде, образцы документов. М.: Юрайт-Издат., 2004.

мой им должности или заработка работника той же квалификации по месту его работы. Если вред причинен ребенку при исполнении трудовых обязанностей, он имеет также право на единовременное пособие. Размер пособия определяется в соответствии со степенью утраты профессиональной трудоспособности исходя из установленного (на день выплаты) минимального размера оплаты труда за пять лет.

В случае смерти кормильца право на возмещение наряду с другими лицами имеют и дети, состоявшие на иждивении умершего, а также ребенок умершего, родившийся в течение 300 дней после его смерти¹.

Несовершеннолетним вред возмещается до достижения 18 лет в размере той доли заработка умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни (ст.ст.1088 - 1089 ГК РФ).

Учащиеся в возрасте 18 лет и старше имеют право на возмещение вреда до окончания учебы в учебных заведениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет (ст.1088 ГК РФ). При повышении стоимости жизни платежи по возмещению вреда подлежат индексации пропорционально повышению минимального размера оплаты труда (ст.1091 ГК РФ). Кроме того, гражданину (в том числе ребенку), имеющему право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, работодатель выплачивает в месячный срок единовременное пособие в сумме не менее установленной (на день выплаты) минимальной оплаты труда за 5 лет и компенсацию морального вреда. Возмещаются также расходы на погребение, если ребенок понес таковые. Надо отметить, что возмещению подлежат лишь необходимые расходы на погребение. К ним относят расходы на приобретение одежды, ритуальные услуги, транспортные услуги, поминки.

При невыплате сумм возмещения вреда в установленный срок работодатель обязан выплатить пени в размере одного процента от невыплаченной суммы возмещения вреда за каждый день просрочки. Вместе с тем, данная норма применяется судами по-разному.

Полагаем, что в том случае, когда вред причинен не при исполнении трудовых обязанностей и ответственным лицом является не работодатель, а иное лицо, при невыплате им сумм возмещения вреда следует руководствоваться ст.395 ГК РФ, применять к суммам возмещения вреда проценты исходя из ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения и для обеспечения интересов ребенка в необходимых случаях взысканные суммы возмещения вреда необходимо зачислять на счет в кредитном учреждении, открытый на имя ребенка, и использовать эти средства под контролем органов опеки и попечительства либо взыскивать эти суммы непосредственно ребенку, достигшему 14 лет.

При возмещении вреда, причиненного здоровью ребенка, во внимание принимается, как правило, физический (телесный) вред и имущественный интерес. Между тем противоправные действия причиняют не только телесный вред, они вызывают зачастую недостатки умственного, нравственного и задержку психического развития и т.п. Эти формы проявления вреда здоровью, как правило, не учитываются.

¹ Пчелинцева Е.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М.: Юрист, 2002.

Кроме того, неблагоприятные последствия воздействия на здоровье ребенка, например загрязненным воздухом, водой, некачественными продуктами питания, ненадлежащим воспитательным, образовательным процессом, психическим насилием, ненадлежащей заботой о детях, не всегда могут быть выявлены в полном объеме. Объясняется это как недостаточно разработанным механизмом определения вреда здоровью (характера вреда, его размера), так и тем, что он может проявиться не сразу, а впоследствии, иногда по истечении длительного периода времени. А в этом случае возникают трудности и при установлении причинной связи. Обеспечить защиту прав и интересов ребенка сейчас может, прежде всего, суд.¹ Поэтому необходимо, в частности, проводить судебно-медицинскую и психолого-психиатрическую экспертизы. Они позволят определить уровень интеллектуального, нравственного, физического вреда и период времени, необходимый для восстановления состояния полного физического и иного благополучия ребенка.

В зависимости от этих обстоятельств суд сможет определить размер имущественной компенсации, который будет складываться из всех расходов на восстановление здоровья.

Вред здоровью ребенка может быть причинен как при исполнении им трудовых, иных договорных обязательств, так и при отсутствии таких договорных отношений.

Кроме того, вред может быть причинен родителями (лицами, их заменяющими) неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязанностей по воспитанию и образованию. Нормы, регулирующие условия, порядок, размер и способы возмещения вреда, содержатся в ГК РФ, в Правилах возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязательств, и в других нормативных актах. Представляется, что в Семейном кодексе РФ необходимо закрепить норму, предусматривающую возмещение вреда здоровью ребенка родителями, усыновителями при удовлетворении иска о лишении родительских прав и об отмене усыновления, в том случае, когда противоправные действия родителей, усыновителей выражаются в жестоким обращении с детьми, злоупотреблении родительскими правами, уклонении от выполнения родительских обязанностей и совершении преступления против жизни и здоровья детей.

В настоящее время вопрос о возмещении вреда при рассмотрении дел о лишении родительских прав и об отмене усыновления судом не обсуждается. Суд в случае удовлетворения иска вправе лишь взыскать алименты. Такое положение, думается, является несправедливым. Нарушенные права ребенка остаются не восстановленными в полном объеме.

Возмещению в этих случаях должен подлежать и моральный вред, поскольку противоправными действиями родителей, усыновителей (оставление детей без пищи, без теплой одежды в зимний период, психическое насилие и т.п.) причиняются и физические, и нравственные страдания ребенку.

¹ Беспалов Ю. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью ребенка // Рос. юстиция. 1998. № 10.

Правом на обращение в суд обладают законные представители ребенка (родители, усыновители, опекуны (попечители), приемные родители, иные лица, на которых возложена обязанность по образованию, воспитанию и содержанию детей) и прокурор. Причем истцом является сам ребенок, который, как показывает судебная практика, довольно часто не привлекается к участию в деле, что нельзя признать правильным. В случае непривлечения ребенка к участию в судебном разбирательстве, полагаю, нарушаются его процессуальные права, предусмотренные ГПК РФ. Однако самостоятельно ребенок может обратиться в суд лишь по достижении совершеннолетия¹.

Ребенок, приобретший полную гражданскую дееспособность до достижения 18 лет в порядке эмансипации или в связи с вступлением в брак, также вправе самостоятельно обратиться в суд, поскольку, в этих случаях он наделяется и полной гражданской процессуальной дееспособностью. Кроме того, если вред здоровью ребенка причинен его родителями (лицами, их заменяющими), он может самостоятельно обратиться в суд по достижении возраста четырнадцати лет.

Необходимо отметить, что до предъявления иска в суд ребенок (его представитель) обязан обратиться с заявлением к работодателю, если вред причинен при исполнении трудовых или иных договорных. Работодатель в десятидневный срок обязан рассмотреть заявление и принять решение. При несогласии с решением работодателя или при неполучении ответа в установленный срок заинтересованное лицо вправе обратиться в инспекцию труда либо в суд. В других случаях ребенок (его представитель) вправе непосредственно обратиться в суд.

Для правильного разрешения спора необходимо, в частности, определить объем и виды возмещения вреда, причиненного здоровью ребенка, или вызванного смертью кормильца, или причиненного жизни ребенка (смертью ребенка)².

Необходимость в особой защите прав ребенка предусмотрена Конвенцией ООН о правах ребенка, Всемирной декларацией об обеспечении выживания, защиты и развития детей и другими международными актами, признанными Российской Федерацией.

§ 2.7. Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Возмещение расходов на погребение

Установленный в п.1 ст.1088 ГК РФ перечень лиц, приобретающих в случае смерти кормильца право на возмещение вреда, является исчерпывающим. В указанной статье устанавливается перечень лиц (кредиторов в обязательстве), имеющих право требования по возмещению вреда, причиненного жизни гражданина и устанавливается срок, в течение которого причинитель такого вреда обязан его возмещать. В данной статье, в основном, сохранены ранее действовавшие нормы о круге лиц, имеющих право на возмещение вреда в случае смерти кормильца³. По сравнению с прежним законодательством существенно изменены условия, при которых может быть признано право на данное возмещение.

¹ Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М., 2010.

² Беспалов Ю. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью ребенка // Российская юстиция. 1998.

³ Ст.460 ГК 1964, ст.130 Основ ГЗ, ст.26 Правил возмещения вреда.

Так, один из родителей, супруг либо другой член семьи потерпевшего имеет это право только в том случае, если он занят уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами, которые при жизни потерпевшего находились на его иждивении. Причем иждивенчество детей предполагается и не требует доказательств. Что касается внуков, братьев, сестер, то в случае спора истец должен представить доказательства их нахождения на иждивении,

Новым является также правило о том, что один из родителей, супруг либо другой член семьи потерпевшего сохраняет право на возмещение вреда и после достижения 14 лет детьми, внуками, братьями, сестрами (за которыми он осуществляет уход), если заключением ВТЭК установлено, что подопечные лица остаются нуждающимися в постороннем уходе по состоянию здоровья. Право на возмещение вреда родителей, супруга либо другого члена семьи действует в течение всего периода нуждаемости подопечных в постороннем уходе, но при условии осуществления такого ухода.

Если один из родителей, супруг либо другой член семьи в период осуществления ухода стал нетрудоспособным (признан инвалидом I, II или III группы) и на этом основании прекратил уход, то право на возмещение вреда не прекращается. Причем это правило сохраняется также в том случае, если уход за малолетними прекращен до достижения ими 14 лет в связи с невозможностью его продолжения по состоянию здоровья.

В соответствии с ч.4 ст.26 Правил возмещения вреда право иждивенца умершего на возмещение вреда, если он стал нетрудоспособным после смерти кормильца, не зависело от времени наступления нетрудоспособности. В отличие от этой нормы в данной статье определено, что это право имеют лишь те иждивенцы потерпевшего, которые стали нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти¹.

Таким образом, в ГК РФ вопрос о праве на возмещение вреда иждивенцам умершего решен по-иному, чем в ч.4 ст.26 Правил возмещения вреда. Причем норма ГК РФ имеет специальный характер, регулирует отношения по возмещению вреда, в т.ч. связанные с исполнением трудового договора (ст.1084 ГК РФ), и поэтому прежняя норма не подлежит применению как противоречащая ГК РФ. Вместе с тем, считать, что в ст. 26 Правил возмещения вреда установлен более высокий размер ответственности, нельзя, т.к. правило об условиях возникновения права на возмещение вреда не является нормой, определяющей еще более высокий размер ответственности по сравнению с ГК РФ. К числу последних могут быть отнесены нормы о дополнительных видах возмещения вреда, не предусмотренных ГК РФ (например, право потерпевшего работника на единовременное пособие), повышенных условиях ответственности причинителя вреда².

Поскольку результатом вреда, причиненного жизни гражданина является его смерть, то такой потерпевший не может являться управомоченным субъектом в деликтном правоотношении, ибо со смертью гражданина прекращается его гражданская право- и дееспособность. В этом правоотношении не может быть правопреемства, поскольку право требования в нем носит личный характер. Следовательно, причинитель вреда становится должником тех лиц, которым

¹ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

² Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой. М.: Проспект, 2000.

вред причинен им опосредованно, т.е. причинная связь устанавливается через факт смерти гражданина (причина), результатом которой являются имущественные утраты (ущерб) других лиц (следствие). Этот подход представляет собой исключение из общего правила прямой причинной связи в фактическом составе, обуславливающим возникновение деликтного обязательства (ответственности), поэтому круг таких лиц замкнут в ГК РФ¹.

Во-первых, такими лицами могут быть только граждане, иные субъекты гражданского права в этот круг не включены. Во-вторых, это граждане, находившиеся на иждивении потерпевшего, т.е. получавшие или имевшие право на получение средств на свое содержание от потерпевшего (кормильца) к моменту его смерти и лишившиеся этого содержания в результате смерти потерпевшего. Такими лицами, прежде всего, являются те, которые имеют право на получение содержания в соответствии с положениями главы 13 Семейного кодекса РФ.

В исследуемой статье установлены две категории лиц, имеющих право на возмещение вреда: нетрудоспособные иждивенцы и трудоспособные иждивенцы.

Иждивенцы - это лица, получающие основные средства к существованию от другого лица или имеющие право на такое получение в силу закона. Иждивенство может опираться на указание закона или добрую волю лица, выплачивающего такое содержание. В силу закона такое право имеют нетрудоспособные члены семьи: дети (в том числе усыновленные), родители (в том числе усыновители), супруг или супруга. Добровольное иждивение предусмотрено для любого лица (моральное обязательство), однако юридическое право такое лицо приобретает только при наличии факта нетрудоспособности. Нетрудоспособными гражданами в силу указаний закона являются: а) несовершеннолетние граждане в возрасте до 18 лет, б) граждане, достигшие пенсионного возраста в соответствии с общей нормой ст. 7 Закона о пенсиях: женщины - 55 лет, мужчины - 60 лет, в) инвалиды III, II, I групп - в соответствии со ст. 8 Закона о пенсиях.

К трудоспособным иждивенцам относятся только лица, юридические трудоспособные, но временно не работающие на законном основании (учащиеся старше восемнадцати лет, обучающиеся в учебных учреждениях по очной форме обучения) или вынужденно не работающие (лица, ухаживающие за нетрудоспособными иждивенцами потерпевшего). К вынужденно не работающим иждивенцам относятся только члены семьи потерпевшего, перечень которых носит не исчерпывающий характер в указанной статье. Статус члена семьи в Семейном кодексе не определен, однако, его можно вывести, опираясь на законодательное определение семьи в Федеральном законе от 24 октября 1997 г. «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» (СЗ РФ, 1997, № 43, ст. 4904), ст. 1 которого гласит, что «семья - это лица, связанные родством и (или) свойством, совместно проживающие и ведущие совместное хозяйство»². Следовательно, не только один из родителей, супруг, но и любое лицо, отвечающее вышеперечисленным требованиям, вправе требовать содержания от причинителя вреда в силу то-

¹ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

² О прожиточном минимуме в Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 24 октября 1997 г. // СЗ РФ. 1997. № 43. Ст. 4904.

го, что оно вынуждено ухаживать за теми иждивенцами умершего, которые нуждаются в постороннем уходе по заключению медицинских органов.

В п. 2 ст. 1088 ГК РФ устанавливается срок, в течение которого должен возмещаться вред. При этом в одном случае он определяется достижением определенного возраста (для несовершеннолетних - достижение 18 лет). В другом случае он соотносится с другим сроком (для инвалидов - срок инвалидности). В третьем случае применяется комбинированный критерий, включающий оба вышеперечисленных (для учащихся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения (закон об образовании и Закон о высшем и послевузовском профессиональном образовании), но не более чем до двадцати трех лет). В случае причинения вреда лицам, достигшим пенсионного возраста - срок определяется периодом жизни.

При определении лицам размера возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца (ст. 1089 ГК РФ), в состав доходов умершего наряду с его заработком включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты¹.

Статьи 1088 и 1089 ГК РФ подробно регулируют порядок назначения и размер выплат лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Право на возмещение такого вреда имеют:

- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
- ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- один из родителей, супруг либо другой член семьи, независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими 14 лет, но, по заключению медицинских органов, нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;
- лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Члены семьи, не работающие и занятые уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставшие нетрудоспособными в период ухода, сохраняют право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами. Вред возмещается: несовершеннолетним - до достижения 18 лет; учащимся - до окончания учебных учреждений (очно), но не более чем до 23 лет; женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет - пожизненно; инвалидам - на срок инвалидности.

Размер возмещения вреда лицу в случае утраты кормильца определяется той долей заработка (дохода), получаемого им в качестве содержания от кормильца, которую данное лицо имело или могло бы иметь при жизни кормильца. Для этого сначала устанавливается размер утраченного заработка (дохода) умершего по правилам ст. 1086 ГК, к которому приплюсовываются также получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. Затем определяется та доля, которой и должен соответствовать размер возмещения. Для определения доли используются два критерия: установленная в законе доля, соответствующая праву данного лица на получение алиментов, и

¹ Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, 2003.

фактический размер получения. Размер возмещения должен определяться по большему показателю. Например, если фактическая доля содержания меньше той, которая полагается по закону, то размер возмещения определяется по закону, если же размер фактического содержания выше, полагающейся по закону доли, то следует опираться на фактическую долю. Возмещение в размере фактической доли, в случае ее превышения законной доли, возможен лишь в случае, если это не ущемляет права других лиц, имеющих право на такое возмещение.

Правило, в силу которого в размер возмещения вреда не засчитываются социальные выплаты, и заработок (доход), и стипендия, получаемая лицами, утратившими кормильца, опирается на тот же компенсаторный принцип гражданской ответственности, который лежит в основе общего правила, сформулированного в п. 2 ст. 1085 ГК. К таким социальным выплатам, в частности, относятся устанавливаемые в ст. 9 закона «О пенсиях» трудовые пенсии по случаю потери кормильца¹.

По общему правилу, установленный каждому потерпевшему размер возмещения вреда в дальнейшем не подлежит перерасчету. Однако из него есть исключение. Последующий перерасчет размера возмещения, в результате которого доля может быть уменьшена или увеличена, допускается в следующих двух случаях:

1. Доля каждого из получающих возмещение должна быть уменьшена в целях выделения той доли, которая полагается новым сокредиторам, которыми являются ребенок, родившийся после смерти кормильца и (или) лицо, назначенное ухаживать за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

2. Доля каждого сокредитора увеличивается за счет доли лица, назначенного ухаживать за вышеперечисленными лицами, если необходимость в таком уходе отпадает. В обоих случаях расчет новых долей каждого должен опираться на те же показатели, что и первоначальный расчет.

Размер возмещения может быть увеличен на основании закона (например, Закон об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве, а также законы, в которых содержатся нормы, направленные на социальную защиту определенных категорий граждан в связи с их профессиональной принадлежностью) или договора между причинителем вреда и лицом, имеющим право требовать возмещения ущерба в результате смерти кормильца, или его законным представителем².

В п.1 ст.1089 ГК установлен лишь общий принцип: вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую соответствующие лица получали или имели право получать на свое содержание. Вместе с тем ясно, что принципы определения размера возмещения для нетрудоспособных лиц, состоявших на иждивении умершего и не состоявших, но имевших право на получение от него содержания, будут различными.

В соответствии со статьей 1094 ГК РФ (возмещение расходов на погребение), возмещению подлежат лишь понесенные на погребение необходимые рас-

¹ См.: О трудовых пенсиях в Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 17.12.2001 г. // СПС Консультант Плюс.

² Викторов В.В. Обязательное государственное страхование и единовременные пособия для военнослужащих, получивших повреждение здоровья // За права военнослужащих. 2003.

ходы и бремя доказывания необходимости понесенных расходов лежит на лице, требующем их возмещения. Причинитель вреда, вызванного смертью потерпевшего, обязан возместить имущественный вред, вызванный расходами на погребение. Кредиторами по этому обязательству могут выступать любые лица, как физические, так и юридические, понесшие эти расходы и предоставившие соответствующие доказательства. Размер возмещения ограничивается необходимыми расходами, однако, он не зависит от пособия на погребение, полученного гражданами, понесшими эти расходы, поскольку такие выплаты имеют природу социальной защиты (ст. 10 «Социальное пособие на погребение» Закона о погребении и похоронном деле).

Данная статья обязывает виновное лицо возместить расходы на погребение, которые понесли наследники и иные лица. В число этих расходов помимо средств, затраченных на приобретение гроба, венков, одежды и т.п., могут быть включены ритуальные расходы (поминальный обед). Судебная практика исходит из того, что расходы на поминки, которые возмещаются за счет виновного лица, должны быть определены в соответствии с принципом разумности.

Такая практика по существу подтверждена Федеральным законом от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле», в котором погребение определено как обрядовые действия по захоронению тела человека после его смерти в соответствии с обычаями и традициями¹.

Расходы на погребение возмещаются должником, если они не были возмещены государством в порядке, установленном законодательством. Если лицо понесло расходы помимо тех, которые возмещаются государством, то они могут быть взысканы с причинителя вреда в той мере, в какой были необходимы для погребения. Супругу (супруге), близким родственникам, законному представителю или иному лицу, взявшему на себя обязанность осуществить погребение умершего, гарантируется оказание на безвозмездной основе услуг по оформлению документов, предоставлению и доставке гроба и других предметов, необходимых для погребения, перевозке тела на кладбище (в крематорий), а также по погребению (кремации). Стоимость услуг, предоставляемых согласно гарантированному перечню услуг по погребению, определяется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и возмещается специализированной службе по вопросам похоронного дела. В Указе Президента РФ от 29 июня 1996 г. № 1001 «О гарантиях прав граждан на предоставление услуг по погребению умерших» особо подчеркнуто, что специализированные службы по вопросам похоронного дела оказывают на безвозмездной основе гарантированные услуги по первому требованию лиц, производящих погребение².

¹ О погребении и похоронном деле: Федеральный закон РФ от 12 января 1996 г. // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146.

² СЗ РФ. 1996. № 27. Ст. 3235.

**§ 2.8. Изменение размера возмещения вреда, увеличение размера возмещения вреда в связи с повышением стоимости жизни и увеличением минимального размера оплаты труда.
Платежи по возмещению вреда. Изменение размера выплат**

В ст.1090 ГК РФ названы основания, по которым возможно и последующее изменение размера возмещения вреда в связи с соответствующим изменением степени утраты трудоспособности потерпевшим. Основания, влекущие последующее изменение размера возмещения вреда, причиненного здоровью потерпевшего, исчерпывающе перечислены в статье 1090 ГК РФ. Поскольку обязанность возмещения вреда здоровью и жизни гражданина относится к длящимся обязательствам, то в течение его существования оно может быть изменено по требованию, как кредитора, так и должника. Основанием для этого служат два обстоятельства:

- 1) изменение степени утраты трудоспособности;
- 2) изменение имущественного положения заинтересованной стороны.

Первое обстоятельство связано либо с ухудшением здоровья потерпевшего, либо с его улучшением. Вектор причинно-следственной связи между таким изменением здоровья должен совпадать с вектором такой связи в первоначальном юридическом составе, на основании которого возникло само обязательство. Процедура установления всех этих фактов аналогична той, которая предусмотрена для определения степени утраты трудоспособности в целом¹.

Улучшение имущественного положения причинителя вреда дает право потерпевшему требовать увеличения размера возмещения, если суд применил правило об учете имущественного положения гражданина - причинителя вреда, и возмещение не достигает полного объема. В то же время, законодатель опирается на это же правило и принцип справедливости, когда формулирует норму, по которой суд вправе уменьшить размер возмещения вреда по иску гражданина - причинителя вреда, если его имущественное положение ухудшилось. Однако данная норма предусматривает только два основания, обусловивших ухудшение имущественного положения гражданина - его нетрудоспособность (достижение пенсионного возраста или инвалидность). Данное правило, также как и норма п. 3 ст. 1083 ГК РФ, не распространяется на случаи, когда вред был причинен умышленно.

Увеличение (снижение) размера платежей может быть произведено по требованию заинтересованного лица в добровольном порядке, а в случае возникновения спора - судом².

Если при назначении платежей было учтено имущественное положение гражданина - причинителя вреда, то размер возмещения может быть увеличен в том случае, когда имущественное положение должника улучшилось. При этом принимаются во внимание различные обстоятельства, в т.ч. получение должником более высокой заработной платы; восстановление трудоспособности, если

¹ См.: Садилов О.Н. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации // СПС Консультант Плюс.

² См.: Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации // СПС Консультант Плюс.

ранее причинитель вреда являлся инвалидом; получение значительного имущества в дар либо в порядке наследования; иные обстоятельства, свидетельствующие о стабильном (устойчивом) улучшении достатка.

При ухудшении имущественного положения должника суд может уменьшить размер платежей. Основанием для снижения размера возмещения может быть: 1) признание должника инвалидом; 2) достижение им пенсионного возраста; 3) причинение вреда неумышленными действиями.

В том случае, когда при наступлении инвалидности либо пенсионного возраста имущественное положение должника не ухудшилось (он продолжает работать и получает заработную плату, достаточную для возмещения вреда в прежнем размере), оснований для снижения размера платежей не имеется.

Также действующим законодательством учтено такое, обстоятельство, как инфляционные процессы в экономике, в связи с чем, статьей 1091 ГК РФ предусмотрено увеличение размера возмещения вреда в связи с повышением стоимости жизни и увеличением минимального размера оплаты труда.

Обязательство по возмещению вреда жизни и здоровью представляет собой денежное обязательство и поэтому, будучи длящимся, объективно подлежит изменению в стоимостном выражении в связи с увеличением МРОТ. Поскольку суммы, выплачиваемые по такому обязательству предназначены на содержание гражданина, они должны увеличиваться в той же пропорции, в которой повышается уровень стоимости жизни. Сейчас в этих целях используется критерий заработной платы, а индексом является законодательно установленный минимальный размер оплаты труда, или сокращенно - МРОТ (определение см. в комментарии к ст. 1086 ГК РФ), в котором уровень стоимости жизни используется опосредованно и определяется как прожиточный минимум (Федеральный закон «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» 1997 г.)¹. Этот показатель используется в различных целях, в частности для оценки уровня жизни населения в целях выполнения государством своей социальной функции, и рассчитывается, исходя из стоимости потребительской корзины².

Пункт 2 рассматриваемой статьи детализирует правило, содержащееся в ст. 318 ГК РФ применительно к рассматриваемым отношениям, указывая на характер сумм, определяющих объем долга.

Помимо платежей и заработка по случаю утраты трудоспособности, индексации подлежат дополнительные расходы на специальный медицинский уход и другие виды ухода за потерпевшим независимо от того, что они не понесены реально. Суммы дополнительных расходов увеличиваются пропорционально повышению минимального размера оплаты труда.

Если причитающиеся потерпевшему суммы на санаторно-курортное лечение, техническое обслуживание транспортных средств и иные виды дополнительных расходов фактически понесены потерпевшим, но своевременно не возмещены причинителем вреда, то они также подлежат индексации с тем, чтобы были восполнены потери денежных средств в связи с инфляцией. На практике

¹ См.: О прожиточном минимуме в Российской Федерации: Федеральный закон РФ // СПС Консультант Плюс.

² См.: Постановление Минтруда РФ № 36, Госкомстата РФ № 34 от 28 апреля 2000 г. // СПС Консультант Плюс.

размер взыскания определяется на основании данных о стоимости, например, санаторной путевки на день рассмотрения спора судом.

Подлежат индексации также денежные суммы, полагающиеся потерпевшему по решению суда, но не выплаченные должником в течение длительного времени. Вопрос о вине должника в такой задержке может быть учтен в каждом конкретном случае, т.к. просрочка может быть связана, например, с поведением самого кредитора, не предъявившего исполнительный лист¹.

В решении суд может указать, что истец имеет право в будущем получить присужденные ежемесячно денежные суммы с учетом индекса повышения минимального размера оплаты труда в централизованном порядке. Если такое указание сделано, то вопрос об индексации будущих платежей рассматривается судом в порядке исполнительного производства.

Возмещение вреда, причиненного утратой либо снижением трудоспособности, производится на будущее время в виде ежемесячных платежей в твердой денежной сумме. В ГК РФ впервые предусмотрена возможность взыскания будущих платежей единовременно, но не более чем за три года. Например, если утрата трудоспособности установлена заключением ВТЭК сроком на один год, то взыскание может быть произведено единовременно за весь год.

Такой порядок взыскания возможен по требованию потерпевшего при наличии уважительных причин. К числу таких причин может быть отнесен случай предполагаемого выезда должника за пределы Российской Федерации на постоянное место жительства, когда исполнить решение суда станет невозможно либо затруднительно из-за отсутствия с другим государством договора о правовой помощи. Судом учитывается также тяжелое имущественное положение потерпевшего, имеющего на иждивении детей и нуждающегося в получении единовременной суммы для покрытия необходимых затрат.

Непременным условием возможности единовременного взыскания является способность причинителя вреда к уплате этой суммы. При этом учитывается имущественное положение как физического, так и юридического лица (он должен представить суду доказательства своего имущественного положения). При решении этого вопроса суд может принять во внимание заинтересованность ответчика в выплате денежной суммы единовременно и выяснить намерения истца относительно перспективы получения разовой выплаты.

Обстоятельства, с которыми закон связывает возможность взыскания единовременной суммы, могут возникнуть после того, как судом уже принято решение о взыскании на будущее время ежемесячных платежей. В этом случае требования потерпевшего, основанные на вновь появившихся обстоятельствах, суд рассматривает по правилам искового производства в общем порядке².

Дополнительные расходы возмещаются в пределах сроков, определенных заключением медицинской экспертизы. Если, например, нуждаемость в постоянном уходе установлена сроком на один год, то платежи производятся в пределах этого срока. В том случае, когда потерпевший, нуждающийся в санаторном лечении, протезировании и т.п., не имеет достаточных средств, суд может

¹ О порядке индексации сумм возмещения вреда, причиненного здоровью работника трудовым увечьем: Разъяснение Минтруда РФ от 21 марта 1994 г. № 5 // БНА РФ. 1994. № 6.

² Ляпунов С.Г. Последствия неисполнения обязательств // Гражданин и право. 2002. № 3.

обязать причинителя вреда предварительно оплатить стоимость услуги (и, возможно, имущества) по ценам, названным в соответствующем документе. Следует отметить, что нуждаемость потерпевшего в предварительной оплате услуг (имущества) предполагается и не требует представления доказательств, т.к. он по вине ответчика вынужден нести незапланированные расходы.

По общему правилу платежи по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, производятся ежемесячно (ст. 1092 ГК РФ), т.к. социально-экономической целью возмещения вреда здоровью гражданина является выплата денежных сумм на его содержание, и они должны выплачиваться периодически. Стороны не вправе самостоятельно изменять это условие. В исключительных случаях изменить эту периодичность вправе только суд, присудив единовременную выплату, но не более чем за три года вперед. При этом суд должен исследовать те причины, которые обусловили такое требование потерпевшего, поскольку они должны быть вескими, а также учесть возможности должника с тем, чтобы не нарушить его законные интересы.

Расходы на лечение - второй элемент, определяющий объем возмещения вреда здоровью, - как правило, выплачиваются единовременно. Однако в отношении дополнительных расходов допускается исключение, когда исполнение обязанности по их выплате может быть отложено исполнением на будущее время. Сроки устанавливаются судом на основании заключений медицинской экспертизы или по иным основаниям, перечень которых носит в статье не исчерпывающий характер.

Особый порядок выплат устанавливается Законом об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве.

Такие выплаты представляют собой обеспечение по страхованию и осуществляются страховщиком. Они включают в себя как единовременные, так и ежемесячные страховые выплаты.

Таким образом, законом установлены основания последующего изменения размера возмещения вреда. Так, потерпевший, частично утративший трудоспособность, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда, если его трудоспособность уменьшилась в связи с повреждением здоровья по сравнению с той, которая оставалась к моменту присуждения ему возмещения вреда. Он также вправе требовать увеличения размера возмещения, если имущественное положение ответчика улучшилось, а размер возмещения ранее был уменьшен по этому основанию. Лицо, на которое возложена обязанность возмещения вреда, вправе требовать уменьшения размера возмещения, если трудоспособность потерпевшего возросла или если имущественное положение возмещителя в связи с инвалидностью либо достижением пенсионного возраста ухудшилось. Последнее правило не применяется, если вред был причинен умышленными действиями (ст. 1090 ГК РФ).

Суммы выплачиваемого возмещения вреда подлежат индексации, а также увеличиваются пропорционально повышению минимального размера оплаты труда. Индексация подобных платежей, в частности, установлена Правилами возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей.

ГК РФ, как и ранее действовавший ГК РСФСР 1964г., установил общий принцип возмещения вреда в форме ежемесячных платежей. Это соответствует периодам выплаты зарплаты и отвечает целям возмещения вреда сделать нечувствительными последствия вреда. Из этого правила сделаны исключения, когда при наличии уважительных причин с учетом возможностей причинителя вреда по требованию гражданина, имеющего право на его возмещение, суд может присудить ему причитающиеся платежи единовременно, но не более чем за три года. Дополнительные расходы также могут быть присуждены на будущее время в пределах сроков, определяемых на основе заключения медицинской экспертизы.

Глава 3. Генезис и правовая природа иска как института гражданского и уголовно-процессуального права. Сущность, значение, основание и предпосылки гражданского иска в уголовном процессе

§ 3.1. Эволюция права на иск в римском и европейском праве

В Римской империи сферу свободы или власти лиц – субъектов права, их возможность удовлетворять свои потребности и интересы определяло субъективное право. Однако в жизни, реализуя свое право, субъекты часто сталкивались с ущемлением прав и свобод. Поэтому важно было установить, имеет ли субъект права возможность судебным путем добиться осуществления своего права. По поводу этой возможности римские юристы говорили так: есть ли у данного лица право на иск?¹

Возникновение крупной земельной собственности, углубление социальных противоречий привело к необходимости усиления правовой защиты имущественных отношений. Первоначально защита частных прав осуществлялась заинтересованным лицом путем расправы с нарушителем права. Только постепенно от самоуправства переходят к защите прав через посредство органов государства как организованного аппарата господствующего класса.

Иск – право лица осуществлять принадлежащее ему требование. В классическом римском праве средство, предусмотренное эдиктом судебного магистрата, добиться решения, соответствующего интересам лица, путем судебного процесса².

Понятие иск берет свое начало от смыслового значения искать правду. Особенность всей системы римского права состояла в том, что иски сочетали в себе и процессуальные средства, при помощи которых реализовывалась защита права частного лица, и материальное содержание права. Допускалось обобщение нескольких самостоятельных исков, каждый из которых был направлен только на часть охраняемого или защищаемого права³.

Всего в римском праве существовало восемь обозначений термина «иск», наиболее распространенным из них было *actio*. Однако у римлян данный термин имел еще несколько значений – судопроизводство и действие вообще⁴. *Actio* включал в себя не какое-то одно притязание, а «все право со всеми нынешними и будущими притязаниями», то есть то, что на современном этапе обозначается понятиями гражданского права, гражданского процесса и судопроизводства. Иные понятия обозначали абстрактное гражданское требование, направленное на определенную денежную сумму или вещь; спор, тяжбу; конкретное притязание⁵.

¹ Кудинов О.А. Римское право: Учебно-практическое пособие. М.: Издательство «Экзамен», 2007. С. 71.

² Прудников М.Н. Римское право: Учебник. М.: Издательство «Юрайт». 2011. С. 140.

³ Кудинов О.А. Римское право: Учебно-практическое пособие. М.: Издательство «Экзамен», 2007. С.72.

⁴ Тархов В.А. Римское частное право: Учебное пособие для юридических вузов. Саратов, 1994. С.76.

⁵ Иск в гражданском судопроизводстве: Сборник / Под ред. д-ра юр. наук, проф. О.В. Исаенковой // Волтерс Клувер, 2009 // СПС «Консультант».

Понятие защиты права в римском праве «выросло» из понятия иска. Римское частное право свидетельствует, что иск представлял собой продукт сугубо юридической деятельности¹. И.Б. Новицкий отмечает, что ... стороны являлись к судебному магистрату, выполняли требуемые по ритуалу обряды и приносили установленные фразы, в которых истец выражал свою претензию, а ответчик – свои возражения на нее². Когда данная процедура была соблюдена, дело переходило во вторую стадию, когда назначенный присяжный судья рассматривал доказательства и выносил решение. Этим решением осуществлялась защита какой-либо из сторон.

Процессуальный статус стороны в иске о признании недействительной ничтожной сделки зависит не от каких-либо предпосылок, а от того, какая сторона первой подаст иск в суд. Поэтому верно утверждение К.И. Малышева, что истцом считается тот, кто первым обратился в суд³. Истец в исках о разделе устанавливался жребием⁴. Это показывает, что право исходило именно из отрицания правонарушения со стороны кого-либо из участников процесса.

Законы XII таблиц предусматривали обязательства из деликтов, они рассматривались как посягательство на личность или имущество отдельных лиц, устанавливающих обязанность правонарушителя возместить причиненный ущерб. То есть система частных деликтов составила сферу действия частного права, защита которого осуществлялась самим потерпевшим. К частным деликтам, в частности, относились побои, оскорбление, воровство, неправомерное причинение вреда имуществу, членовредительство. По гражданским делам был применим легисакционный процесс – иск из закона, который обозначал осуществлять право законным образом, не прибегая к насилию. Рассмотрение искового требования проходило несколько стадий – предварительное рассмотрение существа спора у судебного магистрата, затем разрешение спора по существу. На первой стадии истец и ответчик являлись в назначенный день к магистрату. Если не являлся ответчик, истец мог доставить его силой. Присутствие спорной вещи было обязательным. Ответчик мог признать иск, тогда вторая стадия в виде судебного рассмотрения не наступала, а также возражать, тогда рассмотрение спора продолжалось.

У римлян правосудие находилось в руках судей из народа, не связанных строгими юридическими формами, а определяющих спорные факты по своему усмотрению и применяющих к ним закон по своему убеждению.

При разрешении спора по существу каких-либо определенных форм не существовало. Каждая из сторон собирала доказательства. При неявке одной из сторон слушание дела откладывалось. Но должна была быть уважительная причина. Если таковой не находилось, то судья выносил заочное решение в пользу явившейся стороны. Судья после рассмотрения всех материалов выносил устное решение, которое не могло быть изменено. Сторона, проигравшая спор, теряла внесенный в казну залог, а выигравшая – получала залог обратно⁵.

¹ Мильков А.В. К вопросу о понятии защиты права // Российская юстиция. 2011. № 5. С. 18-19.

² Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. М., 1972. С. 45.

³ Малышев К.И. Курс гражданского судопроизводства. СПб., 1876. Т. 1. С. 181.

⁴ Хвостов В.М. Система римского права. М., 1996. С.72.

⁵ История государства и права зарубежных стран: Учебник / Под ред. д-ра юрид. наук, профессора Н.А. Катаева и д-ра юрид. наук, доцента Ф.Б. Мухаметшина. М.: ЦОКР МВД РФ, 2006. С. 135-136.

Особенностью римского права является наличие разветвленной системы частных исков. Для удовлетворения искового заявления необходимо было соблюдение всех требований, изложенных в эдикте магистрата. В данном эдикте устанавливалась формальная возможность обращения с соответствующей претензией в суд. Без этого невозможно было добиться удовлетворения нарушенного права.

При применении исков действовало правило, которое юрист Павел сформулировал так: «Бремя доказывания возлагается на того, кто заявляет, а не на того, кто отрицает», т.е. на того, кто подает в суд, а не выступает в качестве ответчика¹.

В римском праве сложилась разветвленная система исков частного права. Так, проводилось деление по обусловленности содержания правом, по объекту, по содержанию, по сроку исковой давности, по характеру ответственности, предусмотренной иском, по интересам какой стороны защищается иск и т.д.

По объекту иска выделялись:

- вещные иски – иск предъявлялся к любому лицу, незаконно завладевшим вещью или незаконно удерживающий ее. Разрешение данного иска проходило в строгом соответствии законам, не допускалось малейшего отклонения от требований норм права;

- личные иски – иск по требованию что-то делать или не делать в отношении какого либо лица. В данном случае судья руководствуется принципами справедливости, учитывает различные факторы, влияющие на стороны, поэтому допускаются некоторые отклонения от правовой нормы. Личный иск предъявлялся лицу, известному с начала возникновения обязательства.

- статутные иски предъявлялись по поводу положения человека в обществе, его правоспособности.

По содержанию иски были:

- простые – содержали единичное требование.

- сложные - истец требовал выполнения не одного действия, а ряда условий. Например, вернуть какую-либо вещь и уплатить штраф. Также примером сложного иска была кондикция – общее требование, обуславливающее комплексное восстановление прав и понесенного при нарушении прав ущерба².

По цели, которую преследовали истцы, иски делились на:

- реиперсекutorialный иск – с помощью него восстанавливалось нарушенное состояние истца (возвращение заимодателю денежной суммы или вещи, которую неправомерно удерживает ответчик). В этом случае истцом подавался виндикационный иск. Также была возможна защита с помощью негаторного иска, когда собственник не утратил права владения вещью, но иное лицо создает помехи в осуществлении права собственности.

- штрафной иск. Целью данного иска было наказание ответчика, приведение его к ответственности. Предметом данного иска является штраф, который подлежал уплате ответчиком. Штрафной иск также мог быть направлен на возмещение убытков истца.

¹ Сафаров Р.А. Римское право. Ростов н/Д: Феникс, 2008. С. 113-114.

² Кудинов О.А. Римское право: Учебно-практическое пособие. М.: Издательство «Экзамен», 2007. С.76.

- смешанный иск. При подаче смешанного иска истцом преследовалась двойная цель – восстановление нарушенного права (реиперсекуторный иск) и истребование с ответчика уплаты штрафа (штрафной иск).

По обусловленности содержания правом иски подразделялись на:

- иски строгого права – выполнялись все предписания закона без малейшего от них отступления.

- иски доброй совести, которые связывались не с требованием закона, а с предписаниями преторов.

В данном случае можно говорить о модели, похожей на судебный прецедент, свойственный системе англосаксонского права. В данном случае нормы закона не существовало, а возникшее отношение требовало правового урегулирования. Поэтому применялось преторское право. Например, тот, кто убил, отвечает по закону Аквилы (III век до н.э.), но если он не убил, а создал причину смерти (дал меч безумному, который убил человека), то для данного человека «...наступает ответственность не по Аквиле закону, а на основании *action in factum*» (Цельс)¹.

По характеру ответственности, предусматриваемой иском:

- иски, требующие наказания за посягательство на чужую вещь

- иски, требующие возвращения вещи.

Разница между данными исками была выражена Ульпианом в словах: «Если об ущербе состоялось мировое соглашение о прощении вора, то это не препятствует кондикции; ибо путем мирового соглашения прекращается иск, вытекающий из воровства, но не иск о кондикции. Иск, вытекающий из воровства, требует предусмотренного законом наказания, а кондикция требует саму вещь. Таким образом, ни иск, вытекающий из воровства, не погашается кондикцией, ни кондикция – иском о воровстве»².

Рассматривая судебную систему в целом и гражданские способы защиты частных прав, необходимо отметить, что каждое из государств Древнего Востока, которые были первыми централизованными государствами, обладало собственными моделями построения государственной системы.

Так, Древний Египет и Вавилон не обладали развитыми судебными системами. Высшей судебной инстанцией являлся фараон или царь. В Древнем Китае суд не был отделен от администрации, его функции осуществляли различные чиновники государственного аппарата, прежде всего император. В одном из периодов развития Китая (империя Цинь) создается специальное судебное ведомство в центральном аппарате. В Вавилоне низшей судебной инстанцией являлись храмовые и общинные суды, однако особой роли они не играли и их авторитет стремительно падал. В Древней Индии суды делились на царские и общинные. Высшей судьей был царь, он осуществлял правосудие вместе с брахманами и советниками. Также существовала специальная судебная коллегия, которая осуществляла правосудие в отсутствие царя. Судебный процесс был отражен в кодификациях. Например, в законах Хаммурапи не было установленных четких границ между гражданским и уголовным процессом. Возбуждение дела осуществлялось частными лицами, то есть прослеживается прототип современной иско-

¹ Сафаров Р.А. Римское право. Ростов н/Д: Феникс, 2008. С. 115.

² Там же. С. 117.

вой системы. Стороны сами собирали доказательства и представляли их суду. Процесс завершался выдачей судьей документа, который он не мог изменить. Что касается законов Ману, то право вершить суд в Древней Индии принадлежало брахманам в соответствии с их кастовым положением. Судебный процесс был состязательным. Любое судебное заседание начиналось по жалобе потерпевшего. На него также возлагалась обязанность поддерживать обвинение в суде¹.

Древняя Греция обладает более развитой системой судов, чем древнейшие государства. Так, судом первой инстанции по гражданско-правовым спорам являлись суды диэтетов – официально назначенных третейских судей, а для рассмотрения малозначительных дел – коллегия сорока, которая появилась в результате развития суда по демам. Судостроительство включало две стадии – предварительное рассмотрение и судебное разбирательство с постановлением приговора по делу. Однако присутствуют признаки разделения населения на социальные группы – правом на обращение в суд обладали только полноправные граждане. Женщины и несовершеннолетние, рабы и неполноправные такого права не имели, у них имелся представитель. Основанием возбуждения дела являлось обращение истца, на него возлагалась обязанность сбора и представления доказательств по делу².

На смену древнейшим государствам пришло Средневековье. Наиболее развитая судебная система существовала во Франции и Великобритании.

Во Франции существовали королевские, сеньориальные и церковные суды. Ведущая роль принадлежала королевской юстиции, юрисдикция церковных судов ограничивалась, а сеньориальных утратила значение. Высшей судебной инстанцией являлся Парижский Парламент³. Однако уже в эпоху абсолютной монархии судебная система превратилась в весьма запутанный орган власти. Существовали бюрократизм и взяточничество. Гражданские дела находились в подсудности местных судов и частично сеньориальных. Высшей судебной инстанцией считался суд короля. Он мог принять к своему производству любое гражданское дело. Судебный процесс носил обвинительный характер, гражданскому и уголовному судопроизводству был свойственен единый порядок. Стороны обладали равными процессуальными правами. Судебный процесс был публичным и обладал формальным характером.

В Великобритании до восшествия Генриха II существовала множественность судов. Они были представлены судами графств, сотен, королевский суд, суд сеньора, суд манора. Но уже при Генрихе II (1154-1189) судебная система была приведена в относительный порядок. Был создан институт присяжных, но он существовал только в уголовном судопроизводстве. Были созданы профессиональные постоянные суды – первые в Европе. Гражданские споры рассматривались судом общегражданских исков. Высшей инстанцией стал «Суд общих дел»⁴. Судебный процесс носил обвинительно-состязательный характер по гражданским делам, Сбор доказательств осуществлялся истцом.

¹ История государства и права зарубежных стран: Учебник / Под ред. д-ра юрид. наук, профессора Н.А. Катаева и д-ра юрид. наук, доцента Ф.Б. Мухаметшина. М.: ЦОКР МВД РФ, 2006. С. 30-55.

² Там же. С. 72, 86.

³ Там же. С. 195.

⁴ Там же. С. 239.

На смену Средневековью пришло Новое время. В Великобритании была изменена система гражданских судов по сравнению со Средневековьем. Высшим апелляционным органом являлась Палата Прощений, она могла рассматривать любые гражданские иски независимо от их суммы¹. Низшим судебным органом был мировой судья. Также гражданскую юрисдикцию составляли суды справедливости. Основные черты процессуальной защиты гражданских прав сохранились, претерпев незначительные видоизменения.

В 1806 во Франции был принят гражданский процессуальный кодекс. Им был установлен такой процесс, который требовал сложных формальностей, составления множества процессуальных документов, требовалось участие адвоката.

В Германии был также принят Гражданско-процессуальный кодекс 1877 вслед за Германским гражданским уложением и в его развитие. Суд только оценивал представленные доказательства и выносил процессуальное решение, оставаясь во всех других процессуальных действиях пассивным. Стороны наделялись обширными процессуальными правами, в которых не было противоречий. По Германскому гражданскому уложению основанием возбуждения гражданского дела являлось наличие правонарушения, ответственность несло лицо, виновное в причинении вреда.

Завершающим этапом развития гражданского процесса явилась эпоха «новейшего» времени. На фоне всеобщей «демократизации» и «гуманизации» различные государства принимали нормативные акты, направленные на защиту гражданских, политических, экономических, социальных и культурных прав населения. Так, в США был принят закон, уравнивающий негров в правах. С того момента они могла свободно осуществлять защиту нарушенных прав в рамках искового производства.

Судебная система США обладает двухуровневой системой – федеральные суды и суды штатов. В качестве судов низшей инстанции существуют искивые суды и мировые суды, призванные рассматривать дела о защите нарушенных или оспоренных прав в рамках искового производства. Суды общей юрисдикции рассматривают основную массу сложных гражданских дел. Также они являются апелляционной инстанцией для низших судов.

В английской судебной системе также произошли некоторые изменения. Верховный Суд Великобритании был разделен на три палаты. Одной из них стал высокий суд – инстанция, призванные рассматривать гражданские споры. На местах правосудие по большинству гражданских дел осуществляют мировые судьи.

Что касается гражданского судостроительства Франции по Конституции 1958, то судом низшей инстанции по рассмотрению исковых заявлений остался мировой судья. Высшей инстанцией по гражданским делам был Кассационный суд. Апелляционной инстанцией по гражданским делам были трибуналы первой инстанции по гражданским делам. Кассационный суд мог рассмотреть только заявления о нарушении закона или процедуры при вынесении решения. Значение института присяжных заседателей падает, расширяется судейское усмотрение. Судебная система отличается высокой централизованностью.

¹ Там же. С. 293.

Интерес представляет исковое производство в Японии в Новейшее время. Так, в рамках искового производства может рассматриваться вопрос о признании какого-либо нормативного акта неконституционным. Любое лицо может обратиться в окружной суд с иском о признании закона неконституционным. Специальных органов, призванных рассматривать правонарушения, возникшие из гражданских сделок, нет¹.

На основании изложенного можно сделать следующие выводы: римское право является истоком всех правовых систем современности, поэтому его положения важны для понимания существующих положений гражданского и процессуального законодательства современности. На основе римского права в системе современного права произошла разработка многих способов правовой защиты интересов собственников, возникновение юриспруденции как науки, формирование норм международного права, разработка правового положения и деятельности личности. Романо-германская правовая система основывается на рецепции римского частного права – произошел перенос основополагающих положений, идей, институтов на право иных государств. В связи с этим существует выражение: «Рим трижды покорял народы мира: вначале силой оружия, затем христианством и, затем, римским правом»².

Поэтому римское право сыграло в становлении гражданского процесса, развитии искового производства важную роль, привнеся с собой положения, существовавшие в Римской империи.

Для системы гражданского процессуального права новейшего времени были свойственны некоторые общие черты. Во-первых, заметна взаимосвязь гражданского процесса с административным правом. Во-вторых, происходит дифференциация отраслей права. В-третьих, гражданский процесс развивается с учетом существующего сегодня порядка глобализации и ведения мирового хозяйства. Поэтому заметно сближение гражданского процесса различных стран.

Основной тенденцией в развитии гражданского права стало возрастание роли государственного регулирования и повышения значения институтов частного права. В результате некоторые гражданские правоотношения переносятся в сферу регулирования конституционного права, так как это создает дополнительные гарантии невмешательства государства в частные отношения.

§ 3.2. Сущность, правовая природа, значение и основания гражданского иска

Иск - движущая сила в гражданском процессе, а исковое производство - важнейшая его часть. Но возможен и гражданский иск и в уголовном процессе, при котором процесс приобретает как бы смешанный характер. Оставаясь процессом уголовным по его назначению, он вместе с тем включает в себя и элементы гражданского судопроизводства. Включение гражданского иска в уголовный процесс имеет важное значение как для лица, понесшего в результате преступления ущерб, так и для судопроизводства в целом. Во-первых, складывается

¹ Там же. С. 517.

² Сафаров Р.А. Римское право. Ростов н/Д: Феникс, 2008. С. 7.

возможность удовлетворять право потерпевшего не только на наказание лица, причинившего ущерб его интересам, но и последовательно обеспечить эти интересы, освободив это лицо от уплаты государственной пошлины, возложив на государственные органы обязанность установления характера и размера ущерба, причиненного потерпевшему (в гражданском процессе бремя доказывания возложено на истца), что создает для пострадавших лиц более предпочтительные условия для разрешения заявленного ими иска. Во-вторых, смешанный характер процесса выступает гарантией реализации назначения уголовного судопроизводства, одно из направлений которого - защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Наконец, исключается необходимость дважды – в уголовном и гражданском – процессе устанавливать одни и те же обстоятельства: факт правонарушения, имеющего своим последствием причинение имущественного ущерба в уголовном процессе – потерпевшему, в гражданском – истцу¹.

Правовая основа гражданского иска в уголовном процессе представлена ст. ст. 44, 230, ч. 2 ст. 306, п. 1 ч. 1 и ч. 2 ст. 309, ч. 5 ст. 354 УПК РФ. Согласно ст. ст. 44 и 54 УПК РФ лицо (физическое или юридическое), понесшее имущественный вред от преступления, вправе при производстве по уголовному делу предъявить гражданский иск к подозреваемому (обвиняемому) или лицам, несущим имущественную ответственность за их действия².

Гражданский иск в уголовном процессе представляет собой сложный правовой институт, включающий в себя ряд норм уголовного, гражданского, гражданско-процессуального и уголовно - процессуального права. При этом исходными для института гражданского иска являются нормы уголовного и уголовно - процессуального права, так как только их реализация, выражающаяся в процессуальном решении о возбуждении уголовного дела по конкретной статье Особенной части УК РФ, создает возможность появления гражданского иска в уголовном процессе. Последующее заявление, рассмотрение и разрешение гражданского иска основываются на соответствующих нормах ГК РФ, ГПК РФ и УПК РФ.

Гражданский иск в уголовном процессе - это комплексный уголовно-процессуальный правовой институт, представляющий совокупность норм, регулирующих общественные отношения по поводу имущественных последствий преступления в сфере уголовного судопроизводства, и включающий в себя элементы гражданско-процессуального метода регулирования; с другой стороны - это заявленное при производстве по уголовному делу требование гражданина или юридического лица о возмещении имущественного и морального вреда, причиненного преступлением, к обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого³.

Гражданский иск в уголовном деле - это основанное на нормах материального права требование гражданина или юридического лица о возмещении вреда, причиненного преступлением или запрещенным УК общественно опас-

¹ Баштаков Л.Н. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп.; отв. ред. И.Л. Петрухин, И.Б. Михайловская. Москва: Проспект, 2011. С. 303.

² Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 07.12.2011 г.) / Консультант Плюс.

³ [Www.wikipedia.ru](http://www.wikipedia.ru).

ным деянием невменяемого, предъявленное по уголовному делу к обвиняемому или к лицам, несущим по закону имущественную ответственность за действия обвиняемого или невменяемого лица¹.

Л.К. Енаева под гражданским иском в уголовном процессе понимает требование лица, понесшего материальный ущерб от преступления, к обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого о возмещении причиненных убытков, заявленное при производстве по уголовному делу и рассматриваемое судом совместно с ним².

А.П. Рыжаков под гражданским иском в уголовном процессе понимает письменно оформленное требование физического лица, предприятия, учреждения, организации о возмещении причиненного ему непосредственно преступлением (общественно опасным деянием) имущественного (о возмещении имущественной компенсации морального) вреда, адресованное органу предварительного расследования, судье или суду, в производстве которого находится уголовное дело³.

Рассмотрение гражданского иска в уголовном процессе обусловлено рядом обстоятельств, являющихся общими для уголовного и гражданского судопроизводства. При этом в одном производстве по существу соединяются два дела - уголовное в связи совершенным преступлением и гражданское в связи с иском о возмещении вреда, причиненного этим преступлением. Данное обстоятельство определяет основное условие существования гражданского иска в уголовном процессе – причинную связь между преступлением и причинением имущественного вреда, по поводу которого и предъявляется гражданский иск⁴.

Наиболее часто встречаются в судебной практике следующие причинные связи:

а) материальный ущерб причинён в результате действий соучастников (например: хищение по предварительному сговору);

б) материальный ущерб наносится лицами, хотя и не имевшими общего намерения достигнуть преступного результата, но действовавшими совместно (например: два автотехника во время работы в таксопарке развели костёр и неосторожно с ним обращались; возник пожар, уничтоживший государственное имущество);

в) материальный ущерб причинён при обстоятельствах, когда действие (бездействие) одного из лиц объективно обуславливало или облегчало совершение действий другим лицом;

г) материальный ущерб причинён при обстоятельствах, когда действия виновных не объединены единым намерением и при этом действия одного из них присоединились к действиям другого уже после того, как вред был причинён (пример: одно лицо совершило убийство, а второе, узнав об этом, помогло ему скрыть следы преступления).

¹ Петрухин И.Л. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / И.Л. Петрухин, Л.Н. Башкатов. М.: ТК Велби, Из-во Проспект, 2006.

² Енаева Л.К. Уголовный процесс: Учебное пособие. М.: ФОРУМ: ИНФРА-М, 2005.

³ Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. 3-е изд. испр. и доп. М.: Издательство НОРМА, 2004. С. 142

⁴ Гриненко А.В. Уголовный процесс. Общая часть: Учебник. М.: ЦОКР МВД России, 2008. С. 353.

В последней ситуации связь между вредом и действиями, совершёнными укрывателями, не является причинной, так как причиной какого-либо результата могут быть только те действия, которые предшествовали ему.

В современных условиях рассмотрение и разрешение гражданского иска в рамках уголовного дела обеспечивает реализацию конституционных принципов уголовного процесса и достижение сформулированного на их основе назначения уголовного судопроизводства, состоящего, помимо прочего, в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений (п. 1 ч. 1 ст. 6 УПК РФ). Принимая на себя обязанность обеспечения потерпевшим доступа к правосудию и компенсации причиненного ущерба (ст. 52 Конституции РФ), государство должно соответствующим образом организовать уголовно-процессуальную деятельность. Наделение потерпевшего правом предъявления в уголовном деле гражданского иска открывает этому участнику уголовного процесса самый простой и близкий путь к восстановлению нарушенных преступлением прав. К тому же, законодатель предусмотрел ряд процедурных особенностей заявления и рассмотрения гражданского иска в уголовном деле, выступающих в качестве своеобразных преференций для потерпевшего, добивающегося возмещения причиненного ему преступлением ущерба: при предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины, доказывание оснований гражданского иска фактически осуществляется субъектами публичного уголовного преследования и т.д.

Вместе с тем перенесенный в уголовный процесс институт гражданского иска не утратил своей специфики, обусловленной действием принципа диспозитивности в гражданских правоотношениях. В свое время Я.И. Баршев отмечал, что гражданское судопроизводство отличается от уголовного, помимо прочего, по главным началам: гражданское судопроизводство допускает действие и влияние на его область частного произвола, от чего в нем имеет совершенно другое свойство и вид деятельность судей и тяжущихся и тех средств, которые употребляются для открытия истины, нежели в уголовном судопроизводстве, которое, имея в виду только то, чтобы открыть настоящую истину в деле, совершенно исключает действие в нем частного произвола¹. Это различие было полностью распространено на «соединенный» процесс, вследствие чего исследователями единодушно признавалось, что и гражданский иск, несмотря на свою совместность с уголовным преследованием сохраняет свой гражданский тип и свои процессуальные особенности, насколько они могут быть терпимы в процессе уголовном².

Именно этим обстоятельством обусловлен принятый в современной юридической практике подход, в соответствии с которым гражданский иск в уголовном деле разрешается по нормам гражданского права³, а в ходе рассмотрения

¹ Баршев Я.И. Основания уголовного судопроизводства с применением к российскому уголовному судопроизводству. М., 2001. С. 34.

² Чебышев-Дмитриев А. Опыты по уголовному праву и судопроизводству. IV. Иск о вознаграждении за вред и убытки, причиненные преступлением // Журнал Министерства юстиции. 1867. Т. XXXIV. С. 171.

³ Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 9 октября 2002 г. по делу Маркина и Мишушина (извлечение) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 6. С. 12.

судом гражданского иска применяются некоторые правила гражданского процесса, если иное прямо не предусмотрено УПК РФ¹.

Совместное рассмотрение и разрешение гражданского иска и уголовного дела обусловлено и тем, что точное установление размера ущерба имеет не только гражданско-правовое, но и уголовно-правовое значение, ибо в ряде случаев без этого не может быть решен главный вопрос уголовного судопроизводства - о виновности и мере наказания. Так, по некоторым категориям уголовных дел (например, по делам о хищениях) установление размера причиненного преступлением ущерба имеет большое значение для правильной квалификации деяния, оценки обстоятельств смягчающих и отягчающих ответственность, и даже для решения вопроса о наличии или отсутствии состава преступления. В таких случаях установление ущерба становится неотъемлемой частью уголовного процесса.

Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска обеспечивает точное определение размера ущерба, что в ряде случаев влияет на правильность квалификации преступления и назначения наказания, суда. Одновременно, применяя уголовную и материальную ответственность, суд ускоряет восстановление нарушенного имущественного права лица, обеспечивает быстрейшее возмещение ущерба от преступления. Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска освобождает суд от необходимости дважды исследовать обстоятельства дела и повторно вызывать в судебное заседание одних и тех же граждан для дачи показаний при разрешении исковых требований в уголовном процессе. Подсудность гражданского иска, независимо от его размера, определяется подсудностью уголовного дела, в котором он предъявлен.

Существуют разные мнения применения практики предъявления гражданского иска в уголовном процессе.

В. Бозрова возражает против института гражданского иска в уголовном процессе, его аргументы сводятся в основном к тому, что:

- производство по гражданскому иску не соответствует природе, сущности уголовного процесса, направленного на реализацию уголовной ответственности или освобождение от нее в установленных законом случаях;

- такое производство, как и любое другое рассмотрение гражданско-правового спора, должно основываться на презумпции виновности, при которой каждая из сторон обязана доказывать те обстоятельства, на которые ссылается, в то время как уголовное судопроизводство базируется на презумпции невиновности обвиняемого и органы уголовного судопроизводства не вправе переложить на него обязанность доказывания;

- процедура рассмотрения гражданского иска вместе с уголовным делом требует более полной правовой регламентации (что затруднительно с точки зрения законодательной техники) либо вынуждает суд использовать по аналогии

¹ Власов А. Возмещение вреда жертвам преступлений // Законность. 2000. № 2. С. 40; Гуреев П.П. Гражданский иск в советском уголовном процессе. М., 1961. С. 6; Лившиц Ю. Назначение института гражданского иска в уголовном процессе / Ю. Лившиц, А. Тимошенко // Российская юстиция. 2002. № 6. С. 44; Милицин С. Уголовное дело и гражданский иск: вместе или порознь? / С. Милицин, Е. Попкова // Российская юстиция. 2001. № 7. С. 48; Сысоев В. Так ли уж неуместен гражданский иск в уголовном процессе? / В. Сысоев, К. Храмцов // Российская юстиция. 2001. № 10. С. 68 и др.

нормы гражданского процессуального права (что недопустимо или по крайней мере, нежелательно)¹.

В. Сысоев и К. Храмцов приводят аргументы против исключения гражданского иска из уголовного процесса:

Помимо процессуальной экономии, рассмотрение гражданского иска обеспечивает наиболее быстрое восстановление нарушенных прав потерпевшего, способствует недопущению противоречивых выводов по одним и тем же вопросам. Разрешение в уголовном процессе гражданского иска помогает уточнить квалификацию преступления, правильно выбрать меру наказания, установить гражданско-правовые последствия преступления, принять меры к их устранению. Выяснение при разбирательстве уголовного дела этих последствий позволяет более правильно определить характер и тяжесть преступного деяния, сделать вывод о личности преступника².

Таким образом, под гражданским иском в уголовном судопроизводстве принято понимать основанное на нормах материального права требование физического или юридического лица о возмещении ему вреда, причиненного преступлением, предъявленное к обвиняемому или к лицу, несущему по закону материальную ответственность за его действия, с последующим рассмотрением и разрешением этого требования в ходе судебного разбирательства по уголовному делу.

Правовая основа гражданского иска в уголовном процессе представлена ст. ст. 44, 230, ч. 2 ст. 306, п. 1 ч. 1 и ч. 2 ст. 309, ч. 5 ст. 354 УПК РФ. Согласно ст. ст. 44 и 54 УПК РФ лицо (физическое или юридическое), понесшее имущественный вред от преступления, вправе при производстве по уголовному делу предъявить гражданский иск к подозреваемому (обвиняемому) или лицам, несущим имущественную ответственность за их действия.

Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска обеспечивает точное определение размера ущерба, что в ряде случаев влияет на правильность квалификации преступления и назначения наказания, суда. Одновременно, применяя уголовную и материальную ответственность, суд ускоряет восстановление нарушенного имущественного права лица, обеспечивает быстрее возмещение ущерба от преступления. Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска освобождает суд от необходимости дважды исследовать обстоятельства дела и повторно вызывать в судебное заседание одних и тех же граждан для дачи показаний при разрешении исковых требований в уголовном процессе.

В современных условиях рассмотрение и разрешение гражданского иска в рамках уголовного дела обеспечивает реализацию конституционных принципов уголовного процесса и достижение сформулированного на их основе назначения уголовного судопроизводства, состоящего, помимо прочего, в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений.

¹ Кожин И.Г. Институт гражданского иска в уголовном процессе по новому УПК РФ // Право и безопасность. 2003. № 1-2 (6-7).

² Сысоев В. Так ли уж неуместен гражданский иск в уголовном процессе? / В. Сысоев, К. Храмцов // Российская юстиция. 2001. № 10.

§ 3.3. Основания и предпосылки гражданского иска

Для рассмотрения иска совместно с уголовным делом необходимо наличие определённых процессуальных предпосылок, которые сформулированы в нормах уголовно-процессуального и гражданско-процессуального законодательства (ст. 28, 29, 35-44 УПК; ст. 219, 221 ГПК). Ими являются:

1) правомочность суда в силу правил о подсудности на производство по гражданскому иску (подсудность гражданского иска, вытекающего из уголовного дела, определяется подсудностью уголовного дела, в котором он предъявлен (ч. 10 ст.31 УПК));

2) правоспособность, дееспособность, уполномоченность заявителя гражданского иска;

3) предъявление гражданского иска по возбужденному уголовному делу (т.е. после того, как постановление о возбуждении уголовного дела приобрело юридическую силу) до окончания судебного разбирательства по данному уголовному делу (ч. 2 ст. 44 УПК);

4) отсутствие в производстве у суда тождественного гражданского иска¹;

5) отсутствие судебного решения, вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям².

Правоспособность гражданина или юридического лица определяется как способность лица иметь гражданские права и нести обязанности ст. ст. 17 и 49 ГК РФ. Правоспособностью обладает каждый гражданин с момента его рождения и прекращается в связи с его смертью³.

Если лицо не обладает правоспособностью, то оно не вправе участвовать в уголовном производстве в качестве гражданского истца.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (п. 2 ст. 51 ГК РФ) и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 8 ст. 63 ГК РФ). С момента создания юридического лица оно обладает и процессуальной дееспособностью, то есть от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанности, может быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

По-другому этот вопрос решается в отношении граждан. Наличие у гражданина процессуальной правоспособности не всегда означает, что он обладает процессуальной дееспособностью.

Гражданское законодательство устанавливает, что способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.

¹ Томин В.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. 5-е изд., перераб. и доп. / В.Т. Томин, М.П. Поляков. «Издательство Юрайт», 2011.

² Нарижный С.В. Компенсация морального вреда: уголовно-процессуальный аспект: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 1999.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья, четвертая): По состоянию на 1 июня 2010 года. Новосибирск: Сиб.унив. изд-во, 2010. 476 с.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают ограниченной дееспособностью. Они вправе лично осуществлять свои процессуальные права и нести обязанности по гражданскому иску только в случаях, указанных в законе (ст. 26 ГК РФ):

- 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- 4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные пунктом 2 статьи 28 Гражданского Кодекса РФ.

Во всех иных случаях иски от имени несовершеннолетних должны заявлять и поддерживать в суде их законные представители. Имущественную ответственность за действия этих лиц несут родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред причинен не по их вине (ст. 28 ГК РФ).

К числу обстоятельств, обуславливающих рассмотрение гражданского иска одновременно с производством по уголовному делу, относятся следующие. Во-первых, точное установление ущерба имеет не только гражданско-правовое, но и уголовно-правовое значение. Так, размер ущерба по некоторым категориям уголовных дел учитывается при решении вопроса о квалификации преступления, а в соответствии с пунктом 4 ч.1 ст. 73 УПК РФ характер и размер вреда, причиненного преступлением, входит в предмет доказывания по уголовному делу. Во-вторых, потерпевшее от преступления лицо не должно дважды отстаивать свои права в уголовном и в гражданском процессе. В- третьих, лицо освобождается от уплаты государственной пошлины. В- четвертых, гражданский истец (представитель гражданского истца) освобождается от бремени доказывания, так как собранные по уголовному делу доказательства используются также и в доказывании по гражданскому иску. И, в-пятых, гражданский иск в уголовном процессе оптимизирует деятельность судов общей юрисдикции, освобождая их от необходимости дважды рассматривать дела, связанные друг с другом одним преступным деянием.

Таким образом, для рассмотрения иска совместно с уголовным делом необходимо наличие определённых оснований и предпосылок. К которым относятся:

- 1) правомочность суда на производство по гражданскому иску;
- 2) правоспособность, дееспособность, уполномоченность заявителя гражданского иска;
- 3) предъявление гражданского иска по возбужденному уголовному делу;
- 4) отсутствие в производстве у суда тождественного гражданского иска;
- 5) отсутствие судебного решения, вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Следует сказать, что правоспособностью обладает каждый гражданин с момента его рождения и прекращается в связи с его смертью. Правоспособность

же юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации.

Наличие необходимых оснований гражданского иска в уголовном деле устанавливается путем уголовно-процессуального доказывания, т.е. с соблюдением всех необходимых правил, относящихся к предмету доказывания, доказательствам, этапам доказывания и пр.

Общие и специальные предпосылки раскрывают содержание гражданского иска, служат юридическими ориентирами для правоприменительных органов. Все они без исключения важны и обязательны, а установление в процессе дознания, предварительного и судебного следствия их фактического наличия предопределяет виды разрешения гражданского иска по существу.

Глава 4. Производство по гражданскому иску в уголовном процессе

§ 4.1. Порядок предъявления гражданского иска. Меры обеспечения гражданского иска

Предъявление гражданского иска состоит в обращении физического и юридического лица к органу расследования или к суду с заявлением (исковым заявлением), содержащим просьбу о взыскании суммы ущерба, причиненного преступлением.

Предъявление гражданского иска является диспозитивным правом лица, которому был причинен вред преступлением. Он вправе воспользоваться этим правом, а может воздержаться от его использования. Гражданский истец вправе отказаться от предъявленного им гражданского иска¹.

Обязанностью органов предварительного расследования, а также прокурора является разъяснение потерпевшему его права, последствия предъявления гражданского иска, а также права гражданского истца.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, а также лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства - прокурором.

Установив, что преступлением причинен имущественный вред физическому и юридическому лицу, следователь обязан в силу ст. 11 УПК разъяснить им или их представителям право предъявить гражданский иск и составляет об этом протокол или делает письменное уведомление. В отличие от признания потерпевшим, стать гражданским истцом гражданин, а также юридическое лицо могут только в случае заявления соответствующего требования².

Явившемуся лицу разъясняются его права на предъявление гражданского иска, права гражданского истца, предусмотренные ст. 44 УПК. Это должно быть сделано в письменном виде: или в протоколе следственного действия, в котором участвует потерпевший (например, протоколе допроса), или путем составления отдельного протокола разъяснения лицу, понесшему ущерб от преступления, его процессуальных прав, с выполнением требований ст. 166, 167 УПК³.

К сожалению, новый УПК повторяет недостатки ранее действовавшего закона, не упоминая нигде о форме искового заявления⁴. Следовательно, иск может быть заявлен как в устной, так и в письменной форме. Если предъявление гражданского иска состоялось устно, следует закрепить его в протоколе следственного действия (протоколе допроса свидетеля, потерпевшего) или отдельном протоколе.

¹ Томин В.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. 5-е изд., перераб. и доп. / В.Т. Томин, М.П. Поляков. «Издательство Юрайт», 2011.

² Кругликов А.П. Уголовный процесс Российской Федерации: Учебник. М.: Проспект, 2010. С. 190.

³ Томин В.Т. Указ раб.

⁴ Самойлова Ж.В. Специфика гражданского иска в уголовном судопроизводстве // Гражданин и право. 2010. № 4.

Предъявляя или поддерживая предъявленный по уголовному делу гражданский иск, прокурор действует в соответствии с требованиями охраны прав граждан, общественных или государственных интересов (ч.6. ст.246 УПК). В этих случаях прокурор не превращается в гражданского истца, оставаясь органом уголовного преследования, в полномочия которого входит предъявление в необходимых случаях гражданского иска.

В соответствии со ст. 126 ГПК РФ иск предъявляется в суд путем подачи искового заявления в письменной форме с соблюдением специальных требований.

В заявлении должны быть указаны:

- наименование органа, в который подается заявление;
- наименование истца, его место жительства или, если истцом является юридическое лицо, его местонахождение, а также представителя и его адрес, если заявление подается представителем;
- наименование ответчика, его место жительства или его местонахождение. Эти сведения должны предоставить истцу следователь, лицо, производящее дознание, судья;
- обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства.

В соответствии с ч. 2 ст. 44 УПК гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины. Представление лицам, понесшим ущерб от преступления, возможности предъявлять иск в суде – заметное расширение их прав. Так же и логически оправданно ограничение момента предъявления иска окончанием судебного следствия: после этого уже нельзя исследовать обстоятельства, связанные с установлением оснований для разрешения заявляемого иска. Поэтому заявление гражданского иска на завершающем этапе предварительного расследования также лишало бы органы расследования возможности собрать доказательства по этому вопросу¹.

Исполнение требований гражданского истца во многом зависит от мер, обеспечивающих как установление судом оснований для удовлетворения гражданского иска, так и сохранность имущества обвиняемого или гражданского ответчика, на которое может быть обращено взыскание.

Лицо, заявившее гражданский иск, вправе ходатайствовать перед органами расследования и судом о принятии мер по его обеспечению. Ходатайство гражданского истца может иметь целью наложение ареста на имущество обвиняемого или гражданского ответчика, чтобы не допустить его отчуждения. Но органы расследования могут и по своей инициативе произвести это процессуальное действие для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска. Наложение ареста состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества или другим лицам, распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им, а также в изъятии имущества и в передаче его на хранение

¹ Баштаков Л.Н. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп.; отв. ред. И.Л. Петрухин, И.Б. Михайловская. Москва: Проспект, 2011. С. 308.

(ст. 115 УПК). Также эффективной мерой обеспечения является наложение ареста на принадлежащие обвиняемому ценные бумаги. Органы расследования могут предпринять эти обеспечительные меры только с разрешения суда (п.9 ч.2 ст.29 УПК), порядок получения которого четко определен в ст. 115 и 116 УПК. Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе. Из этого следует, что гражданскому истцу могут быть переданы на временное хранение похищенные у него имущественные ценности (прямая реституция), что стало бы высокоэффективной обеспечительной мерой. Но при этом владелец арестованного (изъятого) имущества, будучи лишенным права владения, пользования и распоряжения им, продолжает оставаться его собственником, поскольку судьба имущества будет определена судом при разрешении в приговоре гражданского иска¹.

Так как пределы применения норм гражданского права в уголовном деле не определены с достаточной ясностью ни в законодательстве, ни в юридической науке, то это порождает противоречивую правоприменительную практику.

Так, имущество одного из заявителей - ЗАО «Недвижимость-М» - было арестовано в уголовном деле по гражданскому иску потерпевшего ОАО «Банк «Левобережный», который требовал обратить на это имущество взыскание по договору залога. Залог же обеспечивал выплату кредита, похищенного неустановленными лицами. При этом владелец арестованного имущества (ЗАО «Недвижимость-М») статуса гражданского ответчика в уголовном деле не имел.

Имущество другого заявителя - ООО «Соломатинское хлебоприемное предприятие» - также было арестовано по уголовному делу в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданских исков потерпевших, которые являлись участниками конкурсного производства в связи с признанием данного юридического лица несостоятельным (банкротом). Органы предварительного следствия и суды, осуществляющие производство по уголовному делу, отказались принимать во внимание п. 1 ст. 126 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)». Согласно данной норме на основании решения арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства ранее наложенные аресты на имущество должника снимаются и не допускается наложение новых арестов и иных ограничений распоряжения его имуществом².

Закон предусматривает возможность принятия обеспечительных мер и судебным приставом-исполнителем. Согласно ст. 230 УПК РФ судья в стадии подготовки дела к судебному заседанию вправе возложить исполнение своего постановления о принятии обеспечительных мер на судебных приставов-исполнителей. Поскольку обеспечительной мерой в первую очередь является наложение ареста на имущество (обвиняемого или гражданского ответчика) судья в соот-

¹ Баштаков Л.Н. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп.; отв. ред. И.Л. Петрухин, И.Б. Михайловская. Москва: Проспект, 2011. С. 309.

² Калиновский К. Дело по аресту имущества // Юридическая газета. 2011. № 9.

ветствии со ст. 29 УПК по ходатайству потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора вправе вынести постановление о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества.

Другой формой осуществления судебным приставом-исполнителем обеспечительных мер является исполнение по поручению суда приговора в части имущественных взысканий (ч. 2 ст. 393 УПК РФ). Конкретизируя это предписание, Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229 «Об исполнительном производстве» в ряде своих норм (п. 7 ч.1 ст.64, п.5 ч.3 ст.68) предоставляет судебным приставам-исполнителям право накладывать арест и даже изымать имущество должника, в том числе «во исполнение судебного акта об аресте имущества», а п. 3 ч.3 ст.80 Закона в качестве одной из целей этого действия называет обеспечение сохранности имущества, которое подлежит передаче взыскателю¹. Данные действия судебного пристава-исполнителя направлены на исполнение судебных актов, в том числе и вступившего в законную силу приговора суда, которым удовлетворен гражданский иск.

Лицо и организация, понесшие ущерб от преступления, правомочны распоряжаться своим правом на заявление гражданского иска в любой момент производства по уголовному делу, как на предварительном расследовании, так и в суде. Но отказ возможен только до удаления суда в совещательную комнату, так как после этого изменившаяся позиция гражданского истца будет неизвестна суду. Отказ от гражданского иска влечет за собой прекращение производства по нему².

Органы предварительного расследования и суд обязаны собирать, проверять и оценивать доказательства в подтверждение гражданского иска, поскольку его доказывание осуществляется по правилам, установленным процессуальными законами. Закон возлагает эту обязанность на органы расследования и суд, во-первых, ввиду того, что характер и размер вреда, причиненного преступлением, включен в число обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, и, во-вторых, потому, что одни и те же доказательства в уголовном деле нередко имеют значение как для установления виновности в совершении преступления, так и для обоснования гражданского иска³.

Таким образом, предъявление гражданского иска состоит в обращении физического и юридического лица к органу расследования или к суду с заявлением, содержащим просьбу о взыскании суммы ущерба, причиненного преступлением. Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установлен-

¹ Об исполнительном производстве: Федеральный закон РФ от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ (с изм., внесенными Федеральным законом РФ от 21.11.2011 № 327-ФЗ).

² Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 07.12.2011 г.) // Консультант Плюс.

³ Божьев В.П. Уголовный процесс: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт; ИД Юрайт, 2011. 541 с. Серия: Основы наук. С. 506.

ном гражданским процессуальным законодательством, а также лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства - прокурором.

Лицо, заявившее гражданский иск, вправе ходатайствовать перед органами расследования и судом о принятии мер по его обеспечению. Судья вправе принять меры к обеспечению уже предъявленного гражданского иска по собственной инициативе.

Органы предварительного расследования, а также прокурор обязаны разъяснить потерпевшему его права, последствия предъявления гражданского иска, а также права гражданского истца. Кроме того, органы предварительного расследования и суд обязаны собирать, проверять и оценивать доказательства в подтверждение гражданского иска.

§ 4.2. Процессуальное положение гражданского истца и гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве

Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением¹.

Решение о признании гражданским истцом оформляется соответствующим процессуальным документом - постановлением дознавателя, следователя или судьи. Потерпевшим гражданин может быть признан независимо от своего волеизъявления. В постановлении должны быть указаны конкретные действия, которыми был причинен вред, характер вреда, размер вреда, если речь идет о моральном вреде. Появление в деле гражданского истца допустимо уже тогда, когда размер понесенного им ущерба еще точно не определен (исчислен лишь приблизительно), а лицо, совершившее преступление, пока неизвестно. Это означает, что в начальный период расследования исковое заявление потерпевшего может и не содержать точного обозначения ответчика и указания цены иска².

Если исковые требования заявлены о компенсации морального вреда, то в постановлении указывается, в чем конкретно выразились нравственные и физические страдания, сумма, которой заявитель желает компенсировать причиненный моральный вред. Поскольку степень физических и нравственных страданий связана с индивидуальными особенностями лица, то в постановлении могут быть указаны те обстоятельства и особенности личности, которые свидетельствуют о тяжести перенесенных страданий.

Если лицо предъявляет требование только о возмещении материального вреда, причиненного преступлением, и по этому основанию признается граж-

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (с изменениями на 7 декабря 2011 года) (редакция, действующая с 12 января 2012 года). Ст. 44 // Консультант Плюс.

² Нехай С.Б. Понятие и процессуальное положение гражданского истца в уголовном процессе // Общество и право. 2010. № 5.

данским истцом, то суд не вправе принять решение о компенсации морального вреда¹.

Материальный ущерб или моральный вред как основание признания лица гражданским истцом должен быть реальным и причиненным непосредственно преступлением. Связь между преступным посягательством и вредом не должна быть опосредована какими-либо побочными обстоятельствами. Например, если похищенное имущество изымается у лица, которое приобрело его, не зная, что оно было похищено, то это лицо терпит определенный материальный ущерб. Однако оно не может быть признано гражданским истцом, поскольку материальный ущерб хотя и связан определенным образом с хищением, но наступил непосредственно не в результате хищения, а в результате правомерных действий по изъятию ранее похищенного².

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» 1994 года впервые разъяснил, что при производстве по уголовному делу применительно к ст. 29 УПК потерпевший вправе предъявить гражданский иск о компенсации морального вреда³.

Если потерпевшим гражданин может быть признан независимо от своего волеизъявления, то гражданским истцом он либо юридическое лицо могут стать только в случае заявления соответствующих требований. Лицу, понесшему материальный и моральный вред от преступления, должно быть разъяснено право на предъявление гражданского иска. Разъяснение такого права является обязанностью дознавателя и следователя при производстве по уголовному делу⁴.

Гражданский истец вправе:

- 1) поддерживать гражданский иск;
- 2) представлять доказательства;
- 3) давать объяснения по предъявленному иску;
- 4) заявлять ходатайства и отводы;
- 5) давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет;
- 6) пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 7) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен пунктом 4 статьи 5 УПК РФ. При согласии гражданского истца дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;
- 8) иметь представителя;

¹ Антонов И.А. Развитие процессуальной функции поддержания гражданского иска и защиты от него в ходе досудебного производства по уголовным делам / И.А. Антонов, Д.М. Борова, В.А. Горленко // Юридический мир. 2008. С. 16.

² Нехай С.Б. Понятие и процессуальное положение гражданского истца в уголовном процессе // Общество и право. 2010. № 5.

³ Сборник постановлений по гражданским делам. М.: Юристъ, 2006. С. 309.

⁴ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. И.Л. Петрухина. М.: Велби; Проспект, 2008. С. 211.

9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;

10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;

11) отказаться от предъявленного им гражданского иска;

12) знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме;

13) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску;

14) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;

15) выступать в судебных прениях для обоснования гражданского иска;

Гражданский истец выступает в судебных прениях после государственного или частного обвинителя. Выступление лица, понесшего ущерб от преступления и участвующего в деле только в качестве гражданского истца, не должно выходить за определенные рамки. В компетенцию гражданского истца не входит изложение суду своего мнения о степени виновности подсудимого и о применении к нему того или иного наказания. В своей речи он может коснуться только вопросов юридической оценки (квалификации) преступления.

16) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

17) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

18) обжаловать приговор, определение и постановление суда в части, касающейся гражданского иска;

19) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;

20) участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и представлений в порядке, установленном УПК РФ¹.

Поддержание гражданского иска - это деятельность гражданского истца, направленная на обоснование предъявленных исковых требований: характера и размера причиненного материального ущерба, содержания морального вреда и суммы его компенсации. С этой целью гражданский истец на всех этапах производства по уголовному делу участвует в доказывании: представляет доказательства, заявляет ходатайства о проведении соответствующих следственных и судебных действий, в судебном разбирательстве участвует в исследовании доказательств - задает вопросы допрашиваемым лицам, осматривает вещественные доказательства и документы, ставит на разрешение экспертов вопросы, которые имеют отношение к гражданскому иску.

При обжаловании судебных решений объем прав гражданского истца ниже, чем у потерпевшего. Он вправе подать жалобу лишь на ту часть решения

¹ Томин В.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / В.Т. Томин, М.П. Поляков. 5-е изд., перераб. и доп. «Издательство Юрайт», 2011.

(приговора, определения), которая относится непосредственно к гражданскому иску.

Права гражданского истца расширены благодаря тому, что он может обжаловать приговор в порядке надзора.

Гражданский истец уведомляется органом предварительного расследования или судьей:

- о приостановлении производства по уголовному делу (ч.1 ст.209 УПК);
- о прекращении уголовного дела (ч.4 ст.213, ч.4 ст.239 УПК);
- о направлении дела в суд (ч.3 ст. 222 УПК);
- о принятии прокурором одного из решений, указанных в п.3, 4 ч.1 ст.221 УПК);
- о проведении предварительного слушания судьей (ч.1, 2 ст.234 УПК).

Ему должна быть вручена копия соответствующего процессуального решения, где разъясняется порядок его обжалования. Гражданскому истцу разъясняются его права в связи с принятием по делу решения, затрагивающего предъявленный гражданский иск.

В качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением¹.

По общему правилу ответственность за причинение вреда имуществу или личности гражданина либо вреда имуществу юридического лица во всех случаях, в том числе в результате преступления, в полном объеме несет лицо, причинившее вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда².

Привлечение в качестве гражданского ответчика осуществляется, когда обязанность возмещения причиненного преступлением вреда возлагается законом на лицо, которое не причинило вреда, но несет ответственность за причиненный обвиняемым вред.

Физическое или юридическое лицо может быть привлечено в качестве гражданского ответчика в стадии предварительного расследования или в ходе производства в суде первой инстанции, но не ранее предъявления по уголовному делу гражданского иска³.

В случае предъявления гражданского иска и при наличии для этого оснований дознаватель, следователь, прокурор в досудебном производстве по уголовному делу обязаны вынести постановление о привлечении в качестве гражданского ответчика. В судебном производстве судья или суд по ходатайству стороны обвинения выносят соответствующее постановление (определение), выражающее волеизъявление стороны о привлечении лица в качестве гражданского ответчика.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (с изменениями на 7 декабря 2011 года) (редакция, действующая с 12 января 2012 года). Ст. 54 // Консультант Плюс.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 30.11.2011) (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.01.2012). Ст. 1064 // Консультант Плюс.

³ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (с комментарием) (с изменениями на 7 декабря 2011 года) (редакция, действующая с 12 января 2012 года).

Привлечение лица в качестве гражданского ответчика должно сопровождаться разъяснением ему его процессуальных прав.

Гражданский ответчик вправе:

- 1) знать сущность исковых требований и обстоятельства, на которых они основаны;
- 2) возражать против предъявленного гражданского иска;
- 3) давать объяснения и показания по существу предъявленного иска;
- 4) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен пунктом 4 статьи 5 УПК РФ. При согласии гражданского ответчика дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;
- 5) давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 6) иметь представителя;
- 7) собирать и представлять доказательства;
- 8) заявлять ходатайства и отводы;
- 9) знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному гражданскому иску, и делать из уголовного дела соответствующие выписки, снимать за свой счет копии с тех материалов уголовного дела, которые касаются гражданского иска, в том числе с использованием технических средств;
- 10) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;
- 11) выступать в судебных прениях;
- 12) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом;
- 13) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- 14) обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом;
- 15) знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения, если они затрагивают его интересы.

Право гражданского ответчика знать сущность исковых требований предполагает обязанность должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, в постановлении о привлечении в качестве гражданского ответчика изложить основное содержание и обоснование гражданского иска, включая наличие причинной связи между действиями, инкриминируемыми обвиняемому, и конкретным выражением вреда. Для обеспечения указанного права постановление о привлечении в качестве гражданского ответчика предъявляется лицу, в отношении которого оно вынесено.

Обвиняемый в положении гражданского ответчика не обязан доказывать свою невиновность в совершении преступления и, соответственно, в наступле-

нии связанных с ним последствий в виде причинения вреда. На иное лицо в качестве гражданского ответчика также не может быть возложена обязанность по доказыванию невиновности обвиняемого в причинении преступлением вреда, как и обязанность, свидетельствовать против самого себя и своих близких родственников.

Представляемые гражданским ответчиком доказательства должны быть приняты должностными лицами, осуществляющими уголовное судопроизводство, надлежащим образом оформлены и приобщены к материалам уголовного дела.

В досудебном производстве гражданскому ответчику не может быть отказано в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об удовлетворении которых он ходатайствует, имеют значение для данного уголовного дела¹. В судебном заседании судья не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе гражданского ответчика².

Гражданский ответчик не вправе:

- 1) уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд;
- 2) разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский ответчик несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

За вред, причиненный малолетним, т.е. лицом в возрасте до 14 лет, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. В частности, родители должны доказать, что инкриминируемое подростку преступление, повлекшее причинение вреда, не является следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном, ответственность за причиненный малолетним вред возлагается на соответствующее учреждение³.

Вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, при условии отсутствия у него доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине⁴.

Владельцы источников повышенной опасности (транспортных средств, механизмов, источников высокого напряжения и т.п.) обязаны возместить вред,

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Ст. 159 // Консультант Плюс.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Ст. 271 // Консультант Плюс.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ. Ст. 1073 // Консультант Плюс.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ. Ст. 1074 // Консультант Плюс.

причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего¹.

Таким образом, подводя итог данному вопросу, можно сказать, что производство по гражданскому иску в уголовном деле предполагает наличие противостоящих друг другу субъектов процессуальной деятельности - истца и ответчика.

Согласно УПК РФ гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины. Гражданский истец может отказаться от гражданского иска. Причем, отказ может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Отказ от гражданского иска влечет за собой прекращение производства по нему.

В качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением. Физическое или юридическое лицо может быть привлечено в качестве гражданского ответчика в стадии предварительного расследования или в ходе производства в суде первой инстанции, но не ранее предъявления по уголовному делу гражданского иска. О привлечении физического или юридического лица в качестве гражданского ответчика дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд – определение.

§ 4.3. Разрешение гражданского иска. Оставление гражданского иска без рассмотрения

В уголовном судопроизводстве гражданский иск разрешается в приговоре, при этом главным, от чего зависит судьба иска, является то, какой приговор, обвинительный или оправдательный, будет вынесен судом². Решение о гражданском иске является составной частью приговора и потому все требования закона относительно тайны совещания судей (ст.ст.306, 307 УПК РФ), составления приговора (ст.312 УПК РФ), его составных частей (ст.ст.313, 314 УПК РФ) непосредственно относятся и к гражданскому иску. Важным моментом является и то, что решение по иску должно быть мотивированно³.

При постановлении приговора должны получить оценку все рассмотренные в судебном заседании доказательства, как подтверждающие выводы суда по

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ. Ст. 1079 // Консультант Плюс.

² Самойлова Ж.В. Специфика гражданского иска в уголовном судопроизводстве // Гражданин и право. 2010. № 4.

³ О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.04.1996 г. № 1 (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 06.02.2007 г. № 7). П. 19.

вопросам, разрешаемым при постановлении приговора, так и противоречащие этим выводам. Суд в соответствии с требованиями закона должен указать в приговоре, почему одни доказательства признаны им достоверными, а другие отвергнуты¹.

В обвинительном приговоре гражданский иск, как правило, удовлетворяется полностью или частично. В исключительных случаях, при невозможности произвести подробный расчет по иску без отложения разбирательства дела, суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передать вопрос об установлении размера причиненного ущерба на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства².

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 309 УПК РФ при постановлении обвинительного приговора суд обязан разрешить предъявленный по делу гражданский иск³.

Вопрос о несовершенстве формулировки ч.2 ст. 309 УПК РФ давно поставлен в юридической литературе⁴. Некоторые авторы предлагают исключить ч.2 из ст. 209 УПК РФ, мотивируя это тем, что указанная норма не соответствует требованиям п.4 ч.1 ст. 73, ч.1 ст.86 УПК РФ и затягивает окончательное разрешение гражданского иска, уводит суд от установления истины по делу (Л.Д. Кокарев, А.Г. Мазалов, В.Я. Понарин). Сторонники этого предложения отмечают, что «изучение практики разрешения гражданского иска в уголовном деле свидетельствует о том, что затруднения возникают при производстве подробного расчета размера причиненного ущерба и вреда по гражданскому иску. Это обусловлено недоработками и упущениями органов предварительного расследования и суда (судьи), которые допускаются при подготовке к судебному заседанию. Поэтому применение ч.2 ст.309 УПК РФ при наличии явных упущений в установлении размера причиненного преступлением ущерба и размера гражданского иска не согласуется с предназначением данного уголовно-процессуального положения и должно влечь за собой соответствующую оценку деятельности суда первой инстанции вышестоящим судом в форме частного определения»⁵.

Считая неправильной практику оставления без рассмотрения гражданского иска при вынесении обвинительного приговора, Верховный Суд РФ⁶ отметил, что в этих случаях предъявленный иск подлежит разрешению. Иногда, как отмечала Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ⁷, суды первой инстанции отказывают в компенсации морального вреда, ссылаясь на *íáñòíÿ-òáéüñòáá, éíòíòúá í íáñò ñéóáéòüééòü íñ íááíéáí áéÿ ñ éááíéÿ ðáçí áðá éíí íáííáòéé*. Действительно, размер компенсации может быть сколь угодно

¹ См. Там же.

² Дегтярев С.Л. Юридическая клиника и современное юридическое образование в России: Учебно-практич. пособие. М., 2004. С. 120.

³ О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.04.1996 г. № 1 (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 06.02.2007 г. № 7). П.19.

⁴ Нор В.Т. Защита имущественных прав личности в уголовном судопроизводстве. Киев, 1989. С. 95-96; Понарин В.Я. Защита неимущественных прав личности в уголовном процессе РФ: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Воронеж, 1994. С. 15-16; Кокарев Л.Д. Участие потерпевшего в советском уголовном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Воронеж, 1964. С. 13-14.

⁵ Мазалов А.Г. Гражданский иск в уголовном процессе. М., 1968. С. 108.

⁶ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 12. С. 5.

⁷ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1995. № 10. С. 14.

малым, вплоть до символических сумм. Но **незначительный размер компенсации и отказ от компенсации** – это принципиально разные вещи, поскольку в компенсации морального вреда может быть отказано лишь в случае отсутствия оснований для этого¹.

Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что «лишь при необходимости произвести дополнительные расчеты, связанные с гражданским иском, требующие отложения судебного разбирательства, и когда это не влияет на решение суда о квалификации преступления, мере наказания и по другим вопросам, возникающим при постановлении приговора, суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере возмещения гражданского иска для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства»². Это разъяснение Пленума Верховного Суда РФ, как отмечают в литературе³, не утратило значение, так как право суда на передачу вопроса о размерах иска на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства в указанном случае сохранилось (ч.2 ст.309 УПК РФ).

Гражданский иск может быть рассмотрен судом только при наличии документов, полно и объективно подтверждающих необходимость его удовлетворения. В противном случае суд вправе оставить иск без удовлетворения, а за гражданским истцом право на удовлетворение его требований в порядке гражданского судопроизводства⁴.

Согласно ч.2 ст. 306 УПК РФ при постановлении оправдательного приговора, вынесении постановления или определения о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части первой статьи 24 и пунктом 1 части первой статьи 27 УПК РФ, суд отказывает в удовлетворении гражданского иска. В остальных случаях суд оставляет гражданский иск без рассмотрения. Гражданский иск может быть оставлен без рассмотрения также при неявке в судебное заседание гражданского истца или его представителя, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 250 УПК РФ: если об этом ходатайствует гражданский истец или его представитель; иск поддерживает прокурор; подсудимый полностью согласен с предъявленным иском⁵.

Оставление судом гражданского иска без рассмотрения не препятствует последующему его предъявлению и рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства. Из данного положения следует то, что в случае удовлетворения гражданского иска либо отказа в его удовлетворении в порядке уголовного судопроизводства при постановлении приговора, это препятствует предъявлению иска тем истцом к тому же ответчику, а также по тому же предмету и основаниям его предъявления⁶. Однако это положение о запрете предъявления иска истцом к тому же ответчику, по тому же предмету и основанию содержится только

¹ Владимирова В.В. Компенсация морального вреда – мера реабилитации потерпевшего в Российском уголовном процессе. Волтерс Клувер, 2007.

² Российская юстиция. 1996. № 7. С. 57-58.

³ Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ. М., 2012. С. 204.

⁴ Научно-практическое пособие по применению УПК РФ / Под ред. В.М. Лебедева. М., 2004. С. 165.

⁵ О судебном приговоре: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.04.1996 г. № 1 (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 06.02.2007 г. № 7). П. 19.

⁶ Баловнева В.И. Особенности уголовно-процессуальных отношений, регламентирующих вопросы гражданского иска // Бизнес в законе. 2011. № 3.

в нормах гражданско-процессуального законодательства. Статья 134 ГПК РФ в частности указывает, что судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если имеется вступившее в силу решение суда по спорам между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. На это указывают и данные судебной практики.

Так военный суд Пушкинского гарнизона рассмотрел уголовное дело и признал А. виновным в превышении власти, что повлекло смерть потерпевшего Л. Супругами Л. был предъявлен гражданский иск, рассмотренный совместно с уголовным делом, который был предъявлен для компенсации морального вреда и возмещение расходов на погребение сына. Однако судом было отказано в возмещении расходов по установке надгробного памятника. Основанием к отказу послужило то обстоятельство, что суд приравнял к отсутствию понесенных расходов. Данное решение было обжаловано в суд кассационной инстанции. Им указано, что решение суда гарнизона об отказе в удовлетворении иска лишило потерпевших права обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства, поскольку суд не вправе рассматривать гражданское дело, если имеется вступившее в законную силу, вынесенное между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда. Поскольку памятник подлежит установлению потерпевшими и для этого потребуются материальные затраты, то суду следовало признать за потерпевшими право на удовлетворение этих требований, а вопрос об их размерах передать на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства и не лишать потерпевшего в связи с отказом в удовлетворении иска права в дальнейшем обратиться в суд по поводу этих расходов¹. Таким образом, правоприменитель указывает на равнозначность приговора с решением по гражданскому иску и решения суда, рассмотревшему иск в порядке гражданского судопроизводства. Однако отсутствие единого унифицированного законодательного решения по этому вопросу вызывает все не прекращающиеся споры, которые затрагивают, в том числе, и вопрос о целесообразности рассмотрения гражданского иска в уголовном процессе².

При удовлетворении гражданского иска, предъявленного к нескольким подсудимым, в приговоре должно быть указано, какие конкретно суммы подлежат взысканию с них солидарно и какие - в долевом порядке.

Таким образом, подводя итог данному вопросу, можно сказать, что по результатам судебного разбирательства суд может вынести одно из следующих решений по гражданскому иску:

1. Суд вправе удовлетворить гражданский иск полностью или частично при вынесении обвинительного приговора. При этом он обязан разрешить вопросы, в чью пользу и в каком размере подлежит удовлетворению гражданский иск (п.10 ч.2 ст.299 УПК РФ).

2. При постановлении оправдательного приговора, вынесении постановления или определения о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным п.1 ч.1 ст.24 и п.1 ч.1 ст.27 УПК РФ, суд отказывает в удовлетворе-

¹ Обзор работы военных судов гарнизонов и объединений за 1 полугодие 1997 г. // Справочно-правовая система ГАРАНТ.

² Баловнева В.И. Особенности уголовно-процессуальных отношений, регламентирующих вопросы гражданского иска // Бизнес в законе. 2011. № 3.

нии гражданского иска (ч.2 ст.306 УПК РФ). При постановлении обвинительного приговора суд вправе отказать в удовлетворении гражданского иска, если будет установлено отсутствие вреда или не доказана причинная связь между действиями осужденного и наступившим вредом.

3. При постановлении оправдательного приговора, при вынесении постановления или определения о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным п.2-6 ч.1 ст.24, ст.25, п.3-8 ч.1 ст.27, ст.28 УПК РФ, суд оставляет гражданский иск без рассмотрения. Так же суд вправе оставить гражданский иск без рассмотрения при неявке в судебное заседание гражданского истца или его представителя, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 250 УПК РФ: если об этом ходатайствует гражданский истец или его представитель; иск поддерживает прокурор; подсудимый полностью согласен с предъявленным иском.

4. Суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере компенсации для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства, при необходимости провести дополнительные расчеты, связанные с гражданским иском, требующие отложения судебного разбирательства (ч.2 ст.309 УПК РФ).

Глава 5. Реализация права на иск как средство защиты прав граждан в гражданском судопроизводстве

§ 5.1. Субъективные и объективные предпосылки права на предъявление иска

Традиционно право на обращение в суд за судебной защитой связывалось с наличием целого ряда предпосылок.

Предпосылки права на предъявление иска - это обстоятельства, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение субъективного права определенного лица на предъявление иска по конкретному делу. При наличии таких предпосылок лицо получает право на судебное рассмотрение его гражданско-правового требования. В случае же отсутствия какой-либо из предпосылок не возникает само право на обращение в суд; следовательно, суд не вправе (и не обязан) принять заявление и совершить соответствующий акт правосудия¹.

Предложенная впервые в советской литературе профессором М.А. Гурвичем система предпосылок дифференцировалась на общие и специальные в зависимости от характера их действия, а также по иным критериям. Впоследствии она дополнялась и уточнялась в целом ряде других работ. Иной подход был обоснован профессором К.И. Комиссаровым, который писал, исходя из содержания ст. 3 ГПК РФ, что система предпосылок создает впечатление о сложности обращения в суд, однако указанные предпосылки являются исключениями, закрывающими возможность обращения к суду.

Определение правопорождающих условий права на обращение в суд возможно только с учетом всего круга различных фактических обстоятельств. Можно выделить право на обращение в суд, с одной стороны, как возможность обращения за судебной защитой и, с другой стороны, реализуемое в конкретной ситуации, при возбуждении конкретного дела. Право на обращение в суд вначале существует как потенциальная возможность обращения за судебной защитой. Его последующая реализация зависит от усмотрения соответствующего лица в силу действия принципа диспозитивности, так как лицо вправе и не обращаться в суд, а при наличии правил множественной подведомственности избрать иной орган гражданской юрисдикции для разрешения возникшего юридического дела. Обращение в суд переводит потенциальное право на обращение в суд из сферы возможного в область действительного. Реализация права на обращение в суд в конкретном процессе связана с установлением судьей фактического состава, что необходимо для возбуждения дела в суде. Поэтому следует различать взаимодействие юридических условий и фактов при возбуждении дела в суде. Общие юридические условия при обращении в суд приобретают значение конкретных юридических фактов в данном фактическом составе².

¹ Яровой В.А. Процессуальное право на иск // Ваш правовой консультант. 2008. №12. С. 23.

² Гражданский процесс / Под ред. И.В. Решетникова, В.В. Яркова. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 216.

Предпосылками права на предъявление иска являются юридические факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение судебного права на предъявление иска по конкретному гражданскому делу.

Различаются предпосылки субъективные и объективные, объективные делятся на положительные и отрицательные в зависимости от того, с наличием их или отсутствием связывает закон возникновение права на иск в процессуальном смысле¹.

В.В. Ярков подвергает критике такую позицию, отмечая, что в период становления судебной власти и последовательной реализации в Конституции России и процессуальном законодательстве доступа к правосудию следует иначе смотреть на теорию предпосылок. Он отмечает, что такая концепция носила по своему прогрессивный характер, т.к. ограничивала четкими критериями – определенными, пусть и большим количеством предпосылок – свободное усмотрение судей при принятии заявления о возбуждении дела. Теперь же при расширении сферы судебной защиты и признании права на обращение в суд за практически каждым лицом возникает необходимость иной теоретической и практической трактовки права на обращение в суд и самой динамики возбуждения дела в суде².

К субъективным предпосылкам относится процессуальная правоспособность истца и ответчика.

Гражданская процессуальная правоспособность - это способность иметь гражданские процессуальные права и нести обязанности. Согласно ст. 36 ГПК РФ гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов. В соответствии с ч.1 ст.17 ГК РФ она тесно связана с гражданской правоспособностью.

Гражданской правоспособностью обладают не только граждане и юридические лица, но также публично-правовые образования и объединения граждан. Так, в гражданском процессе могут участвовать трудовые коллективы, а также общественные объединения граждан, не обладающие статусом юридического лица. СК РФ (п. 1 ст. 70) предусматривает участие в процессе по делам о лишении родительских прав таких организаций, как комиссии по делам несовершеннолетних. Также возможно участие в гражданском процессе органов управления, которые не всегда обладают статусом юридического лица.

Под правом на предъявление иска по определенному гражданскому делу подразумевается предоставленная законом всякому правоспособному лицу способность, (правомочие) вызвать своим волеизъявлением деятельность государства в лице суда по осуществлению правосудия по конкретному гражданскому делу, т.е. по разрешению конкретного гражданско-правового спора. Наличие процессуальной правоспособности является необходимой предпосылкой указанного права, представляющего собой ее проявление в конкретном случае.

¹ Михайлова Е.В. Право на иск и право на предъявление иска как условие реализации конституционного права граждан на судебную защиту // Юридический аналитический журнал. 2004. № 2-3. С. 10-11.

² Гражданский процесс / Под ред. И.В. Решетникова, В.В. Яркова. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 126.

Процессуальную правоспособность было бы неправильно понимать как одно из проявлений гражданской правоспособности, именно отражение ее в процессе. Конечно, тот, кто правоспособен быть субъектом гражданских прав и обязанностей, не может не быть правоспособен и к защите своих прав. Между обоими видами правоспособности (гражданской и процессуальной) существует тесная связь. Однако связь не означает тождества.

Процессуальная правоспособность по своим объективным признакам (по области отношений, в которых она может проявляться) и по субъектам, которым она принадлежит, не совпадает с гражданской правоспособностью.

Как известно, защита гражданских прав осуществляется не только путем гражданского процесса. Ряд гражданских прав, например, в области жилищных, трудовых, земельных и других правоотношений, защищается в административном порядке. И наоборот, возможно проявление процессуальной правоспособности по спорам в области таких правоотношений, которые исключены из сферы гражданско-правовой деятельности данного лица. Как известно, в области гражданского права юридические лица обладают не общей, а специальной правоспособностью, установленной их уставами и положениями в соответствии с задачами их деятельности¹.

Однако процессуальная правоспособность означает способность быть стороной в процессе по своему делу. Обращаться к суду с иском можно лишь для защиты права, которое, по мнению истца, принадлежит ему. Поэтому статья гражданского процессуального кодекса подчеркивает, что за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса может обращаться не всякое лицо, а только заинтересованное. Истец в своем заявлении должен указать на свою заинтересованность в деле, сославшись на связь со спорным материальным правоотношением, а также на заинтересованность в деле ответчика.

К объективным предпосылкам предъявления иска относят положительные и отрицательные предпосылки.

Предпосылки, наличие которых необходимо для предъявления иска, называются положительными. К ним относятся:

- а) подведомственность дела судебным органам;
- б) правовой характер требований истца;
- в) обязательное предварительное рассмотрение спора в несудебном порядке в случаях, установленных законом.

Подведомственность.

В теории гражданского процессуального права проблема судебной подведомственности гражданских дел глубоко исследовалась Ю.К. Осиповым, научные разработки которого по данной проблеме стали ценным вкладом и науку гражданского процесса, а их практическая реализация способствует улучшению качества рассмотрения и разрешения судами гражданских дел. Среди теоретических разработок Ю.К. Осипова важное практическое значение имеет вопрос о видах подведомственности. Если ранее в науке гражданского процесса подведомственность рассматривалась как нечто статическое, безусловное (дело, подведомственное или неподведомственное конкретному органу), то Ю.К. Осипов

¹ Яровой В.А. Указ. раб. С. 23.

пришел к выводу, что подобная точка зрения нуждается в коррективах: подведомственность может изменяться в заранее установленных законом пределах, то есть может носить условный характер¹.

В этом плане представляет интерес вопрос о классификации Ю.К. Осиповым подведомственности гражданских дел. В частности, он выделяет следующие виды подведомственности: общую и специальную, подразделяя последнюю на единичную и множественную, а множественную, в свою очередь, - на альтернативную, договорную и императивную. Общая подведомственность устанавливает правила, в соответствии с которыми осуществляется распределение дел между юрисдикционными органами². Суды рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений³.

Специальная же подведомственность устанавливает некоторые изъятия из общих правил распределения дел между юрисдикционными органами. При том специальными правилами компетенция того или иного органа по разрешению подведомственных ему по общим правилам дел может как сужаться, в связи с изъятием из его ведения тех или иных дел, так и расширяться, в результате отнесения к его компетенции дел, которые, по общим правилам, разрешаются другими юрисдикционными органами.

Поскольку специальной подведомственностью дела, изъятые из общих правил подведомственности, могут относиться к исключительной компетенции какого-либо одного органа либо предоставляться на разрешение нескольким органам, Ю.К. Осипов подразделяет специальную подведомственность на единичную и множественную. Единичная означает, что дело подведомственно исключительно одному определенному органу, а множественная - нескольким юрисдикционным органам⁴. Так, согласно ст. 27 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных АПК РФ, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (далее - организации и граждане).

Пример из судебной практики. 7 февраля 2007 г. А. обратилась в Абаканский городской суд Республики Хакасия с иском о признании ее увольнения из

¹ Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел. М., 1973. С. 80.

² Например, общие правила судебной подведомственности гражданских дел установлены ГПК РФ.

³ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Постатейный / Под ред. А.Б. Борисова. М.: Книжный мир, 2009. С. 49.

⁴ Осипов Ю.К. Указ. раб. С. 86-87.

АООТ «Московское научно-производственное объединение «Гамма» незаконным, о взыскании заработной платы за время вынужденного прогула; о признании договора аренды помещений в нежилых зданиях от 15 января 2007 г., заключенного между этим АООТ и ООО «Макром», расторгнутым¹.

Она сослалась на то, что состояла в трудовых отношениях с названным АООТ. В связи с передачей обществом в аренду ООО «Макром» нежилых зданий в г. Москве были ликвидированы структурные подразделения АООТ, что привело к сокращению штата и, как следствие, к незаконному увольнению ее по п. 2 ст. 81 ТК РФ.

7 февраля 2007 г. исковое заявление принято к производству Абаканского городского суда. Решением Абаканского городского суда от 10 апреля 2007 г. требования А. удовлетворены в полном объеме; решение суда обращено к немедленному исполнению.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

В представлении заместителя Председателя Верховного Суда РФ, внесенном в Президиум Верховного Суда РФ в порядке, предусмотренном ст. 389 ГПК РФ, в целях обеспечения единства судебной практики и законности, поставлен вопрос об отмене судебных постановлений как вынесенных с существенным нарушением норм процессуального права.

Согласно ч. 1 ст. 3 ГПК РФ заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. При этом в силу положений ст.ст. 134, 135 ГПК РФ судья возвращает исковое заявление, если дело неподсудно данному суду, и отказывает в принятии заявления, если дело неподведомственно тому же суду общей юрисдикции.

В нарушение положений ст. 28 ГПК РФ о предъявлении исков в суд по месту жительства ответчиков, а исков к организациям - по месту нахождения этих организаций судьей Абаканского городского суда принято к производству и рассмотрено по существу исковое заявление А. к упомянутому акционерному обществу в части ее восстановления на работе и взыскания заработной платы за время вынужденного прогула, несмотря на то, что ответчик по этим требованиям находится и осуществляет свою деятельность в г. Москве.

Исковое заявление А. как не основанное на факте нарушения ее трудовых прав, свобод и законных интересов, невязанное с требованием о восстановлении на работе и взыскании заработной платы за время вынужденного прогула в соответствии с ч. 4 ст. 22 и п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ не могло, было быть принято судом в связи с тем, что дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, оно должно рассматриваться и разрешаться в порядке арбитражного судопроизводства, по правилам Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации².

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 2 апреля 2008 г.) // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 2008. №4.

² Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 2 апреля 2008 г.) // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 2008. № 4. С. 15-16.

Множественная по своему характеру может быть альтернативной - когда дела определенной категории помимо основного управомоченного на их разрешение органа могут передаваться на рассмотрение других органов, компетентных их рассматривать по выбору заинтересованного лица (истца, заявителя и т.д.); договорной - когда право выбора одного из нескольких указанных в законе органов осуществляется по взаимному соглашению обеих сторон; и императивной - в случаях, когда предполагается рассмотрение дела несколькими юрисдикционными органами в установленной законом императивной форме последовательности, например, как это установлено для отдельных категорий дел, по которым требуется обязательное их досудебное рассмотрение¹.

Подведомственность является также необходимым юридическим условием возникновения права на обращение в суд. Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования права на обращение в суд. Правоспособность без подведомственности не может привести к возникновению данного права. В связи с этим интересно обоснованное Г.Л. Осокиной понимание подведомственности как главной предпосылки права на судебную защиту. Однако только с подведомственностью связывать право на обращение в суд за судебной защитой вряд ли возможно.

Подведомственность гражданских дел судам предусматривает распределение различных категорий дел между государственными и другими органами (судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами, комиссиями по трудовым спорам, административными органами и др.), рассматривающими правовые споры в пределах своей компетенции.

Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования права обращения в суд. Наличие правоспособности без подведомственности не может привести к возникновению данного права.

Подведомственность является также самостоятельной общей предпосылкой реализации права на обращение за судебной защитой². Она конкретизирует конституционный принцип права на судебную защиту (ст. 46 Конституции России). Кроме того, подведомственность выступает юридическим фактом в конкретном фактическом составе, определяющем возникновение процесса. Так, при решении судом вопроса о возбуждении дела подведомственность превращается из предпосылки права на судебную защиту в юридический факт.

Правовой характер требований истца.

Иск служит процессуальным средством разрешения спора о праве между сторонами материально-правового отношения.

Предъявляя свой иск в суд, заинтересованное лицо тем самым возбуждает гражданское производство по своему материально-правовому требованию, которое будет рассмотрено и разрешено в судебном решении. Об этом требовании истца будет идти речь на протяжении всего процесса и о нем будет вынесено решение, следовательно, обращение в суд - это одна сторона понятия иска, а материально-правовое требование - другая сторона³.

¹ Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М.: Волтерс Клувер, 2008. С. 201.

² Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Юр-Издат, 2000. С. 149.

³ Сахнова Т.В. Указ. раб. С. 314.

Таким образом, иском следует называть предъявленное в суд или иной юрисдикционный орган для рассмотрения и разрешения в определенном процессуальном порядке материально-правовое требование одного лица к другому, вытекающее из спорного материально-правового отношения и основанное на определенных юридических фактах.

Иск всегда состоит из требования: одного или нескольких где указано, что истец должен указать в исковом заявлении требование и цену иска, если он подлежит оценке, согласно ст. 131 ГПК РФ¹.

Таким образом, материально-правовое требование истца к ответчику является составной частью искового заявления, составляющее предмет иска.

Характер искового требования определяется характером спорного материального правоотношения, из которого вытекает требование истца. По существу просьба истца, реализованная в виде этого требования, составляет просительный пункт искового заявления. От того, насколько четко и юридически грамотно сформулировано исковое требование, зависит и уяснение судьей позиции, которую занимает истец. Также для дальнейшего движения искового заявления должно быть действительно наличие нарушенного права или охраняемого законом интереса истца.

Обязательное предварительное рассмотрение спора в несудебном порядке в случаях, установленных законом.

Суд оставляет заявление без рассмотрения в случае, если истцом не соблюдены установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора согласно ст. 222 ГПК РФ.

Закон установил перечень дел, по которым досудебный порядок рассмотрения обязателен: большинство трудовых споров, заявлений о возмещении вреда здоровью, причиненного увечьем, профессиональным заболеванием, связанные с исполнением трудовых обязанностей; для требований покупателей об устранении недостатков товаров (работ, услуг); для споров о перевозке грузов железнодорожным, морским, воздушным транспортом; для споров между Абонентом и органами телефонной связи и другие. В случае если индивидуальный трудовой спор не рассмотрен комиссией по трудовым спорам в десятидневный срок, работник вправе перенести его рассмотрение в суд (ст. 390 ТК РФ). Если работник по уважительной причине пропустил срок обращения в комиссию по трудовым спорам, то комиссия может этот срок восстановить и разрешить дело по существу².

При несоблюдении досудебного порядка урегулирования спора истец должен предпринять необходимые действия, предусмотренные таким порядком, например, направить претензию, обратиться в комиссию по трудовым спорам и т.д. ГПК РФ не ограничивает право на повторное обращение в суд после выполнения действий по урегулированию спора даже в тех случаях, когда такая возможность утрачена.

¹ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Постатейный / Под ред. А.Б. Борисова. М.: Книжный мир, 2009. С.216.

² Треушников М.К. Гражданский процесс теория и практика. М.: Городец, 2008. С. 230-232.

Если же истец в установленных законом случаях не обращался в надлежащие органы досудебного разрешения спора, то судья, отказывая в принятии искового заявления обязан разъяснить ему, в какой орган следует обратиться и не истёк ли срок исковой давности, если да, то возможно ли его восстановить и не утратило ли заинтересованное лицо право на судебную защиту.

Пример из судебной практики. 24.09.2004 Тверской районный суд ЦАО г. Москвы в составе председательствующего судьи Г-вой, при секретаре Дерганевой, рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Токарева к ООО «Ассоль», ЗАО «Золушка» о расторжении договора, возмещении убытков, неустойки, компенсации морального вреда. Установил, что гр. Токарев обратился в суд с иском к ООО «Ассоль», ЗАО «Золушка» о расторжении договора на выполнение строительно-монтажных работ от 16.11.2003 г., возмещении убытков, взыскании неустойки, компенсации морального вреда.

В судебном заседании представитель ответчиков Клепиков А.Ф. заявил ходатайство об оставлении искового заявления без рассмотрения, ссылаясь на то, что истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования спора, установленный законом для данной категории договора. Истец и его представитель не отрицали, что с претензией по договору строительного подряда к ответчиками не обращались, однако возражали против удовлетворения ходатайства, ссылаясь на то, что спорные правоотношения регулируются Законом РФ «О защите прав потребителей» и в силу п.5 постановления Пленума ВС РФ от 29.09.1994 г. №7 в редакции от 10.10.2001 №11 на них не распространяется предварительный внесудебный порядок разрешения требований потребителя¹.

Выслушав мнение лиц, участвующих в деле, суд считает, что ходатайство подлежит удовлетворению, а исковое заявление - оставлению без рассмотрения по следующим основаниям: В соответствии со ст.222 ГПК РФ суд оставляет заявление без рассмотрения в случае, если истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора. В соответствии с п.5 постановления Пленума ВС РФ от 29.09.1994 №7 в редакции от 10.10.2001 № 11 Законом РФ «О защите прав потребителей» не установлен предварительный внесудебный порядок разрешения требований потребителя. Однако данный пункт постановления указывает судам на необходимость принимать во внимание, что по некоторым спорам данной категории дел действующим законодательством такой порядок предусмотрен. Судом установлено, что спорные правоотношения вытекают из договоров подряда на строительные и строительно-монтажные работы, т.е. договоров строительного подряда. В соответствии со ст.ст. 750, 755,756 и 724 ПС РФ, регулирующими отношения строительного подряда порядок внесудебного урегулирования споров, вытекающих из соответствующих договоров.

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за 1 квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 17 января 2008 г.) // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 2008. № 3.

Учитывая, что такой порядок истцом не соблюден, его исковое заявление подлежит оставлению без рассмотрения¹.

Следующий вид объективных предпосылок - отрицательные предпосылки. Отрицательными считаются предпосылки, с отсутствием которых закон связывает возможность обращения в суд с иском, а именно:

а) отсутствие судебного решения, вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

б) отсутствие определения суда, вступившего в законную силу, о принятии отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения сторон;

в) отсутствие обязательного для решения третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Отсутствие судебного решения, вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Согласно статье 134 ГПК РФ Судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон².

В теории гражданского процессуального права и судебной практике тождественными признаются иски, в которых совпадают стороны, предмет и основание. Отсюда делается вывод, что изменение хотя бы одного из этих элементов приводит к потере тождества исков и дает право заинтересованным лицам обратиться с иском в суд вторично.

Таким образом, тождественность исков является основанием для отказа в принятии искового заявления.

Внешнее тождество определяется судьей, принимающим исковое заявление, путем сопоставления заявления с состоявшимися ранее и вступившими в законную силу решением или с определением о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или заключением между сторонами мирового соглашения. При совпадении сторон, оснований и предмета, вместе взятых, налицо внешнее тождество исков, и должен последовать отказ в принятии искового заявления, ибо тождественный иск уже разрешен вступившим в законную силу решением или находится на рассмотрении суда³.

Правильное установление судом наличия или отсутствия внешнего тождества является одной из важных задач при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления. В судебной практике нередко встречаются случаи неправильного определения наличия внешнего тождества исков.

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 2 апреля 2008 г.) // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 2008. №4.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. М.: Проспект, 2009. С. 254.

³ Сахнова Т.В. Указ. раб. С. 371.

В том случае, если по тождественному иску было принято решение или определение о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения, суд отказывает в принятии искового заявления. Если тождественный иск подан не истцом, а прокурором либо лицами, указанными в ст. 46 ГПК РФ, то суд также отказывает в принятии иска.

Иски о расторжении брака, о лишении или ограничении родительских прав могут быть поданы повторно даже в тех случаях, когда ранее было принято решение или вынесено определение по тождественному иску.

Отсутствие определения суда, вступившего в законную силу, о принятии отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения сторон.

Согласно статье 134 ГПК РФ Судья отказывает в принятии искового заявления в том случае если имеется определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.

В соответствии с п. 1 ст. 39 ГПК РФ истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска, ответчик вправе признать иск, стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Отказ истца от иска возможен лишь в тех случаях, когда это не противоречит закону и не нарушает права и законные интересы других лиц. Об отказе истца от иска, заключении сторонами мирового соглашения суд выносит определение, которым прекращает производство по делу (ст. 220, 221 ГПК РФ). Повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается. Признание ответчиком иска влечет принятие решения, в котором указывается, полностью или частично признан иск и в каком объеме подлежат удовлетворению требования истца¹.

В случае непринятия судом отказа истца от иска, признания иска ответчиком или не утверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

Заключить мировое соглашение могут только стороны. Не допускается заключение мирового соглашения по делам особого производства. По некоторым категориям дел искового производства мировое соглашение не может быть заключено (например, дела о лишении родительских прав)².

Мировое соглашение имеет двойственную природу и представляет собой не только процессуальный акт, но и в некоторых случаях гражданско-правовой договор (может иметь природу отступного). Российское законодательство не использует такое обозначение мирового соглашения, как самостоятельный и специально регулируемый вид гражданско-правового договора (транзакция – от англ. «transaction»).

В ст. 2044 Гражданского кодекса Наполеона 1804 г., действующего до сих пор во Франции, в Бельгии и Люксембурге, под транзакцией понимается договор, с помощью которого стороны прекращают уже имеющий место спор или

¹ Казанцева Т.А. Право на иск: проблема определения // Норма. Закон. Законодательство. Право. Материалы Всероссийской студенческой научной конференции. 2007. С. 141-144.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. М.: Проспект, 2009. С. 256.

предотвращают спор, который может возникнуть. Данный договор должен заключаться исключительно в письменной форме¹.

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса до удаления судьи (судей) в совещательную комнату. Согласно п. 5 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ на стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения. При утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу. В определении суда должны быть указаны условия, утверждаемого судом мирового соглашения сторон. При заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в т.ч. расходов на оплату помощи представителей.

Отсутствие обязательного для решения третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, возможен по основаниям, предусмотренным ст. 426 ГПК РФ и не является основанием для отказа в принятии искового заявления.

Это основание, отличается от основания, предусмотренного п. 7 ст. 219 ГПК РСФСР. Ранее для прекращения производства по делу достаточно было заключенного между сторонами договора о передаче данного спора на разрешение третейского суда. Однако не учитывались те случаи, когда суд отказывал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. В ГПК РФ эти обстоятельства учтены, и если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, то суд не прекращает производство по делу.

Основания для отказа в принятии искового заявления, предусмотренные п. 2 и 3 ч. 1, распространяются на решения, вынесенные иностранными судами и третейскими судами (арбитражами)².

Все эти предпосылки на предъявление иска имеют исключительно процессуальный характер и не затрагивают вопроса о наличии или отсутствии у истца действительного субъективного материального права.

Процессуальные предпосылки, с которыми связано возникновение права на обращение в суд за судебной защитой, должны быть налицо не только на момент подачи заявления, но и на протяжении всего процесса по рассмотрению и разрешению дела. Последующее отпадение какой-либо из предпосылок, на основе которой возникло право на обращение с иском в суд, является помехой для дальнейшего развития процесса. Так, если после возбуждения дела в суде стороны заключили договор о передаче спора на разрешение третейского суда, производство по делу подлежит прекращению³.

Правовые последствия отсутствия предпосылок права на предъявление иска состоят в том, что если их отсутствие обнаружится при возбуждении дела,

¹ Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел. М., 1973. С.156.

² Осипов Ю.К. Указ. соч. С. 257.

³ Кожухарь А.Н. Право на судебную защиту в исковом производстве / Под ред. Е.Г. Мартыничка. Кишинев: Кишиневский государственный университет им. Ленина, 1989. С. 51.

то судья должен отказать в принятии заявления. В случае обнаружения отсутствия одной из предпосылок в стадии рассмотрения дела, производство по делу должно быть прекращено в силу ст. 220 ГПК РФ.

§ 5.2. Условия реализации права на предъявление иска

Для возбуждения гражданского дела судьей необходимо не только обладание правом на предъявление иска, но и соблюдение предусмотренного законом порядка при обращении и суд с заявлением. Такое обращение (подача заявления), как юридический факт, влечет преобразование права на предъявление иска, являющегося односторонним правомочием. Праву на возбуждение дела корреспондирует обязанность судьи принять заявление к производству, вынести определение о возбуждении гражданского дела. С этого момента возникает процесс, имеющий своим предметом требование о защите нарушенного или оспоренного гражданского права или охраняемого законом интереса.

Обращение заинтересованного лица в суд имеет значение юридического факта только тогда, когда соблюдены следующие условия:

1. Заявление подано с соблюдением правил о подсудности;
2. Заинтересованное лицо, обращающееся за защитой, обладает гражданской процессуальной дееспособностью;
3. У лица, обратившегося за судебной защитой права или охраняемого законом интереса другого лица, имеются полномочия на ведение дела;
4. Соблюдены требования, предъявляемые к содержанию и форме искового заявления;
5. Соблюдены требования об оплате искового заявления государственной пошлиной.

Для наилучшего выяснения каждого из условий необходимо раскрыть их более подробно.

Соблюдение правил подсудности

В ст. 47 Конституции РФ закреплена общая норма подсудности дел судам. В ней говорится, что «никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом». В соответствии с данной конституционной нормой в настоящее время вышестоящие суды не имеют права при отсутствии ходатайства сторон, их просьб и при наличии возражения какой-либо из сторон (истца, ответчика, соучастников) изымать дела из нижестоящих судов и принимать их к своему производству.

В теории гражданского процессуального права подсудность определяется как совокупность правовых норм, определяющая, какой конкретно суд должен рассматривать подведомственное ему дело как суд первой инстанции. Она, в свою очередь, подразделяется на родовую и территориальную. Когда речь идет о подсудности гражданских дел судам одноименного уровня судебной системы, то говорят о родовой подсудности, если же о распределении гражданских дел между судами одного звена в зависимости от территории, на которой функционирует суд, - о территориальной подсудности¹.

¹ Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. М.: Проспект, 2006. С. 147.

Пример судебной практики. Прокурор Калужской области обратился в Калужский областной суд с заявлением о признании недействующим п. 1 постановления Законодательного Собрания Калужской области от 21 ноября 2002 г. № 500 «О назначении представителей общественности в квалификационную коллегию судей Калужской области», которым в квалификационную коллегию судей Калужской области назначена нотариус нотариальной конторы г. Калуги К. По мнению прокурора, этот пункт противоречит п. 8 ст. 11 Федерального закона «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации».

Определением судьи областного суда от 14 октября 2003 г. заявление возвращено в связи с неподсудностью дела данному суду. Прокурор Калужской области в представлении просил об отмене определения судьи, считая его неправильным.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 17 декабря 2003 г. в удовлетворении представления отказала по следующим основаниям.

В ст. 26 ГПК РФ определен перечень дел, подсудных в том числе и областному суду. Дела об оспаривании правовых актов индивидуального характера не включены в этот перечень, поэтому судья обоснованно возвратил заявление прокурору, разъяснив, что дело подсудно районному суду.

Согласно ч. 1 п. 2 ст. 135 ГПК РФ судья возвращает исковое заявление в случае, если дело неподсудно данному суду. Названное заявление прокурора ввиду неподсудности дела областному суду обоснованно было возвращено ему¹.

В отличие от общей территориальной подсудности для некоторых категорий гражданских дел определена так называемая альтернативная подсудность, т.е. когда дело подсудно одновременно нескольким судам, и истец по своему желанию вправе обратиться в любой из них. Так, в соответствии со ст. 118 ГПК иск к ответчику, место жительства которого неизвестно, несмотря на принятые меры, может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства. По месту жительства заинтересованного лица могут быть заявлены иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, о расторжении брака с лицами, признанными в порядке безвестно отсутствующими, либо недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, либо осужденными за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет².

Для рассмотрения определенных дел гражданское процессуальное законодательство установило конкретный суд, в который может обратиться истец. В соответствии со ст. 119 ГПК иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), об освобождении имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.

Гражданское процессуальное законодательство в целях защиты интересов граждан и юридических лиц, недопущения ограничения их свобод в области ма-

¹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 17 декабря 2003 г. № 85-Г03-5 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 8.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Постатейный / Под ред. А.Б. Борисова. М.: Книжный мир, 2009. С. 342.

териальных и процессуальных прав, предоставило им возможность самим избирать подсудность дела. Такое соглашение получило название договорной подсудности. Суть ее состоит в том, что стороны могут по соглашению между собой изменять территориальную подсудность данного дела. Однако такое изменение не допускается, если речь идет о родовой, а также исключительной подсудности.

Встречаются и такие дела, когда в гражданско-правовом споре участвует один истец и несколько ответчиков и притом все они находятся или проживают в разных местах. При возникновении таких обстоятельств истец по своему выбору имеет право предъявить иск в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков.

Если дело неподсудно данному суду, то судья возвращает исковое заявление в соответствии со ст. 135 ГПК РФ. При этом он обязан разъяснить заинтересованному лицу, в какой суд ему следует обратиться.

Пример из судебной практики Ленинского районного суда г. Новосибирска. При неподсудности хотя бы одного требования мировому судье дело подсудно районному суду. Кушнарера и Сычева обратились в суд с иском к Щетинину об устранении нарушений права собственника и снятии с регистрационного учета. Определением судьи от 20 марта 2004 года исковое заявление возвращено по мотиву неподсудности дела районному суду. По мнению судьи, дело подсудно мировому судье, поскольку имеет место спор о порядке пользования жилым помещением. Кассационным определением от 20 мая 2004 года определение судьи отменено по мотиву того, что иск содержит два требования: об устранении нарушений права собственника и о снятии с регистрационного учета. Одно из данных требований не подсудно мировому судье¹.

Гражданско-процессуальная дееспособность

По общим правилам гражданского судопроизводства, за судебной защитой могут обращаться лица, обладающие гражданской процессуальной дееспособностью.

Гражданская процессуальная дееспособность определяется, как способность стороны своими личными действиями приобретать процессуальные права и осуществлять процессуальные обязанности, т.е. лично совершать процессуальные действия, порождающие юридические последствия².

Гражданская процессуальная дееспособность тесно связана с гражданской дееспособностью, что обуславливает тот факт, что теории гражданского права известно понятие частичной (ограниченной) дееспособности. Частичная гражданская процессуальная дееспособность состоит в том, что в случаях предусмотренных законом, несовершеннолетние имеют право лично защищать в суде свои права и охраняемые законом интересы.

Привлечению в таких делах родителей, усыновителей или попечителей несовершеннолетних зависит от усмотрения суда. Что касается граждан, признанных ограниченно дееспособными, а также несовершеннолетних в возрасте от пятнадцати до восемнадцати лет, то их интересы защищаются в суде их родителями, усыновителями, попечителями, однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних или граждан признанных ограниченно

¹ Дело № 331/08 // Архив Ленинского районного суда г. Новосибирска за 2008 года.

² Треушников М.К. Гражданский процесс теория и практика. М.: Городец, 2008. С. 123.

дееспособными. Остальные лица, т. е. не достигшие пятнадцати лет и лица признанные недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, не обладают гражданской процессуальной дееспособностью. Процесс, возбужденный по заявлению недееспособного лица, не должен порождать для истца никаких процессуальных последствий. Поэтому в случае, когда в суд обращаются лица недееспособные, судья обязан отказать в принятии искового заявления. Если же заявление будет ошибочно принято, суд в соответствии со статьей гражданского кодекса оставляет иск без рассмотрения. Их права защищаются в суде родителями, усыновителями, опекунами.

Гражданская процессуальная дееспособность – это обусловленное законом право субъекта гражданского правоотношения путем личного участия в процессе в качестве стороны реализовать собственные, субъективные правомочия, направленные на защиту личных прав и охраняемых и охраняемых законом, либо указанные правомочия других лиц.

Таким образом, гражданская процессуальная дееспособность – необходимое условие для юридической действительности обращения к суду истца¹.

Пример судебной практики. Согласно определению Верховного Суда РФ отказ в принятии к производству суда заявления депутата законодательного органа власти субъекта Российской Федерации об оспаривании законности отдельных положений регламента заседаний законодательного органа власти субъекта Российской Федерации признан необоснованным.

Отказывая К. (депутату законодательного органа власти субъекта Российской Федерации) в принятии к производству городского суда заявления об оспаривании отдельных положений регламента заседаний законодательного собрания субъекта Российской Федерации, судья городского суда сослался на то обстоятельство, что «действующим гражданским процессуальным законодательством депутаты законодательных (представительных) органов власти субъектов Российской Федерации не отнесены к кругу лиц, которым предоставляется право на обращение в суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов по мотиву нарушения их депутатских прав, принятых органом, в состав которого они непосредственно входят, а также на оспаривание таких нормативных правовых актов в связи с нарушением их депутатской компетенции».

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила определение судьи городского суда и направила заявление К. в тот же суд для решения вопроса о возможности принятия его к рассмотрению, указав следующее:

Обладая специальной правоспособностью и дееспособностью в силу своего правового статуса, депутаты законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации в то же время не лишены статуса гражданина Российской Федерации.

Каких-либо ограничений в вопросе принятия к рассмотрению такого заявления депутата ни действующим законодательством субъектов Российской Федерации, ни Конституцией Российской Федерации не предусмотрено².

¹ Михайлова Е.В. Указ. раб. С. 10-11.

² Определение Верховного Суда РФ №78-Г07-45 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 5. С. 22-23.

Ведение дел в суде через представителей

Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. В соответствии с п.1 ст.48 ГПК РФ, личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.

Под представительством в гражданском процессе понимается правоотношение, в котором одно лицо (представитель) от имени другого лица (представляемого) в его интересах и по его поручению осуществляет на основании предоставленных ему полномочий процессуальные действия, направленные на защиту прав представляемого и создающие для представляемого определенные права и обязанности.

По основаниям возникновения представительство делится на:

- законное;
- добровольное договорное, по доверенности;
- представительство на основании учредительных документов и др.

Организации не могут выступать в суде лично, они действуют только через представителей. Чаще всего в качестве таковых выступают юридические органы организаций. В соответствии со ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами¹. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный ликвидационной комиссии.

Представителем может быть дееспособное лицо. В соответствии с ч. 1 ст. 37 ГПК РФ способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела представителю (гражданская процессуальная дееспособность) принадлежит в полном объеме в суде гражданам, достигшим возраста 18 лет, и организациям.

Судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Это положение закреплено в ст. 51 ГПК РФ.

Для осуществления представительства, представитель должен иметь соответствующие полномочия, выданные в виде отдельного документа или данные стороной в суде устно с занесением в протокол судебного заседания.

Их отсутствие, какие-либо дефекты формы или содержания документов, подтверждающих полномочия, влекут отказ суда в праве выступать в качестве представителя.

Законные представители имеют полномочия в силу закона, однако они также должны представить документы, подтверждающие их личность, и соответствующий документ, удостоверяющий их статус (например, свидетельство о рождении ребенка).

Требования, предъявляемые к содержанию и форме искового заявления. Ст. 131 ГПК РФ устанавливает обязательные требования к форме и содержанию искового заявления. К ним относятся: указание наименования суда, в который подается заявление; точное наименование истца и ответчика, их место жительства или нахождения, а также наименование представителя, если исковое заявле-

¹ Коршунов Н.М. Гражданский процесс / Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев. М.: НОРМА, 2008. С. 381-382.

ние подается представителем; содержание исковых требований; изложение обстоятельств, которыми истец обосновывает свои требования; указания доказательств, подтверждающих иск; указание цены иска; сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон; перечень прилагаемых к заявлению документов. Иск предъявляется путем подачи в суд искового заявления в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд¹.

Каждое исковое заявление должно быть оплачено государственной пошлиной, кроме тех случаев, когда истец освобожден от несения судебных расходов. Исковое заявление подается в суд с копиями по числу ответчиков. При несоблюдении истцом этих требований судья выносит определение об оставлении заявления без движения и назначает истцу срок для исправления недостатков искового заявления или оплаты государственной пошлины, о чем извещает истца. Если истец в установленный срок устраняет недостатки, исковое заявление считается поданным в день первоначального предъявления его в суд. В противном случае заявление считается не поданным и возвращается истцу, о чем судья выносит мотивированное определение².

Оплата искового заявления государственной пошлиной. Государственная пошлина представляет собой обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами. Государственная пошлина взимается за совершение судом действий по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Государственной пошлиной оплачивается каждое исковое заявление, первоначальное и встречное, заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора в уже начатом процессе, заявление (жалоба) по делам особого производства, а также кассационные жалобы³.

Размер государственной пошлины зависит от вида гражданского дела и характера совершаемого процессуального действия. За подачу заявлений по делам искового производства он устанавливается отдельно для имущественных и неимущественных требований. Если в заявлении содержится несколько требований, одни из которых носят имущественный, а другие - неимущественный характер, государственная пошлина взимается совокупно как за требования имущественного характера, так и неимущественного характера⁴. Согласно ст. 132 и ст. 136. ГПК РФ, при отсутствии документа об уплате государственной пошлины судья выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

Пример из судебной практики. Сергиенко в интересах недееспособной Родионовой обратилась в суд с иском к Юшиной о признании недействительным

¹ Жудов Н.В. Об отдельном вопросе о порядке оставления искового заявления без движения в гражданском процессе // Мировой судья. 2008. № 1. С. 3-4.

² Эппель О.П. Иски и заявления в суд. Выпуск № 2. М.: Юрайт-Издат, 2007. С. 124-126.

³ Эппель О.П. Указ. раб. С.127.

⁴ Реут А.В. Правовое регулирование государственной пошлины // Закон. 2008. № 6. С. 109-112.

договора дарения. Определением судьи от 28 ноября 2004 года исковое заявление оставлено без движения по мотиву неуплаты государственной пошлины. Судебной коллегией определением от 21 января 2004 года определение судьи отменено, исковое заявление направлено для рассмотрения в районный суд. В определении указано, что у судьи не было оснований для оставления иска без движения, поскольку Сергиенко заявил требования в интересах недееспособной, а не в своих интересах, в силу закона данное заявление освобождается от уплаты судебных расходов в доход государства¹.

Таким образом, при несоблюдении вышеуказанных условий не может быть возбуждено гражданское дело и начат гражданский процесс, т.е. не может быть реализовано право на предъявление искового заявления.

§ 5.3. Реализация права на удовлетворение иска как механизм защиты прав граждан

В отличие от права на предъявление иска, являющегося правомочием, право на удовлетворение процессуального требования представляет собой субъективное право, так как ему корреспондирует обязанность суда удовлетворить заявленное требование, если оно основано на законе и установлены предусмотренные законом юридические факты².

Большая заслуга в разработке понятия права на удовлетворение иска принадлежит А.А. Добровольскому, который, в частности, показал практическое значение рассматриваемого понятия. Категория права на удовлетворение иска имеет большое практическое значение, так как для заинтересованного лица, обращающегося с требованием о защите, важно иметь не только право на предъявление иска (право на иск в процессуальном смысле), но и право на получение защиты (право на иск в материально-правовом смысле). Более того, для лица, обращающегося в суд за защитой, первостепенное значение имеет цель удовлетворения его исковых требований. А средством достижения этой цели является предъявление иска в суд³.

Материально-правовая сторона права на иск, т.е. право на удовлетворение иска, проверяется и выясняется в ходе судебного разбирательства.

Представляется, что у истца будет право на удовлетворение иска, если право истца обоснованно как с правовой, так и с фактической стороны. При этом под правовой обоснованностью необходимо понимать: законность исковых требований, наличие у заинтересованного лица в действительности нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса, подлежащего защите; наличие материального закона; соблюдение сроков исковой давности.

Фактическая же обоснованность относится к области процессуального права и означает доказанность правовой обоснованности иска. Необоснованность требований истца всегда проявляется как несоответствие его доводов дей-

¹ Дело № 112/07 // Архив Ленинского районного суда г. Новосибирска за 2007 год.

² Мотовиловкер Е.Я. Право на удовлетворение иска // Проблемы защиты субъективных гражданских прав: Сборник научных трудов. Вып. 8. 2007. С. 29-38.

³ Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. М., 1965. С. 89.

ствительным обстоятельствам дела, установленным судом при разбирательстве: истец заблуждается в оценке фактической ситуации, ошибочно предполагает доказанными какие-то факты, имеющие значение для дела, тогда как этого нет; его доказательства недостоверны, недоброкачественны или недопустимы¹.

Так, статьей 56 ГПК РФ предусмотрена обязанность лица, участвующего в деле, доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Не исполнив данную обязанность, лицо не может рассчитывать на благоприятное для себя решение суда. В соответствии со ст. 57 ГПК РФ лицо, не выполняющее требование суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, может быть подвергнуто штрафу.

Вместе с тем суд не вправе отказать в иске лишь в связи с тем, что истец не знает какие-то существенные для дела обстоятельства, или из-за того, что представленный им доказательственный материал недостаточен. В таких случаях согласно действующему законодательству (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ) в ходе подготовки дела к судебному разбирательству он вправе указать истцу на недоказанность определенных фактов, приняв надлежащие меры к истребованию соответствующих средств доказывания, в противном случае решение будет отменено вышестоящим судом на основании ч. 1 или ч. 2 ст. 362 ГПК РФ.

Важно отметить, что соблюдение сроков исковой давности необходимо для того, чтобы сохранить возможность осуществления исковой защиты права, возможность использовать иск как средство защиты права. Поэтому у заинтересованного лица может быть право на предъявление иска и одновременно отсутствовать право на удовлетворение иска. Так, истечение срока исковой давности является основанием для отказа в иске, поскольку у истца нет права на удовлетворение иска².

В силу пункта 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, включая право заявить в суде об истечении срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре (пункт 2 статьи 199 ГК РФ), а заявление, например сделанное третьим лицом, не является основанием для применения судом исковой давности. В этой связи важно отметить, что существенной новеллой ГПК РФ 2002 г. является введение обязательной стадии предварительного судебного заседания. Законодатель четко установил не только цели предварительного судебного заседания, одной из которой как раз и является исследование фактов пропуска исковой давности, но и перечислил возможные действия сторон: представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства (ст. 152 ГПК РФ). Очевидно, что решение суда об отказе в иске как акт осуществления правосудия должно быть законным и обоснованным (ст. 195 ГПК РФ).

Право на иск в процессуальном смысле (право на предъявление иска) отличается от права на иск в материально-правовом смысле (право на удовлетво-

¹ Руденко Е. Взаимосвязь двух правомочий: процессуальной стороны и материально-правовой стороны права на иск // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. № 8. С. 40-52.

² См.: п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // СПС Консультант Плюс.

рение иска) по основаниям возникновения и реализации указанных правомочий. Возникновение и реализация права на предъявление иска зависит от обстоятельств процессуально-правового характера (например, подведомственность, подсудность и т.п.). Возникновение и реализация на удовлетворение иска обусловлены как материально-правовыми, так и процессуальными фактами. Кроме этого, право на предъявление иска отличается от права на его удовлетворение также по субъекту, правомочному устанавливать наличие или отсутствие соответствующего права¹.

Наличие или отсутствие права на иск в процессуальном смысле проверяется, по общему правилу, судьей единолично при возбуждении гражданского дела. Наличие или отсутствие права на иск в материально-правовом смысле проверяется только судом в коллегиальном составе путем рассмотрения дела по существу в стадии судебного разбирательства².

И, наконец, право на предъявление иска и право на удовлетворение его различаются по характеру юридических последствий, которые наступают в случае отсутствия или ненадлежащей реализации того или иного правомочия.

Отсутствие права на предъявление иска или его ненадлежащая реализация в зависимости от времени обнаружения влекут отказ в принятии искового заявления в стадии возбуждения гражданского дела; прекращение производства по делу либо оставление иска без рассмотрения в стадии судебного разбирательства.

Отсутствие же права на удовлетворение иска влечет вынесение решения об отказе в удовлетворении иска. Различия в указанных выше последствиях проявляется в том, что отсутствие права на иск в процессуальном смысле означает отсутствие права на процесс, что оформляется соответствующим определением судьи или суда³.

Отсутствие же у заинтересованного лица права на иск в материально-правовом смысле означает отсутствие права на получение защиты, что оформляется решением суда как актом правосудия.

Указанные выше различия обуславливают важнейшие практические выводы и рекомендации, заключающиеся в недопустимости отказа в принятии искового заявления, прекращения производства по делу или оставление искового заявления без рассмотрения по соображениям материально-правового характера.

Подводя итог рассматриваемой главе, можно сделать следующие выводы: к числу общих юридических условий, определяющих возникновение права на обращение в суд, относятся процессуальная правоспособность и подведомственность. Иные предпосылки, фактические условия, относимые к числу правообразующих при обращении в суд, таких функций не выполняют. Они либо носят специальный характер, либо играют роль правопрекращающих юридических фактов.

Процессуальная правоспособность и подведомственность отличаются тем, что носят характер наиболее общих юридических условий для возникновения права на обращение в суд по любому гражданскому делу. Право на обращение в

¹ Мотовиловкер Е.Я. Указ. раб. С. 29-38.

² Сахнова Т.В. Указ. раб. С.153.

³ Эппель О.П. Указ. раб. С.156.

суд может быть только у лица, наделенного процессуальной правоспособностью. Лицо не правоспособное такой возможности лишено, и поэтому говорить о праве на обращение в суд не правоспособных субъектов вряд ли стоит.

Подведомственность является также необходимым юридическим условием возникновения права на обращение в суд. Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования права на обращение в суд. Правоспособность без подведомственности не может привести к возникновению данного права. В связи с этим интересно обоснованное Г.Л. Осокиной понимание подведомственности как главной предпосылки права на судебную защиту. Однако только с подведомственностью связывать право на обращение в суд за судебной защитой вряд ли возможно.

Наличие или отсутствие этих процессуальных фактических обстоятельств выясняется судьей при рассмотрении требования возбудить дело.

Отсутствие предпосылок права на предъявление иска означает отсутствие самого права на предъявление иска, следовательно, отсутствие корреспондирующей этому праву обязанности судьи возбудить гражданское дело, а поэтому влечет отказ в принятии искового заявления или прекращение производства без права повторного обращения заявителя в суд к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям (п. 3 ст. 134, п. 1, 2 ст. 220 ГПК РФ).

Несоблюдение условий реализации права на предъявление иска при наличии у заинтересованного лица права на процесс означает несоблюдение установленного законом порядка его реализации, что обуславливает иной характер последствий.

Глава 6. Некоторые актуальные вопросы современного состояния права на иск в условиях правового государства

§ 6.1. Право на иск иностранных граждан в Российской Федерации (России) и в практике зарубежных государств

Под международным гражданским процессом в науке международного частного права понимается система норм, регулирующая деятельность суда и других юрисдикционных органов при рассмотрении гражданско-правовых дел, осложненных иностранным элементом¹.

Однако международное гражданское право регулирует не только вопросы, связанные с международными отношениями, но и ситуации, связанные со взаимодействием государственных органов РФ с иностранными органами и международными организациями. Основы таких ситуаций заложены в ГПК РФ, который в соответствии со ст. Конституции РФ основан на ратифицированных международных актах и не может противоречить им.

Примером такой ситуации может служить обращение отца – гражданина или подданного иностранного государства о возможности общаться с ребенком, который проживает на территории РФ с матерью – гражданкой РФ. Тогда органы опеки и попечительства РФ обращаются в аналогичные органы данного иностранного государства с запросом о личных данных иностранного гражданина, его положении и условиях жизни². Именно порядок обращения и регулируется процессуальными нормами.

Из этого можно сделать вывод, что международные процессуальные отношения – такие отношения, которые осложнены участием в них иностранных субъектов, будь то физическое или юридическое лицо, а также государственные органы.

Данную сферу деятельности регулирует большое число международных договоров. Среди них Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 года, Конвенция о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам 1970 года, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года, Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств – участников Содружества 1998 года. Российская Федерация является участником этих соглашений, на их основе разработано национальное процессуальное законодательство.

Верховный Суд в своих разъяснениях неоднократно обращал внимание нижестоящих судов на необходимость при рассмотрении гражданских дел учитывать положения, содержащиеся в международном праве. Если международный договор был ратифицирован, официально опубликован и не требует издания дополнительных внутригосударственных нормативных актов для применения,

¹ Федосеева Г.Ю. Международное частное право: Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2007. С. 305.

² Там же. С. 306.

то положения такого договора действуют непосредственно и способны отменить правила, содержащиеся в законе¹.

Основным принципом, на основе которого действуют иностранные граждане в РФ, является принцип национального режима. Это означает, что иностранные граждане могут обращаться за судебной защитой наравне с российскими гражданами и юридическими лицами (статья 398 ГПК). Они могут предъявлять иски, изменять основание иска, цену иска, представлять доказательства, заявлять ходатайства и иметь другие права, предусмотренные гражданским процессуальным кодексом РФ. Они могут вести свои дела лично или через представителей, представителями также могут выступать консулы данного иностранного государства. Однако для защиты прав граждан и юридических лиц России устанавливаются некоторые ограничения в отношении иностранных лиц. Данные реторсии устанавливаются исключительно Правительством РФ в соответствии с национальным законодательством.

В отношении прав граждан РФ на территории иностранного государства необходимо учитывать, что отдельными странами могут устанавливаться нормы, отличающие права собственных граждан и иностранцев. Например, законодательством Аргентины предусмотрена необходимость внесения денежного залога при обращении в суд иностранца².

В соответствии с Конвенцией стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993, статья 1 граждане стран-участниц Конвенции, а также другие лица, проживающие на ее территории, имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуру и иные учреждения других договаривающихся стран, к компетенции которых относятся гражданские, семейные и уголовные дела, могут выступать в них, подавать ходатайства, предъявлять иски и осуществлять иные процессуальные действия на тех же условиях, что и граждане данной страны.

В качестве основного принципа, свойственного всем правовым системам государств, при рассмотрении субъективного права на иск используется возможность в качестве условия возникновения права на иск применение угрозы нарушения прав и законных интересов истца.

Анализируя судебную практику США, можно отметить, что там нет четкого отграничения права на иск в материальном смысле и в процессуальном плане, что существенно отличается от подхода российского законодательства.

Совершенно другой подход существует в ФРГ. Для подачи искового требования необходимо указание истцом тех прав, которые были нарушены. При этом достаточно того, что факт нарушения прав вытекал из содержания составленного им искового заявления.

Исходя из законодательства и судебной практики США, можно выделить следующие условия, при которых возникает субъективное право на иск. Во-первых, это причинение фактического ущерба истцу, при этом нарушенный или оспоренный интерес должен быть действительным, а не предполагаемым, а так-

¹ Международное право в судебной практике России: гражданское и административное производство // Российская юстиция. 2003. № 11. С.4.

² Мартышева Н.И. Правовое положение российских граждан за границей: вопросы и ответы / Н.И. Мартышева, И.О. Хлестова. М.: Юрист, 1994. С. 45.

же конкретным. Также должна иметься причинно-следственная связь между вредом и обжалуемым поведением, то есть причинение вреда не должно быть следствием вмешательства третьих лиц или непреодолимой силы. Наконец, возможность исправления ущерба в случае удовлетворения иска не должна быть спекулятивной¹.

Праву на иск свойственны некоторые общие черты, которые прослеживаются в законодательной практике многих государств. В частности, это связь между правом на иск и возможностью его применения в будущем, а также вопрос о наличии юридической заинтересованности, который является вопросом как права, так и факта².

Особенностью гражданского процесса иностранных государств является влияние римского права, на основе которого сформировалась континентальная правовая система. Поэтому для нее характерно деление права на частное и публичное, кодификация законодательства, абстрактность правовых норм, наличие развитой теории права³. Для англосаксонской правовой семьи свойственно наличие судебного прецедента в качестве основного источника права. Здесь отсутствует деление права на публичное и частное. Его заменяет деление на «общее право» и «право справедливости». Нет резко выраженного деления права на отрасли, поскольку суды могут разбирать разные категории дел: публичноправовые и частноправовые - гражданские, торговые, уголовные, а также по причине отсутствия кодексов европейского типа⁴.

Интерес представляет правовая система США. Изначально Соединенные Штаты относились к англосаксонской правовой семье. Однако по мере развития статутного права законодатель США разработал множество кодифицированных актов в гражданской, уголовной, процессуальной и иных отраслях. Был введен запрет на использование английских судебных прецедентов. Но в настоящее время переход США в романо-германскую правовую систему еще не состоялся.

Учитывая объединение правовых семей, ученые выделяют две формы исторически сложившихся типа гражданского судопроизводства: инквизиционный и состязательный. Инквизиционный тип характерен для системы континентального права, а состязательный – для англосаксонской правовой системы. Данные формы отличаются друг от друга источником права, кодификацией правил об отправлении правосудия, отдельными принципами гражданского процесса, степенью формализованности и дифференциации, наличием специализированных институтов (например, в англосаксонском праве – суд присяжных, групповые иски; в континентальной системе – конструкция превентивного иска). И.В. Решетникова указывает, что отличительным признаком двух типов процесса является положение суда и сторон в процессе, которое обуславливает специфику судебного доказывания⁵.

¹ Михайлова К.А. Право на обжалование нормативного правового акта. Право на иск в законодательстве зарубежных стран // ЕврАзЮж. 2010. № 2 (33).

² Там же.

³ Борисов Г.А. Теория государства и права: Учебник. Белгород: Изд-во БелГУ, 2007. С. 148-149.

⁴ Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2001. С.203.

⁵ Решетникова И.В. Доказательственное право Англии и США. М., 1999. С. 20.

Теперь следует рассмотреть типы гражданского судопроизводства для выделения положительных и отрицательных черт каждого из них.

Состязательный тип гражданского судопроизводства отличается пассивной ролью суда в обеспечении процесса, высокой степенью активности сторон, именно сторонам принадлежит инициатива ведения дела в суде, также они обладают возможностью контролировать процедуру исследования доказательств и вообще процесс на всех его стадиях. Суд выступает в качестве стороннего наблюдателя за ходом процесса, в его задачи входит оценить те доказательства и ходатайства, которые предоставили ему стороны, далее вынести соответствующее решение в пользу одной из сторон. Также суд участвует в обеспечении порядка в зале судебного заседания, соблюдения процедуры и принципа равенства сторон, а также разрешает возникшие процессуальные споры сторон. Стороны осуществляют подготовку дела к судебному разбирательству через своих адвокатов. Они собирают доказательства, решают вопрос о вызове свидетелей, обмениваются необходимыми документами, назначают экспертизы. Стороны практически сами проводят слушание дела, так как суд выносит только итоговое решение после представления ему всех доказательств и ходатайств, проведения экспертиз и допроса свидетелей.

Отличительными чертами ведения дела помимо названных являются следующие: допрос свидетелей строится в два этапа, процесс ведется «партизанскими правилами» - процессуальные правила, позволяющие сторонам использовать все доступные им средства для отстаивания своей позиции и отклонения судом доказательств противника, присутствие личных средств доказывания, способных оказать на судью необходимое психологическое воздействие, действует принцип формальной истины – разрешение судом дела на основе представленных доказательств, а не исследованием обстоятельств дела¹.

Инквизиционный (следственный) процесс предполагает активную роль судьи в исследовании материалов дела. Инквизиционный характер состоит в подготовительной стадии – судья наравне со сторонами изучает представленные доказательства и формирует собственное мнение. По сравнению с состязательным типом в следственном процессе стороны пассивны, основную роль в рассмотрении и разрешении дела играет суд. Суд контролирует собирание доказательств, определяет предмет доказывания, решает вопрос о назначении и проведении экспертиз, руководит исследованием доказательств в судебном заседании. Сторонам предоставлены распорядительные полномочия – отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, а также совершение ряда процессуальных действий – заявлять ходатайства, отводы.

Специфическими чертами следственного процесса являются необходимость представительства сторон профессиональными юристами (адвокатская монополия), опосредованность всех правоотношений, возникающих в процессе, судом (вопросы задаются не напрямую, а через суд, стороны обмениваются документами также через суд), отсутствие контроля сторон над дачей свидетельских показаний, наделение суда правом обязать стороны представить дополнительные доказательства, назначить проведение дополнительной экспертизы,

¹ Здрок О.Н. Гражданский процесс зарубежных стран: Учебное пособие. М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2005. С. 20-21.

возможно отложение разбирательства в силу необходимости дополнения материалов дела¹.

Американский ученый К. Осаке выделяет некоторые иные черты следственного процесса, в частности, субъективный стандарт доказывания, применение института судебного поручения, наделение апелляционного суда правом проверки фактической стороны дела, право суда выйти за пределы исковых требований, неразглашение особого мнения судей, допущение гражданского иска в уголовном судопроизводстве и ряд других².

Особенностью современного состояния гражданского процесса зарубежных государств состоит в сближении двух типов отправления правосудия. Континентальная система носит смешанный характер и сочетает инквизиционный и состязательный процессы. Англосаксонская модель также воспринимает некоторые черты инквизиционного процесса.

Объективный процесс сближения правовых систем актуализировал идею унификации процессуальных правил и процедур (создания общего наднационального регламента). В рамках Евросоюза была предпринята попытка разработать единый Европейский процессуальный кодекс. Однако участники рабочей группы пришли к выводу о практической невозможности на данном этапе найти оптимальную для всех государств форму организации гражданского процесса, в связи, с чем речь может идти только о гармонизации регламентов (выработке транснациональных принципов процесса и внедрении их в национальное законодательство)³.

Что касается проблем реализации права на судебную защиту в практике иностранных государств, то право на иск выступает доминирующим понятием. Иск понимается в двух формах: как обращение к государству и как акт, направленный на возбуждение производства и вынесения решения по делу вообще, безотносительно к его содержанию⁴.

Однако национальное законодательство устанавливает определенные условия существования права на иск (по немецкой терминологии – допустимости иска). К ним относятся наличие у лица юридической заинтересованности, процессуальная дееспособность, соблюдение правил подведомственности и подсудности, отсутствие окончательного решения по спору, тождественного иска в производстве, договора сторон о передаче дела в третейский суд⁵. Также устанавливаются условия реализации права на иск, такие как уплата государственной пошлины, соблюденная форма искового заявления, необходимое количество копий, обеспечение судебных расходов. Несоблюдение предпосылок права на иск влечет отказ в возбуждении производства или вынесение процессуального решения об отклонении иска как недопустимого. В идеале проверка соблюдения всех предпосылок возложена на суд, однако в англосаксонской системе часть норм носит диспозитивный характер – применяются по ходатайству заинтересо-

¹ Здрок О.Н. Гражданский процесс зарубежных стран: Учебное пособие. М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2005. С. 22-23.

² Осаке К. Сравнительное правоведение в схемах: Общая и Особенная части. С. 355-364.

³ Здрок О.Н. Гражданский процесс зарубежных стран: Учебное пособие. М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2005. С. 25.

⁴ Там же. С. 137.

⁵ Там же. С. 137.

ванных лиц. Императивные нормы (о соблюдении подведомственности, подсудности) проверяются судом на стадии возбуждения гражданского дела.

Одной из предпосылок права на иск является заинтересованность лица, это находит выражение в таком основании аннулирования иска, как возбуждение спора истцом, не имеющим к нему никакого основания. Критерием заинтересованности лица является нарушение его прав и законных интересов, наличие правового конфликта по принципу – «нет нарушения интереса – нет иска»¹.

Таким образом, между странами континентальной и англосаксонской правовыми системами присутствуют диаметрально противоположные различия. Так, разница в активности и пассивности суда и сторон, в способах обеспечения иска, процедуре исследования доказательств, институте представительства, осуществлении руководства судебным процессом. Однако в условиях современной глобализации различия сглаживаются и каждая из систем занимает у противоположной какие-либо черты и признаки. Поэтому была предпринята попытка создать единый процессуальный кодекс стран Евросоюза. Однако она оказалась безуспешной, так как современные государства еще не готовы к появлению единой правовой системы.

Что касается правового положения иностранных граждан в РФ и их права на защиту своих гражданских прав, то они находятся в РФ по принципу национального режима. Иностранные граждане вправе обращаться за судебной защитой наравне с российскими гражданами и юридическими лицами. Они могут предъявлять иски, изменять основание иска, цену иска, представлять доказательства, заявлять ходатайства и иметь другие права, предусмотренные гражданским процессуальным кодексом РФ. Они могут вести свои дела лично или через представителей, представителями также могут выступать консулы данного иностранного государства. Что касается положения российских граждан в иностранном государстве, то в некоторых странах могут устанавливаться некоторые ограничения, например, уплата дополнительной государственной пошлины при обращении в суд с иском.

Таким образом, мировое сообщество стремится разработать унифицированное законодательство для единообразного регулирования правоотношений на территории политических объединений, однако, правовая система, которая складывалась веками, иногда не допускает такого подхода.

§ 6.2. Проблемы, связанные с иском, как способом защиты прав граждан в гражданском судопроизводстве и способы их устранения

В настоящее время Гражданский процессуальный кодекс РФ служит довольно практичным и эффективным кодифицированным источником гражданского процессуального права для его правоприменителей – судей.

Существуют проблемы в применении отечественного гражданского процессуального закона, хотя если сравнивать с предыдущим гражданским процес-

¹ Здрок О.Н. Гражданский процесс зарубежных стран: Учебное пособие. М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2005. С.139.

суальным законом страны, то такие проблемы являются довольно не существенными.

Если обратиться к европейскому опыту построения источников гражданского процессуального права, то можно сделать вывод о том, что некоторая процессуальная несовершенство и массивность по содержанию источников европейских государств (Франции, Германии и др.) послужило тому, что схожие по сути нормы процессуального права этих государств, в которых господствует нормы романо-германского права, привело к унификации, а зачастую и к созданию новых норм права в других европейских государствах. В этой части Россия не исключение.

Процедура разрешения споров реализуется в процессуальном законодательстве – гражданском процессуальном или арбитражном процессуальном законодательстве. Процессуальные кодексы и правила судопроизводства европейских стран – главные, но не единственные источники регулирования процессуальных отношений. Как правило, самостоятельными законами регулируются вопросы государственной пошлины, представителей и др.¹

В этой связи, в других нормах материального права содержатся процессуальные нормы. Так, немало норм гражданского процессуального права содержится в: Семейном кодексе РФ (ст. ст. 7, п. 1; 8; 11, п. 3; 28; 49; 52, п. 1; 70, п.п. 1, 2; 72; 73; 76; 78; 79; 106; 108; 125 и др.), еще в римском частном праве брачно-семейные отношения регулировались нормами права поскольку, постольку, возникали в связи с заключением брака; Трудовом кодексе РФ (ст.ст. 382, 383, 390 - 394, 397 и др.), а также в иных федеральных законах. И включение норм гражданского процессуального права в иные, кроме ГПК РФ, федеральные законы, очевидно, вызывается объективными причинами, связанными с многообразием дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства, и их особенностями.

Однако это зачастую порождает серьезные недостатки законодательного регулирования гражданских процессуальных правоотношений и проблемы в применении таких законодательных актов, поскольку при включении норм гражданского процессуального права в различные федеральные законы не всегда учитываются принципиальные положения законодательства о гражданском судопроизводстве.

С учетом сложившейся судебной практики можно сделать вполне определенный вывод: аналогия закона или аналогия права в гражданском судопроизводстве возможна и необходима при выработке судом не урегулированных федеральным законом процедур рассмотрения каких-либо категорий дел, не укладывающихся в общую процедуру, при совершении определенных процессуальных действий, при составлении процессуальных документов и т.п.

Однако возможно пойти по другому пути, включить в гражданский процессуальный закон отсылочные диспозиции нормы материального права государства (Семейного кодекса, Гражданского кодекса, Земельного кодекса и др.), для большей унификации и практической эффективности их применения представителями судебной власти.

¹ Варфоломеев В.В. Исторические аспекты института судебной защиты гражданских прав. М.: Юрист, 2007. С. 53-61.

Что же касается других источников права, например, в силу ч.4 ст. 15 Конституции РФ источниками права могут служить общепризнанные принципы и нормы международного права, то их необходимо применять в конкретных обстоятельствах, не включая в нормы гражданского процессуального законодательства. И при осуществлении судебной защиты, государственный суд наряду с нормами национального права, также вправе применять общепризнанные принципы и нормы международного права.

Таким образом, влияние римского частного права на европейское право и право России проявляется, прежде всего, в воздействии обычаев и норм Рима на процессуальные институты – искового производства.

До настоящего времени, как в России, так и других европейских государствах, наиболее важной проблемой гражданского права и гражданского процесса остается процесс дальнейшей унификации норм права и усовершенствования судебной защиты, гражданских прав.

Можно говорить о том, что нынешние нормы российского гражданского права и гражданского процесса, а также европейского права, были взяты в ходе рецепции из римской цивилистики, а впоследствии унифицированы, перестроены под конкретные историко-этнические и государственные особенности, с тем, чтобы названные правовые институты могли прижиться, и посредством иска как требования, могли эффективно охранять права и осуществлять защиту гражданских прав и законных интересов.

Среди проблем, существующих в сфере реализации права на иск можно отметить недостатки законодательного регулирования реализации права на иск. Процедура разрешения споров реализуется в гражданском процессуальном законодательстве. Процессуальные кодексы и правила судопроизводства европейских стран – главные, но не единственные источники регулирования процессуальных отношений. В этой связи, в других нормах материального права содержатся процессуальные нормы. Так, немало норм гражданского процессуального права содержится в: Семейном кодексе РФ, Трудовом кодексе РФ, а также в иных федеральных законах. Однако это зачастую порождает серьезные недостатки законодательного регулирования гражданских процессуальных правоотношений и проблемы в применении таких законодательных актов, поскольку при включении норм гражданского процессуального права в различные федеральные законы не всегда учитываются принципиальные положения законодательства о гражданском судопроизводстве.

Заключение

Проведённое исследование позволяет сделать ряд практических выводов.

Право на судебную защиту является одним из базовых прав граждан. Оно урегулировано как национальным, так и международным законодательством. Базовыми международными документами является Европейская конвенция о защите прав и основных свобод 1950 и Международный пакт о гражданских и политических правах 1966. В них урегулировано право всех граждан на справедливое судебное разбирательство, право на обращение в суд, а право на иск становится отражением концепции «широкого понимания права на обращение в суд как субъективного права любого лица, не связанного с чрезмерно сложным фактическим составом».

Одной из основных категорий гражданского процесса является понятие «защита». В большинстве исследований «защита» связывается с действиями ответчика в процессе судебного рассмотрения спора, однако такой подход является неоправданно узким. В гражданском процессе категория защиты равно применима как к истцу, так и к ответчику. Однако грани данного применения различаются. Защита истца – инициативная, первичная: возникшая как реакция на заявленную истцом позицию. Как правило, защита истца не исследуется в качестве самостоятельной категории. Наиболее часто в правовых исследованиях применяется подход, в соответствии с которым категория защиты исследуется на примере иска – как одного из центральных понятий гражданского процессуального права и как наиболее комплексного проявления защиты истца.

Проблемы теории иска являются одной из центральных и проблем исследования в гражданском процессуальном праве. Иском начинается гражданский процесс, им определяются его ход и рамки, наконец, решением по иску завершается судебное разбирательство.

Основное количество гражданских дел в судах общей юрисдикции рассматривается в рамках искового производства. Таким образом рассматриваются дела, возникающие из гражданских, семейных, жилищных, трудовых и иных правоотношений. Следовательно, исковое производство – основной вид гражданского судопроизводства, где главным инструментом его возбуждения является иск. Также исковое производство является составной частью более широкого права, установленного Конституцией РФ – право граждан на судебную защиту нарушенных или оспариваемых прав (статья 46 Конституции РФ). Иск служит средством защиты нарушенного права и в то же время является средством возбуждения деятельности суда.

Исковое производство является универсальным по своей юридической природе. Процессуальный регламент рассмотрения дел искового производства применим не только к делам, отнесенным к данному виду производства, но и к делам, рассматриваемым в производстве из публичных правоотношений, в особом производстве, в определенной степени – в других производствах, предусмотренных ГПК РФ. Поэтому изучение искового производства позволяет одновременно получить информацию и понять основные правила рассмотрения практически всех дел, подведомственных судам общей юрисдикции.

Именно этим и объясняется актуальность выбранной темы. Исковое производство является основным способом защиты нарушенного субъективного права. В современном мире невозможно представить жизнь без урегулирования в судебном порядке возникших споров о праве, которые разрешаются в соответствии с законодательством РФ и международным законодательством. Для споров гражданской подсудности характерен именно исковая форма защиты права. Исковая форма – форма, в которой происходит защита нарушенного или оспоренного права. Для исковой формы характерны некоторые особенности. Так, в исковой форме присутствуют материально-правовые требования, происходящие из нарушенного права и подлежащее защите, присутствие спора о субъективном праве и наличие двух сторон с противоположными интересами.

Институт реабилитации уходит своими корнями глубоко в историю. На современном этапе реабилитация является частью системы по обеспечению прав и свобод человека в правовом государстве.

До введения в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации отсутствовало законодательное определение сущности реабилитации, из-за чего в теории и на практике складывались различные подходы к ее пониманию. Прекратившие свое действие с 1 июля 2002 года Основы уголовного судопроизводства СССР и УПК РСФСР от 20 января 1961 года не содержали определение реабилитации, хотя сам термин употреблялся дважды: в ст. 5 Основ уголовного судопроизводства, ст. 5 УПК РСФСР, где речь шла о запрете прекращать уголовное дело, несмотря на наличие к тому законных оснований, если производство по делу необходимо для реабилитации умершего (п. 8 ст. 5), и в ст. 385 УПК РСФСР, где разъяснялось, что смерть осужденного не препятствует возобновлению о нем дела по вновь открывшимся обстоятельствам в целях реабилитации этого осужденного. При этом значение данного слова в самом законе не разъяснялось. Однако, сам термин «реабилитация», был вплетен многими нитями в правовую ткань и социальную жизнь российского общества¹.

Одна из задач уголовного судопроизводства – защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод, что, безусловно, отвечает нравственной позиции общества². Однако лиц, которые обращаются в суд за признанием права на реабилитацию, мало. Это можно объяснить тем, что большинство населения юридически безграмотно, а не тем, что органы предварительного расследования стали меньше привлекать к уголовной ответственности невиновных.

Совершение преступления неизбежно влечет за собой причинение вреда – как материального ущерба, так и морального вреда (если речь идет о физических лицах). И, безусловно, возмещение вреда, причиненного преступлением, является центральной и, может быть, наиболее важной проблемой правоприменительной практики.

Право на возмещение вреда имеет любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу.

¹ Ильютченко Н.В. Возмещение ущерба причиненного личности в уголовном процессе незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1995. С. 131.

² Курченко В.Н. Условия возмещения вреда в порядке реабилитации: выводы из практики / В.Н. Курченко, О.А. Лукьянова // Уголовный процесс. 2010. № 6. С.12.

В принципе любое следственное действие становится принудительным, если привлекаемое к участию в нем лицо не выполняет возложенную на него процессуальную обязанность (не выдает отыскиваемую следователем вещь при обыске или выемке, отказывается от освидетельствования и т.д.), но если следователь незаконно применяет ту или иную меру принуждения в ходе производства по делу, то государство возмещает причиненный лицу ущерб независимо от вины причинителя этого ущерба. То же самое относится к прокурору, дознавателю и суду.

В случае незаконного применения мер процессуального принуждения (например, задержания) обвиняемый должен получить компенсацию за причиненный ему вред и в тех случаях, когда вынесен обвинительный приговор.

В рамках возмещения морального вреда в процессе уголовно-процессуальной реабилитации реабилитируемому предоставлено право обратиться с требованием сделать сообщение о реабилитации в средствах массовой информации, если сведения о задержании реабилитируемого, заключении его под стражу, временном отстранении его от должности, применении к нему принудительных мер медицинского характера, об осуждении и иных примененных к нему незаконных действиях были опубликованы в печати, распространены по радио, телевидению или в иных средствах массовой информации. В случае смерти реабилитированного право на заявление такого требования переходит к его близким родственникам или родственникам, перечисленным в п. 4 ст. 5 УПК РФ.

В настоящее время право личности на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействиями) органов государственной власти или их должностных лиц, закреплено в ст. 53 Конституции РФ. Данное конституционное право граждан разработано с учетом общепризнанных норм и принципов международного права и международных договоров Российской Федерации. Так, в соответствии с ч. 5 ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), ратифицированной Государственной Думой РФ 20 февраля 1998 г., «каждый, кто стал жертвой ареста или задержания, произведенных в нарушение положений данной статьи, имеет право на компенсацию, обладающую исковой силой»¹. Статья 3 Протокола № 7 к этой же Конвенции включает в число субъектов, обладающих таким правом, не только незаконно арестованных на досудебных стадиях уголовного процесса, но и жертв судебных ошибок. Аналогичное правило закреплено в ч. 5 ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г., в ч. 1 ст. 14 Конвенции против пыток и других жестоких и бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г. и в других международных актах. Таким образом, реабилитация регулируется не только внутрисудебным правом, но и международными договорами.

Выход преступности за пределы национальных границ, транснациональный характер значительного числа преступлений повлекли за собой расширение международного сотрудничества в сфере борьбы с преступностью, в частности по вопросам защиты прав потерпевших, возмещения им вреда, причиненного преступлениями. Поэтому международное сообщество разрабатывает нормативные правовые акты для регулирования данных вопросов.

¹ Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 // СПС «Консультант».

Права гражданина в современном демократическом обществе должны находиться под строгой защитой государства. В свете этого вопросы защиты прав личности в уголовном процессе представляют значительный интерес и, безусловно, актуальны, ввиду возможности практической реализации прав граждан посредством нормативных механизмов, содержащихся в уголовно-процессуальном законодательстве. Следственная и судебная практика в современном уголовном процессе России не исключает ошибок в деятельности органов следствия и суда. Наряду с ошибками имеют место и злоупотребления со стороны органов уголовного преследования и суда. В целях совершенствования законодательства о возмещении вреда, причиненного личности в уголовном процессе в результате незаконного или необоснованного привлечения к уголовной ответственности, некоторые ученые предлагают ввести ответственность должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда перед государством в порядке регресса. Взыскание государством в порядке регресса сумм, выплаченных в счет возмещения вреда, причиненного незаконными действиями должностных лиц и органов в уголовном процессе, возможно лишь в случае, если этот вред причинен преступными действиями, за которые должностное лицо осуждено по ст. 299 УК РФ (привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности) или ст. 301 УК РФ (незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей), либо по ст. 305 УК РФ (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта).

Складывающаяся в связи с этим ситуация порождает необходимость в восстановлении имущественных и иных прав реабилитированного лица. Именно это и обусловило необходимость возникновения в уголовно-процессуальном законодательстве института возмещения имущественного и морального вреда, восстановления нарушенных прав и свобод лица в связи с его незаконным (необоснованным) арестом, осуждением и другими нарушениями его законных интересов и прав.

Влияние римского частного права на европейское право и право России проявляется, прежде всего, в воздействии обычаев и норм Рима на процессуальные институты – искового производства.

До настоящего времени, как в России, так и других европейских государствах, наиболее важной проблемой гражданского права и гражданского процесса остается процесс дальнейшей унификации норм права и усовершенствования судебной защиты гражданских прав.

Можно говорить о том, что нынешние нормы российского гражданского права и гражданского процесса, а также европейского права, были взяты в ходе рецепции из римской цивилистики, а впоследствии унифицированы, перестроены под конкретные историко-этнические и государственные особенности, с тем, чтобы названные правовые институты могли прижиться, и посредством иска как требования, могли эффективно охранять права и осуществлять защиту гражданских прав и законных интересов.

На сегодняшний день согласно ст.1084 ГК РФ вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении обязанностей военной службы, возмещается по правилам, предусмотренным главой 59 ГК РФ, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности. Объем и ха-

рактик возмещения этого вреда военнослужащим определен в ст.16 и 18 ФЗ «О статусе военнослужащих» № 76-ФЗ от 27 мая 1998 года. Ст.4 ГК РФ устанавливается, что акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие после введения их в действие, только в случаях, когда это прямо в нем указано. ФЗ «О статусе военнослужащих» № 76-ФЗ от 27 мая 1998 года норм, распространяющих его действия на отношения, возникшие до его принятия, не содержит. В период с 22 января 1993 года по 27 мая 1998 года действовал Закон РФ «О статусе военнослужащих» № 4338-1, в котором также была предусмотрена страховая выплата в виде единовременного пособия при получении увечья военнослужащими в связи с исполнением ими обязанностей военной службы (ст.16, 18). Закон РФ № 4339-1 так же не содержал норм, распространяющих его действие на отношения, возникшие до его принятия. До 22 января 1993 года обязательное страхование военнослужащих не проводилось.

Возмещение вреда, причиненного нарушением природоохранного законодательства, регулируется Законом от 19 декабря 1991 г. № 2061-1 «Об охране окружающей природной среды» с изменениями и дополнениями, внесенными законами РФ от 21 февраля 1992 г. № 397-1 и от 2 июня 1993 г. № 5076-1. Что же касается возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителей вследствие конструктивных, производственных, рецептурных и иных недостатков продукции, то его порядок регулируется Законом РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей» в редакции Федерального закона от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ¹.

Согласно ст. 1085 ГК РФ при причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение. При определении утраченного заработка (дохода) никакие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, во внимание не принимаются и в возмещение вреда не засчитываются (как и заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья). В случае увечья или иного повреждения здоровья лица, не достигшего 14 лет и не имеющего заработка (дохода), ответственный за причиненный вред обязан возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. По достижении потерпевшим 14 лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из пятикратного МРОТ. В случае смерти потерпевшего (кормильца) право на возмещение вреда

¹ Садиков О.Н. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ.

имеют: а) нетрудоспособные лица, состоявшие на его иждивении или имевшие (ко дню его смерти) право получать от него содержание; б) ребенок умершего, родившийся после его смерти; в) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе; г) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти. Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший (в период ухода) нетрудоспособным, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами. Вред возмещается: а) несовершеннолетним - до 18 лет; б) учащимся старше 18 лет - до окончания учебы (по очной форме обучения), но не более чем до 23 лет; в) женщинам старше 50 лет и мужчинам старше 60 лет - пожизненно; г) инвалидам - на срок инвалидности; д) одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими 14 лет. Вред возмещается этим лицам в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При этом в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и подобные выплаты. Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение (без учета пособий на погребение). Объем и размер возмещения вреда, причитающегося потерпевшему в соответствии с настоящей статьей, могут быть увеличены законом или договором (ст.1085 ГК РФ)¹. Так, возмещение вреда работникам, пострадавшим на производстве, независимо от форм собственности, производится помимо норм ГК РФ, в соответствии с Правилами возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей (утверждены постановлением ВС РФ от 24 декабря 1992 г. № 4214-1), с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 24 ноября 1995 г. № 180-ФЗ².

Несчастливым случаем на производстве следует считать событие, в результате которого работник получил увечье или иное повреждение здоровья при исполнении им обязанностей по трудовому договору (контракту) как на территории организации, так и за ее пределами либо во время следования к месту работы или возвращения с места работы на транспорте организации и которое повлекло необходимость перевода застрахованного на другую работу, временную или стойкую утрату им профессиональной трудоспособности либо его смерть (ст.3 Федерального закона от 24 июля 1998 года № 125-ФЗ «Об обязательном

¹ Бондарь Е.В. Возмещение вреда, причиненного здоровью // Российский налоговый курьер. 2000. № 11.

² Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Часть вторая / Под ред. проф. Т.Е. Абовой и А.Ю. Кабалкина. Юрайт-Издат; Право и закон, 2003.

страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»).

Если на производстве произошел несчастный случай, из-за которого пострадали работники, работодатель обязан расследовать и учесть его, выплатить работникам пособие по временной нетрудоспособности, а в некоторых случаях возместить их расходы на лечение, социальную и профессиональную реабилитацию. Перечень травм, которые расследуются и подлежат учету как несчастные случаи на производстве, приведен в п.3 Положения. В него, в частности, включены травмы, острые отравления, ожоги, тепловые удары и так далее, произошедшие в течение рабочего времени или при следовании к месту командировки и обратно. Работодатель обязан в течение суток сообщить об этом в исполнительный орган ФСС РФ (по месту регистрации в качестве страхователя). Указанные выплаты могут быть произведены как за счет средств Фонда социального страхования (далее - ФСС РФ), если пострадавшие были застрахованы работодателем в соответствии с Федеральным законом № 125-ФЗ, так и за счет собственных средств организации (если такие выплаты не могут быть произведены за счет средств ФСС РФ). Причем за счет работодателя покрываются также расходы по возмещению вреда здоровью в части, превышающей обеспечение по обязательному страхованию. ГК РФ также установлена обязанность лиц, ответственных за вред, вызванный смертью потерпевшего, возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. Пособие на погребение в этом случае в счет возмещения вреда не засчитывается (ст. 1094)¹.

В соответствии со ст.3 ГПК РФ гражданин вправе, в порядке гражданского судопроизводства обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов, в частности с иском о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. Статья 208 ГК РФ предусматривает, что исковая давность не распространяется на требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска. Требование о возмещении вреда будет удовлетворено, так как согласно ст.1084 ГК РФ работник имеет право на возмещение вреда, причиненного его здоровью.

Если жизнь или здоровье были застрахованы, то обязанность страховой компании выплатить застрахованному страховую сумму определяется договором страхования и должна быть исполнена независимо от решения суда по иску гражданина. В этом случае страховая компания не привлекается к участию в судебном процессе².

Кроме того, в суде можно заявить требования о компенсации морального вреда. Законодательством (ст. 151, 1099-1101 ГК РФ, ст. 25 Правил) о возмещении вреда работодателями предусмотрена компенсация морального вреда. В частности, работодатель, виновный в причинении морального вреда, обязан возместить его потерпевшему. Независимо от вины причинителя вреда компенса-

¹ Данилов Е.П. Справочник адвоката: Консультации, защита в суде, образцы документов. М.: Юрайт-Издат, 2004.

² Глянец В. Споры о возмещении вреда здоровью // Рос. юстиция. 1997. № 11.

ция морального вреда осуществляется, когда вред причинен жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности. Компенсация осуществляется в денежной форме. Ее размер определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. Закон особо подчеркивает, что при определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. В соответствии с ст.89 Гражданского процессуального кодекса РФ истцы по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, освобождаются от уплаты судебных расходов в доход государства.

Выполненное исследование позволило на примере рассмотрения случаев привлечения к гражданско-правовой ответственности подразделений ГИБДД органов внутренних дел Российской Федерации за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств показывать, что им присущи общие черты ответственности.

Υὸς ἰαὐτῶν ἄλλοῦ ἰδιωτικῶν ἢ ἀλλοτρίων ἀλλοτρίων :

- во-первых, органы внутренних дел, как участники договорных обязательств, в случае неисполнения или ненадлежащего их исполнения несут ограниченную гражданско-правовую ответственность. Это проявляется в том, что возмещению подлежит лишь реальный ущерб (упущенная выгода, определяемая в соответствии со статьей 15 ГК РФ возмещению не подлежит). Гражданское законодательство исходит из принципа полного возмещения причиненных убытков, ограниченный размер гражданско-правовой ответственности не противоречит статье 400 ГК РФ и является особенностью, присущей договорным отношениям с участием органов внутренних дел Российской Федерации;

- во-вторых, органы внутренних дел Российской Федерации, как участники договорных отношений, несут гражданско-правовую ответственность при наличии виновного поведения в действиях конкретных участников договорных отношений. Органы внутренних дел, как субъекты гражданского права, действующие в рамках определенной организационно-правовой формы, отвечают за вред, причиненный действиями сотрудников при исполнении ими своих служебных обязанностей. Вина сотрудников, как условие ответственности, является виной соответствующего юридического лица. Если участники конкретных отношений предпримут все необходимые меры к пресечению преступных посягательств, тогда указанные действия не могут рассматриваться как виновные и соответственно не будет основания к привлечению к гражданско-правовой ответственности;

- в-третьих, одним из специальных условий привлечения к гражданско-правовой ответственности органа внутренних дел, является установленный компетентным государственным органом (органом дознания, следствия или судом) факт преступного посягательства, закрепленный в установленной процессуальной форме. Указанными органами также должен быть установлен ущерб, причиненный противоправными действиями.

Помимо положений ГК РФ, возмещению вреда посвящены и другие нормативно-правовые акты. В частности, ***Οἱ ἔδοξάν τε καὶ ἡνὸς ἀείψου ἡ ἐπιπέσει ἐν τῷ οὐρανῷ ἀπὸ τοῦ οὐρανοῦ, ἡ ἐπιπέσει ἐν τῷ ἕδασι ἀπὸ τοῦ ἕδασι ἢ ἀπὸ τοῦ ἕδασι***

**Á ñâþ î÷áðáü ÷. 4 ñò. 27.1 ÊÏÁÏ ÐÔ çàèðáüëÿàò, ÷òí áðáü, ìðè÷-
íáííúé íàçàèíííúì ìðèì áíáíéáì ì áð íááñíá÷áíëÿ ìðèçáíáñòáà ìí ááéó íá
ááì éíèñòðàòéáíí ìðááííáðòóáíéè, ìíäèçèèò áíçì áùáíëþ áííðÿéá, ìðá-
áññ ìòðáíííí áðáçááíñèè çàèíííáàòáéíñòáí. Ðíàèèçàòèÿ óéçáííúò ì áð
íàçàèíííúì é ááéñòáéÿì é áñèçéíñòíúò èè ÆËÁÁÁ á ðáì éáò ìðááíñòáá-
éáííáñ ááì éíèñòðàòéáíí-ìðááííáñ ñàòóññ ÿáéÿàòñÿ, ìðè íáèè÷èè óñèí-
áè é áííáðáéííáñ ááèèèò, ìñííááíéáì áéÿ áíçì áùáíëÿ áðáü ìí ñò. 1069 ÆË
ÐÔ.**

В процессе исследования мы также приходим к выводу о том, что необходимо **çàèíííáàòáéíñí òòí÷íèòó ìííÿðèá «íàçàèíííá ìðèáèá÷áíéá é óñèíá-
ííé ìòáàòñòááíííòè»** в п.1 ст. 1070 ГК РФ». Это, на наш взгляд, обусловлено отсутствием легального определения «уголовной ответственности» (в том числе и в действующем УПК РФ) и, как следствие, многочисленностью противоречивых теоретических разработок в науке уголовного права по данному предмету, что не позволяет единообразно выявить субъект и формы причинения вреда гражданину.

Гражданским иск в уголовном судопроизводстве представляет собой основанное на нормах материального права требование физического или юридического лица о возмещении ему вреда, причиненного преступлением, предъявленное к обвиняемому или к лицу, несущему по закону материальную ответственность за его действия, с последующим рассмотрением и разрешением этого требования в ходе судебного разбирательства по уголовному делу.

Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска обеспечивает точное определение размера ущерба, что в ряде случаев влияет на правильность квалификации преступления и назначения наказания, суда. Одновременно, применяя уголовную и материальную ответственность, суд ускоряет восстановление нарушенного имущественного права лица, обеспечивает быстрейшее возмещение ущерба от преступления. Совместное рассмотрение уголовного дела и гражданского иска освобождает суд от необходимости дважды исследовать обстоятельства дела и повторно вызывать в судебное заседание одних и тех же граждан для дачи показаний при разрешении исковых требований в уголовном процессе.

В современных условиях рассмотрение и разрешение гражданского иска в рамках уголовного дела обеспечивает реализацию конституционных принципов уголовного процесса и достижение сформулированного на их основе назначения уголовного судопроизводства, состоящего, помимо прочего, в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений.

Для рассмотрения иска совместно с уголовным делом необходимо наличие определённых оснований и предпосылок. К которым относятся:

- 1) правомочность суда на производство по гражданскому иску;
- 2) правоспособность, дееспособность, уполномоченность заявителя гражданского иска;
- 3) предъявление гражданского иска по возбужденному уголовному делу;
- 4) отсутствие в производстве у суда тождественного гражданского иска;

5) отсутствие судебного решения, вступившего в законную силу, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Общие и специальные предпосылки раскрывают содержание гражданского иска, служат юридическими ориентирами для правоприменительных органов. Все они без исключения важны и обязательны, а установление в процессе дознания, предварительного и судебного следствия их фактического наличия предопределяет виды разрешения гражданского иска по существу.

Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, а также лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства - прокурором.

Следует сказать, что производство по гражданскому иску в уголовном деле предполагает наличие противостоящих друг другу субъектов процессуальной деятельности - истца и ответчика.

Согласно УПК РФ гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением.

В качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением.

Рассмотрев понятие права на иск как средство защиты прав и интересов граждан необходимо сделать основные выводы. Так, на развитие в России права граждан на иск большое влияние оказало римское частное право. По римскому праву иск включал все право с настоящими и будущими притязаниями. Право на иск не было следствием нарушенного права, а возникало только тогда, когда существовал предусмотренный законом иск, призванный защитить именно это нарушенное право.

Можно говорить о нескольких основных концепциях понятия иска.

Во-первых, выделение права на иск в материально-правовом и процессуально-правовом смысле (М.А. Гурвич и др. ученые). Иск в процессуальном смысле - обращенное в суд первой инстанции требование о защите своих прав и интересов. В этом аспекте иск есть средство возбуждения гражданского процесса. Иск в материальном смысле - право на удовлетворение своих исковых требований.

Во-вторых, ряд ученых – правоведов (А.А. Добровольский и др.) рассматривали иск в качестве единого понятия, состоящего из двух сторон: материально-правовой и процессуально-правовой. Процессуально-правовая сторона иска -

это требование истца к суду о защите его права. Материально-правовая сторона иска - это требование о защите материального права или интереса.

К.С. Юдельсон, В.М. Семенов, К.И. Комиссаров рассматривали иск как категорию гражданского процессуального права. Примерно такого же подхода придерживается и Г.Л. Осокина. Эта точка зрения близка к позиции М.А. Гурвича и представляется более верной. Иск является понятием и институтом гражданского процессуального права, поэтому он не может быть таким двойственным материально-процессуальным институтом.

Иск - процессуальное средство защиты интересов истца, иск возбуждает исковое производство, тем самым передавая спор на рассмотрение суда. Условия предъявления иска и сама возможность возбуждения дела в суде в порядке искового производства обусловлены обстоятельствами только процессуально-правового порядка, в связи с чем иск более точно характеризовать как категорию исключительно гражданского процессуального права.

Для того чтобы получить судебную защиту нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса, а также привести в действие механизм процессуальных средств защиты необходимо обладать в первую очередь правом на обращение в суд за судебной защитой.

Право на обращение в суд за судебной защитой - это право заинтересованного лица на возбуждение в суде первой инстанции гражданского дела в порядке одного из видов гражданского судопроизводства - искового, особого либо в порядке производства дел, возникающих из административно-правовых отношений.

К числу общих юридических условий, определяющих возникновение права на обращение в суд, относятся процессуальная правоспособность и подведомственность. Иные предпосылки, фактические условия, относимые к числу правообразующих при обращении в суд, таких функций не выполняют. Они либо носят специальный характер, либо играют роль правопрекращающих юридических фактов.

Процессуальная правоспособность и подведомственность отличаются тем, что носят характер наиболее общих юридических условий для возникновения права на обращение в суд по любому гражданскому делу. Право на обращение в суд может быть только у лица, наделенного процессуальной правоспособностью. Лицо неправоспособное такой возможности лишено, и поэтому говорить о праве на обращение в суд неправоспособных субъектов вряд ли стоит.

Подведомственность является также необходимым юридическим условием возникновения права на обращение в суд. Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования права на обращение в суд. Правоспособность без подведомственности не может привести к возникновению данного права. В связи с этим интересно обоснованное Г.Л. Осокиной понимание подведомственности как главной предпосылки права на судебную защиту. Однако только с подведомственностью связывать право на обращение в суд за судебной защитой вряд ли возможно.

Наличие или отсутствие этих процессуальных фактических обстоятельств выясняется судьей при рассмотрении требования возбудить дело.

Отсутствие предпосылок права на предъявление иска означает отсутствие самого права на предъявление иска, следовательно, отсутствие корреспондирующей этому праву обязанности судьи возбудить гражданское дело, а поэтому влечет отказ в принятии искового заявления или прекращение производства без права повторного обращения заявителя в суд к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям (п. 3 ст. 134, п. 1, 2 ст. 220 ГПК РФ).

Право на предъявление иска (право на иск в процессуальном смысле) есть право на обращение за защитой субъективного права или охраняемого законом интереса.

Материально-правовая сторона права на иск, т.е. право на удовлетворение иска, проверяется и выясняется в ходе судебного разбирательства.

В исковом порядке при рассмотрении требования истца может быть вынесено три вида судебных постановлений.

Во-первых, предъявленное требование может быть не принято к рассмотрению в исковом порядке. В этом случае у истца отсутствует право на возбуждение и проведение процесса, т.е. право на предъявление иска, а следовательно, вообще отсутствует право на иск, отсутствует процессуальное средство защиты права, что оформляется определением судьи.

Во-вторых, исковое заявление может быть принято к производству суда, но при рассмотрении предъявленного требования в процессуальном порядке по существу будет отклонено, как необоснованное. Значит, у истца было право на предъявление иска, но не было права на его удовлетворение. Другими словами, наличие права на обращение с требованием о защите еще не означает наличия права на удовлетворение такого требования, т.е. права на получение защиты - в иске может быть отказано. Это оформляется решением суда как актом правосудия.

В третьем случае исковое заявление подлежит и рассмотрению, и удовлетворению по существу предъявленного требования. Следовательно, у истца есть право на иск, т.е. право на предъявление иска и право на удовлетворение иска.

Право на обращение с требованием о защите не может само по себе гарантировать получение защиты, если у лица, предъявившего иск, отсутствует субъективное право или охраняемый законом интерес, подлежащий защите, либо пропущены сроки исковой давности и т.п. В свою очередь, право на удовлетворение иска (право на получение защиты) также не может само по себе гарантировать получение защиты, если у заинтересованного лица отсутствует право на предъявление иска. В этом как раз проявляется взаимосвязь и взаимозависимость относительно самостоятельных категорий права на иск в процессуальном смысле и права на иск в материально-правовом смысле.

В заключении, следует, однако, отметить, что высказанные в работе положения не носят бесспорного характера, однако, мы полагаем, что они могут оказать теоретическую и практическую помощь в применении правовых норм, регламентирующих вопросы использования данного средства защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов, что позитивным образом будет способствовать дальнейшему изучению и анализу рассмотренного института.

Список использованной литературы

I. ДЕЙСТВУЮЩИЕ НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) // СПС «Консультант Плюс».

2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005. (Рим, 4 ноября 1950 г.). Текст Конвенции в редакции Протокола № 11 вступил в силу 1 ноября 1998 г., опубликован в Собрании законодательства Российской Федерации от 8 января 2001 г., № 2, ст. 163. (с изменениями от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января, 6 ноября 1990 г., 11 мая 1994 г.).

3. Протокол № 11 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод «О реорганизации контрольного механизма, созданного в соответствии с Конвенцией» ETS № 155 (Страсбург, 11 мая 1994 г.). Бюллетень международных договоров, декабрь 1998 г., № 12.

4. Конвенция стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам // СПС Консультант плюс.

5. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». СЗ РФ от 25 июля 1994 г., № 13, ст. 1447. (с изменениями от 8 февраля, 15 декабря 2001 г., 7 июня 2004 г.) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

6. Арбитражный процессуальный Кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 01.12.2010) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ, часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ и часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 08.05.2010 № 83-ФЗ) // СЗ РФ. 2006. № 52. Ст. 5496.

8. Гражданский кодекс Российской Федерации. Части 1-4. М. 2012.

9. Гражданский процессуальный Кодекс РФ от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 01.01.2012) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

10. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

11. Закон РФ «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» от 18 июня 1992 г.

12. Закон РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27 ноября 1992 г. с изменениями и дополнениями, внесенными 31 декабря 1997 г. // Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 56; СЗ РФ. 1998. № 1. Ст. 4; 1999. № 29. в ред. от 29.11.2007. Ст. 3703... М. 2012г.

13. Закон РФ от 24 июля 1998 года № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» //Собрание законодательства Российской Федерации, № 31, 03.08.98г.

14. Закон РФ от 28.06.1991 № 1499-1 (ред. от 23.07.2008) «О медицинском страховании граждан в РФ» // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.
15. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 №136-ФЗ // СЗ РФ. 2001. №44. ст. 4147. М. 2012.
16. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях. М., 2012.
17. Налоговый кодекс Российской Федерации часть первая от 31.07.1998 №146-ФЗ часть вторая от 05.08.2000 №117-ФЗ //СЗ РФ. 07.08.2000. №32. ст. 3340.
18. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 11 марта 1993 г., № 10, ст. 357. (с изменениями от 30 декабря 2001 г., 24 декабря 2002 г., 8, 23 декабря 2003 г., 29 июня, 22 августа, 2 ноября 2004г.)
19. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. №1.
20. Таможенный Кодекс Российской Федерации. М. 2012.
21. Трудовой Кодекс РФ от 30 декабря 2001 г. №197-ФЗ (ред. от 22.11.2011) // Собрание законодательства РФ. – 2002. - № 1. - Ст. 3.
22. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации ((с изменениями, внесёнными ФЗ РФ) (действующая редакция от 28.07.2012 года) // Консультант Плюс.
23. Уголовный кодекс Российской Федерации Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.05.1996) //Собрание законодательства РФ, 17.06.1996, № 25, ст. 2954 (с изменениями, внесёнными ФЗ РФ) (действующая редакция от 28.07.2012 года) // Консультант Плюс.
24. Федеральный закон «О защите прав потребителя» от 7 февраля 1992 в ред. от 9 января 1996//СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.
25. Федеральный закон «О прокуратуре РФ» [Текст] от 17.01.1992 № 2202-1 (в ред. на 01.09.2012г.) // Собрание законодательства РФ // СПС Консультант Плюс.
26. Федеральный закон от 07.02.2011 года № 3-ФЗ «О полиции» (в редакции на 01.09.2012г.) // Первоначальный текст документа опубликован в издании: Собрание законодательства РФ, 14.02.2011, № 7, ст. 900 // СПС Консультант Плюс.
27. Федеральный закон от 01.04.1996 № 27-ФЗ (ред. от 23.07.2008) «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования» (принят ГД ФС РФ 08.12.1995) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.
28. Федеральный закон от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» с изм., внесенными Федеральным законом от 21.11.2011 № 327-ФЗ.

29. Федеральный закон от 08.12.2003 № 166-ФЗ (с изм. от 29.12.2004); «О бюджете фонда социального страхования РФ на 2004 год» (принят ГД ФС РФ 21.11.2003).

30. Федеральный Закон от 10 декабря 1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» // Ведомости Федерального Собрания Российской Федерации, 1995, № 36, ст.1745.

31. Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи». СЗ РФ от 14 января 2002 г., № 2, ст. 127.

32. Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». СЗ РФ 16 июня 2003 г. № 24 ст. 2249.

33. Федеральный закон от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле» // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

34. Федеральный закон от 12.08.1995 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства РФ. – 14.08.1995. - 33. – Ст. 3349 // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

35. Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

36. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». СЗ РФ от 2 декабря 2002 г. № 48 ст. 4746. с изменениями от 8 декабря 2003 г. № 169-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

37. Федеральный закон от 15.12.2001 № 167-ФЗ (ред. от 30.12.2008) «Об обязательном пенсионном страховании в РФ» (принят ГД ФС РФ 30.11.2001) (с изм. и доп., на 01.01.2010) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

38. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ. «Об ипотеке (залоге недвижимости)». СЗ РФ от 20.07.98. № 29. Ст. 3400. (с изменениями от 9 ноября 2001 г., 11 февраля, 24 декабря 2002 г., 5 февраля, 29 июня, 2 ноября, 30 декабря 2004 г.)

39. Федеральный закон от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ «О почтовой связи» от 19 июля 1999 г., № 29, ст. 3697. с изменениями от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ (в редакции Федерального закона от 29.12.2004 г. № 199-ФЗ), от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ. // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

40. Федеральный закон от 19.12.2006 № 235-ФЗ «О страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний на 2007 год» (принят ГД ФС РФ 24.11.2006).

41. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 28 января 2002 г., № 4, ст. 251, с изменениями от 27 февраля 2003 г. № 29-ФЗ.

42. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». СЗ РФ от 28 июля 1997 г. № 30, ст. 3594. (с изменениями от 5 марта, 12 апреля 2001 г., 11 апреля 2002 г., 9 июня 2003 г., 11 мая, 29 июня, 22 августа, 2 ноября, 29, 30 декабря 2004 г.) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

43. Федеральный закон от 21.03.2005 № 18-ФЗ (ред. от 22.07.2008) «О средствах федерального бюджета, выделяемых пенсионному фонду РФ на возмещение расходов по выплате страховой части трудовых пенсий отдельным ка-

тегориям граждан» (принят ГД ФС РФ 04.03.2005) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

44. Федеральный закон от 21.07.2007 № 183-ФЗ (ред. от 22.07.2008) «О бюджете фонда социального страхования РФ на 2008 год и на плановый период ...» (принят ГД ФС РФ 06.07.2007) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

45. Федеральный закон от 21.07.2007 № 186-ФЗ «О страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний на 2008 год и на плановый период ...» (принят ГД ФС РФ 04.07.2007) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

46. Федеральный закон от 22.12.2005 № 179-ФЗ (с изм. от 25.11.2008) «О страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний на 2006 год» (принят ГД ФС РФ 07.12.2005) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

47. Федеральный закон от 23 июня 1999 г. № 117-ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг». СЗ РФ от 28 июня 1999 г., № 26, ст. 3174, с изменениями от 30 декабря 2001 г. № 196-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

48. Федеральный закон от 23.12.2003 № 177-ФЗ (ред. от 22.12.2008) «О страховании вкладов физических лиц в банках РФ» (принят ГД ФС РФ 28.11.2003) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

49. Федеральный закон от 24.07.1998 № 125-ФЗ (ред. от 23.07.2008) «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» (принят ГД ФС РФ 02.07.1998) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

50. Федеральный закон от 25 апреля 2002 года № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // Собрание законодательства Российской Федерации, 2002 № 18, ст. 1720 (с изм. и доп. от 24.12.02 г., 23.06.03 г., 29.12.04 г., 21.07.05 г. в ред. от 30.12.2008.) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

51. Федеральный закон от 25.11.2008 № 215-ФЗ «О бюджете федерального фонда обязательного медицинского страхования на 2010 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» (принят ГД ФС РФ 31.10.2008) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

52. Федеральный закон от 25.11.2008 № 216-ФЗ «О бюджете фонда социального страхования РФ на 2010 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» (принят ГД ФС РФ 31.10.2008) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

53. Федеральный закон от 25.11.2008 № 217-ФЗ «О страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний на 2010 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» (принят ГД ФС РФ 31.10.2008) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

54. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах». СЗ РФ от 1 января 1996 г. № 1 ст. 1, с изменениями от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 2 декабря 2004 г. № 153-ФЗ, от 6 апреля 2004 г.

№ 17-ФЗ, от 24 февраля 2004 г. № 5-ФЗ, от 27 февраля 2003 г. № 29-ФЗ, от 31 октября 2002 г. № 134-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ, от 24 мая 1999 г. № 101-ФЗ, от 13 июня 1996 г. № 65-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

55. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». СЗ РФ от 28 октября 2002 г. № 43 ст. 4190. с изменениями от 31 декабря 2004 г. № 220-ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

56. Федеральный закон от 28.03.1998 № 52-ФЗ (ред. от 11.06.2008) «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел РФ, государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы» (принят ГД ФС РФ 13.02.1998) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

57. Федеральный закон от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». СЗ РФ от 3 августа 1998 г., № 31, ст. 3813, с изменениями от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ, от 27 февраля 2003 г. № 29-ФЗ, от 10 января 2003 г. № 15-ФЗ, от 14 ноября 2002 г. № 143-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

58. Федеральный закон от 29.07.2004 № 96-ФЗ (ред. от 22.12.2008) «О выплатах банка России по вкладам физических лиц в признанных банкротами банках, не участвующих в системе обязательного страхования вкладов физических лиц в банках РФ» (принят ГД ФС РФ 10.07.2004) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

59. Федеральный закон от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обеспечении пособиями по временной нетрудоспособности, по беременности и родам граждан, подлежащих обязательному социальному страхованию» (принят ГД ФС РФ 20.12.2006) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

60. Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации». СЗ РФ №1 (часть 1) ст. 40 от 03.01.2005г.

61. Федеральный закон от 31.12.2002 № 190-ФЗ «Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, работающих в организациях и у индивидуальных предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан» (принят ГД ФС РФ 25.12.2002).

62. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ. «О лицензировании отдельных видов деятельности». «Российская газета» от 10 августа 2001 г. № 153., (с изменениями от 13, 21 марта, 9 декабря 2002 г., 10 января, 27 февраля, 11, 26 марта, 23 декабря 2003 г., 2 ноября 2004 г., 21 марта 2005 г.) // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

63. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью». СЗ РФ от 16 февраля 1998 г., № 7, ст. 785, с изменениями от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 31 декабря 1998 г. № 193-ФЗ, от 11 июля 1998 г. № 96-ФЗ // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

64. Федеральный закон Российской Федерации «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411; СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553 // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

65. Указ Президента РФ от 23.05 96 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» //СЗ РФ. - 1996. - №22. - Ст. 2663; 1997. - №20. - Ст. 2242.

66. Положение о паспорте гражданина Российской Федерации (утв. Пост. Прав. РФ от 08.07.97 г. № 828) //СЗ РФ. -1997. - 228. - Ст. 3444.

67. Правила подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации (утв. Пост. Прав. РФ от 13.08.97 г. № 1009) //СЗ РФ. - 1997. - № 33. - Ст. 3895.

68. Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним (утв. Пост. Прав. РФ от 18.02.98 г. № 219) //СЗ РФ. - 1998.- № 8. - Ст. 963.

69. Порядок наложения ареста на ценные бумаги (утв. Пост. Прав. РФ от 12.08.98 г. № 934) // СЗ РФ. -1998. - № 33. - Ст. 4035.

70. Постановление Правительства РФ от 29.07.1998 № 855 (ред. от 12.09.2008) «О мерах по реализации Федерального закона «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел РФ, государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы».

71. Постановление Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. № 100 «О федеральной целевой программе «Повышение безопасности дорожного движения в 2006 - 2012 годах».

72. Постановление Правительства РФ от 30.12.2006 № 866 (ред. от 30.01.2008) «О порядке финансового обеспечения расходов на выплату ежемесячного пособия по уходу за ребенком лицам, фактически осуществляющим уход за ребенком и не подлежащим обязательному социальному страхованию, в соответствии с федеральным законом «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей».

73. Постановление Правительства РФ от 26 июня 2008 г. № 475 «Об утверждении Правил освидетельствования лица, которое управляет транспортным средством, на состояние алкогольного опьянения и оформления его результатов, направления указанного лица на медицинское освидетельствование на состояние опьянения, медицинского освидетельствования этого лица на состояние опьянения и оформления его результатов и Правил определения наличия наркотиче-

ских средств или психотропных веществ в организме человека при проведении медицинского освидетельствования на состояние опьянения лица, которое управляет транспортным средством».

74. Постановление Правительства РФ от 26.11.2008 № 885 «Об утверждении перечня международных организаций, супругам работников которых при установлении трудовых пенсий в страховой стаж засчитывается период проживания за границей в соответствии с подпунктом 8 пункта 1 статьи 11 Федерального закона «О трудовых пенсиях в РФ».

75. Наставление по службе дорожной инспекции и организации движения Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации (утверждено Приказом МВД России от 08 июня 1999 г. № 410) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1999. № 39.

76. Приказ МВД РФ от 26 ноября 1996 г. № 624 «О порядке регистрации транспортных средств» (с изм. от 30 июня, 29 июля 1997 г., 7 июля 1998 г., 19 фев., 15 марта 1999 г.) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1997. № 2.

77. Постановление ФСС РФ от 12.01.2007 № 2 (ред. от 25.03.2008) «Об утверждении форм заявки и отчета об использовании средств на выплату ежемесячного пособия по уходу за ребенком лицам, фактически осуществляющим уход за ребенком и не подлежащим обязательному социальному страхованию, в соответствии с Федеральным законом «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (вместе с «Порядком представления отчета об использовании средств на выплату ежемесячного пособия по уходу за ребенком лицам, фактически осуществляющим уход за ребенком и не подлежащим обязательному социальному страхованию».

II. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

78. БВС РФ. 1999. № 3 // СПС Консультант плюс – www.consultantplus.ru.

79. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за I квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 17 января 2008 г.). // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. - 2008. - №3.

80. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2008 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 2 апреля 2008 г.). // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда РФ. – 2008. – №4.

81. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 17 декабря 2003 г. №5-Г03-5 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2004. - № 8. – 20 с.

82. О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами (утв. пост. Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.98 г.) // Бюллетень ВС РФ. - 1998. - № 12. - С.1.

83. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за I квартал 2000 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 28 июня 2000 г.).

84. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2003 года (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 16 июля 2003 г.).

85. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 2003 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 9 июля 2003 г.).

86. Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 16 апреля 1999 г. «При невыплате сумм возмещения вреда в связи со смертью кормильца в установленный срок работодатель обязан выплатить пени в размере одного процента от невыплаченной суммы возмещения вреда за каждый день просрочки» (Извлечение).

87. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 2 от 20 января 2003 г. «Обобщения судебной практики по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья». 1995. № 48. Ст. 4562.

88. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 февраля 1998 г. № 4/2 «О применении пункта 3 статьи 94 Федерального закона «Об акционерных обществах» //Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1998 г. - № 4.

89. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 7030/01 от 26 апреля 2002 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2002. № 9. С. 92-93.

90. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ №8303100 от 5 июня 2001 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2001. № 9. С. 35-36. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6745/02 от 5 ноября 2002 г.// Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2003. № 2. С. 53-54.

91. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 1997 г. № 5246/97. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 1998 г., № 2.

92. Определение Верховного Суда РФ № 78-Г07-45 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2008. - № 5. – С. 22-23.

93. Постановление Пленума Верховного суда РФ № 3 от 28 апреля 1994 г. «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья».

94. Постановление Пленума Верховного суда РФ № 10 от 20 декабря 1994 г. «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда».

95. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.04.1996 г № 1 «О судебном приговоре» (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 06.02.2007 № 7), п.19.

96. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.07.96 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением ч.1 ГК РФ» // Бюллетень ВС РФ № 9, 1996, № 5 , 1997 г.

97. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 02.04.97 г. № 4/8 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» // Хозяйство и право. - 1997. - № 6. - С. 102.

98. Постановление Конституционного Суда РФ от 1 декабря 1997 г. «По делу о проверке конституционности отдельных положений статьи 1 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС»».

99. Определение СК Верховного Суда РФ от 14 января 2000 г. по делу № 65-Вп «99-8 Об отмене судебных актов, принятых по иску о возмещении расходов на лечение ребенка и компенсации морального вреда, обращенному к родителям малолетнего учащегося».

100. Определение СК Верховного Суда РФ от 15 мая 2000 г. № 84-В99-16 О рассмотрении дела по иску о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, полученным в период прохождения военной службы.

101. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ №9 от 14 мая 1998 года «О некоторых вопросах применения статьи 174 Гражданского кодекса Российской Федерации при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок». Вестник ВАС. 1998. № 7. С. 18.

102. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.01.2003 № 2 (ред. от 24.06.2008) «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие гражданского процессуального Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2003. - № 3.

103. Определение Президиума Верховного Суда РФ от 11 февраля 2004 г. № 68пв03 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2004. - № 8. – С. 15-16.

III. СПРАВОЧНО-ЭНЦИКЛОПЕДИЧЕСКИЕ ИЗДАНИЯ, МОНОГРАФИИ, УЧЕБНИКИ, КОММЕНТАРИИ, НАУЧНЫЕ СТАТЬИ

104. Антонов И.А., Берова Д.М., Горленко В.А. Развитие процессуальной функции поддержания гражданского иска и защиты от него в ходе досудебного производства по уголовным делам // Юридический мир. 2008. С. 16.

105. Афанасьев С.Ф. Эволюция юридического интереса как предпосылки права на обращение в суд гражданской юрисдикции (теоретико-правовой обзор) // Арбитражный и гражданский процесс. - М., 2007. - №1. - С. 6-11.

106. Баловнева В.И. Особенности уголовно-процессуальных отношений, регламентирующих вопросы гражданского иска // Бизнес в законе № 3, 2011.

107. Баршев Я.И. Основания уголовного судопроизводства с применением к российскому уголовному судопроизводству. М., 2001. С. 34.

108. Баштаков Л.Н. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: учебник. – 3-е изд., перераб. и доп.; отв. ред. И.Л. Петрухин, И.Б. Михайловская. – Москва: Проспект, 2011. – 688 с., с.303.

109. Беспалов Ю. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью ребенка.// Рос. юстиция – 1998.- № 10.

110. Божьев В.П. Гражданский иск в уголовном деле как предмет уголовно-процессуальных отношений // Российский следователь, № 16, 2011.
111. Божьев В.П. Уголовный процесс: учебник. -3-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт; ИД Юрайт, 2011. -541 с.- Серия: Основы наук, с.506.
112. Бондарь Е.В. Возмещение вреда, причиненного здоровью. //Российский налоговый курьер.- ноябрь 2000.- № 11.
113. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения/М.И.Брагинский, В.В. Витрянский. – М: Статут, 1997. – 682с.
114. Варфоломеев В.В. Исторические аспекты института судебной защиты гражданских прав. - М.: Юрист, 2007. - 94 с.
115. Викторов В.В. Обязательное государственное страхование и единовременные пособия для военнослужащих, получивших повреждение здоровья. - За права военнослужащих.- 2003 .
116. Витрянский В.В. Договор об организации перевозок грузов//Хозяйство и право, 2001, № 3, С. 41-55.
117. Владимирова В.В. Компенсация морального вреда – мера реабилитации потерпевшего в Российском уголовном процессе.- Волтерс Клувер, 2007.
118. Власов А. Возмещение вреда жертвам преступлений // Законность. 2000. № 2. С. 40.
119. Возмещение (компенсация) вреда, причиненного незаконным применением меры пресечения к обвиняемому или подозреваемому в совершении преступления / Н.И. Капинус // СПС «Консультант Плюс».
120. Возмещение вреда и восстановление прав лиц, незаконно или необоснованно подвергнутых уголовному преследованию / И.Л. Трунов // Право и политика. 2004. № 7.
121. Глянцев В. Споры о возмещении вреда здоровью. //Рос. юстиция.- 1997.- № 11.
122. Гражданский процесс зарубежных стран: учебное пособие / О.Н. Здрок. – М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2005.
123. Гражданский процесс. / Под ред. И.В. Решетникова, В.В. Яркова. - 5-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2008. – 336 с.
124. Гражданский процесс: учебник / Н.М. Коршунов, Ю.Л. Мареев. – 2-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2007.
125. Гражданский процесс: учебник для вузов и ссузов / М.Ю. Лебедев. – М.: Издательство Юрайт: ИД Юрайт, 2010.
126. Гражданский процесс: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» /[О.А. Егоров и др.]; по ред. Н.М. Коршунова. – М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2011.
127. Гражданский процесс: учебник, 2-е изд., перераб. и доп. / под ред. М.К. Треушниковой. – М.: Издательский Дом «Городец», 2007.
128. Гражданский процесс: учебное пособие / А.Б. Смушкин, Т.В. Суркова, О.С. Черникова. – 2-е изд., испр. – М.: Омега-Л, 2008.
129. Гражданское право. Учебник. Т. 2./Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. - М.: ООО «ТК Велби», 2003.
130. Гражданское право. Часть вторая: Учебник / Под общей ред. А.Г. Калпина. М.: Юрист, 2006. 542 с.

131. Гражданское право. Часть первая: Учебник / Под ред. А.Г. Калпина, А. И. Масляева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 2006. 536 с.
132. Гражданское право: Учебник. В 2-х т. Т. I. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство БЕК, 2008. Т. I.
133. Гражданское право: Учебник. В 2-х т. Т. II. Полутом 1./ Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство БЕК, 2008.
134. Гражданское право: Учебник. В 2-х т. Т. II. Полутом 2. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Изд-во БЕК, 2008. Т. II. Полутом 2.
135. Гражданское право: Учебник. В 2-х томах / А. Н. Гуев. – М.: 2006.
136. Гражданское право: Учебник. Часть 1./ Ю.К.Толстой, А.П. Сергеев. - М.: ПРОСПЕКТ, 2007.
137. Гражданское право: Учебник. Часть 2./ Ю.К.Толстой, А.П. Сергеев. - М.: ПРОСПЕКТ, 2007.
138. Гражданское право: Учебник. Часть 3./ Ю.К.Толстой, А.П. Сергеев. - М.: ПРОСПЕКТ, 2007.
139. Гражданское процессуальное право России. / Под ред. М.С. Шакарян. - М.: Проспект, 2006. - 584 с.
140. Гражданское процессуальное право России: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / [Н.Д. Эриашвили и др.]; под ред. Л.В. Тумановой, П.В. Алексия, Н.Д.Амаглобели. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011.
141. Гражданское судопроизводство / под ред. В.М. Семенова. Свердловск, 1974.
142. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. - М.: МГУ, 1972. – 347 с.
143. Гриненко А.В. Уголовный процесс. Общая часть: Учебник. – М.:ЦОКР МВД России, 2008. – с.353.
144. Гурвич М.А. Право на предъявление иска в теории и судебной практике последних лет // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. - 2006. - № 5. - С. 653-663.
145. Гуреев П.П. Гражданский иск в советском уголовном процессе. М., 1961. С. 6.
146. Данилов Е.П. Справочник адвоката: Консультации, защита в суде, образцы документов - М.: Юрайт-Издат, 2004.
147. Дегтярев С.Л. Юридическая клиника и современное юридическое образование в России. Учебно-практич. пособие. М., 2004. С. 120.
148. Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. - М., 1965. – 319 с.
149. Доказательственное право Англии и США / И.В. Решетникова. М., 1999.
150. Дроздов А.В. Предупреждение дорожно-транспортных преступлений органами предварительного расследования // Российский следователь, 2007, № 13.
151. Енаева Л.К. Уголовный процесс: учебное пособие. - М.: ФОРУМ: ИНФРА-М, 2005 г.

152. Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. - М.: ЮрИздат, 2000. – 462 с.
153. Жудов Н.В. Об отдельном вопросе о порядке оставления искового заявления без движения в гражданском процессе // Мировой судья. – 2008. - № 1. - С. 3-4.
154. Избранные труды по гражданскому процессу /Р.Е. Гукасян. М.: Проспект, 2008.
155. Институт реабилитации / В. Рохлин, М. Миронов // Законность. 2007. № 5.
156. Иск в гражданском судопроизводстве: сборник / под ред. доктора юрид. наук, проф. О.В. Исаенковой // Волтерс Клувер, 2009 // СПС «Консультант».
157. Иск как защита прав истца в гражданском процессе: к истории вопроса / Н.М. Трашкова // Вестник Московского университета. № 5. 2008.
158. Исковая форма защиты права / А.А. Добровольский. М.: МГУ, 1965.
159. История государства и права зарубежных стран: учебник / Под ред. доктора юрид. наук, профессора Н.А. Катаева и доктора юрид. наук, доцента Ф.Б. Мухаметшина. – М.: ЦОКР МВД РФ, 2006.
160. История отечественного государства и права: Учебник / под ред. доктора юрид. наук, профессора Р.С. Мулукаева. – М.: ЦОКР МВД России, 2006.
161. К вопросу о понятии защиты права / А.В. Мильков // Российская юстиция, 2011. № 5. СПС «Консультант».
162. Казанцева Т.А. Право на иск: проблема определения // Норма. Закон. Законодательство. Право. Материалы Всероссийской студенческой научной конференции. - 2007. - С. 141-144.
163. Калиновский К. Дело по аресту имущества // Юридическая газета, № 9, 2011 г.
164. Кальницкий В., Михеев А., Ножкина А. О возмещении средств, затраченных на лечение потерпевших от преступных действий граждан // Российская юстиция.-1997.- № 11.
165. Кожин И.Г. /Институт гражданского иска в уголовном процессе по новому УПК РФ// «Право и безопасность», № 1-2 (6-7) июнь 2003г.
166. Кожухарь А.Н. Право на судебную защиту в исковом производстве / Под ред. Е.Г. Мартынчика. - Кишинев: Кишиневский государственный университет им. Ленина, 1989. – 298 с.
167. Козьминых Е. Обязательства вследствие причинения вреда здоровью при оказании медицинских услуг. // Рос. юстиция.- 2001.-№ 2.
168. Кокарев Л.Д. Участие потерпевшего в советском уголовном процессе: Автореф. дис...канд.юрид.наук. Воронеж. 1964. с.13-14.
169. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Часть вторая /под ред. проф. Т.Е.Абовой и А.Ю.Кабалкина - Юрайт-Издат; Право и закон, 2003.
170. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (постатейный) / Под ред. Жилина Г.А. - М.: Проспект, 2009. – 880 с.
171. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. Постатейный / Под ред. А.Б. Борисова. - М.: Книжный мир, 2009. – 640 с.
172. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. И.Л. Петрухина. М.: Велби; Проспект, 2008, с.211.

173. Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс. - М.: НОРМА, 2008. - 912 с.
174. Коршунов Ю.Н. Возмещение потерпевшему дополнительных расходов, вызванных трудовым увечьем. // Гражданин и право - июнь 2001.- № 6.
175. Кругликов А.П. Уголовный процесс Российской Федерации: учебник.- М.: Проспект, 2010. с.190.
176. Куренной А.М. Ответственность работодателя за ущерб, причиненный работникам повреждением их здоровья. //Законодательство - март 2001.- № 3.
177. Курс гражданского судопроизводства / К.И. Малышев. СПб., 1876. - Т. 1.
178. Лившиц Ю., Тимошенко А. Назначение института гражданского иска в уголовном процессе // Российская юстиция. 2002. № 6. С. 44.
179. Мазалов А. Г. Гражданский процесс в уголовном производстве. - М., 1977 г., с 134.
180. Мазалов А.Г. Гражданский иск в уголовном процессе. М., 1968. с.108.
181. Международное право в судебной практике России: гражданское и административное производство / б. Зимненко // Российская юстиция. 2003. № 11.
182. Международное частное право: учебник / Г.Ю. Федосеева. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Эксмо, 2007.
183. Михайлова Е.В. Право на иск и право на предъявление иска как условие реализации конституционного права граждан на судебную защиту // Юридический аналитический журнал.- 2004. - № 2-3. - С. 10-11.
184. Мотовиловкер Е.Я. Право на удовлетворение иска // Проблемы защиты субъективных гражданских прав: Сборник научных трудов. Вып. 8. - 2007. - С. 29-38.
185. Нарижный С.В. Компенсация морального вреда; уголовно- процессуальный аспект. Автореферат диссертации к. юр наук.СПб. 1999.
186. Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ. М., 2002. с.204.
187. Научно-практическое пособие по применению УПК РФ / Под ред. В.М. Лебедева. М., 2004. С. 165.
188. Невский С.А. Деятельность следователя по предупреждению преступлений // Вестник Воронежского института МВД России. 1999. № 1 (3). С. 90.
189. Нехай С.Б. Понятие и процессуальное положение гражданского истца в уголовном процессе//Общество и право,2010, № 5.
190. Нор В.Т. Защита имущественных прав личности в уголовном судопроизводстве. Киев, 1989. с.95-96; Понарин В.Я. Защита неимущественных прав личности в уголовном процессе РФ: Автореф. дис...д-ра юрид.наук. Воронеж, 1994. с.15-16;
191. О возмещении вреда, причиненного здоровью // Бухгалтерское приложение к газете Экономика и жизнь.- выпуск 31.- август 2002.
192. О возмещении вреда, причиненного здоровью. //Экономика и жизнь.- Бухгалтерское приложение к газете.- август 2002.- вып. 31.

193. Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. - 3-е изд., пе-рераб. и доп. - М.: Юристь, 2001.
194. Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел. - М., 1973. - 376 с.
195. Основные вопросы учения об иске в советском гражданском процессе / А.Ф. Клейнман. - М., 1959.
196. Основы римского гражданского права / И.Б. Новицкий. М., 1972.
197. Петрухин И.Л., Башкатов Л.Н. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник. - М.: ТК Велби, Из-во Проспект, 2006 г.
198. Поляков С. Возмещение вреда, причиненного при исполнении обязанностей государственной службы. // Рос. юстиция. - 1999.-№ 5.
199. Право на обжалование нормативного правового акта. Право на иск в законодательстве зарубежных стран / К.А. Михайлова // ЕврАзЮж № 2 (33), 2010. www.eurasialaw.ru
200. Правовое положение российских граждан за границей: вопросы и ответы / Н.И. Мартышева, И.О. Хлестова. - М.: Юрист, 1994.
201. Проблемы реализации главы 18 УПК РФ / С.Б. Поляков // Государство и право, 2009. № 5.
202. Пчелинцева Е.М. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации.- М: Юрист.-2002
203. Реабилитация как правовой институт / Г.З. Климова, И.Н. Сенякин // Известия вузов. Правоведение. 2005, №6.
204. Реализация права на частичную реабилитацию: преодоление процессуальных препятствий / Н.А. Колоколов // Уголовный процесс. 2006, № 10.
205. Реут А.В. Правовое регулирование государственной пошлины // Закон, 2008. - № 6. - С. 109-112.
206. Римское частное право: учебное пособие для юридических вузов / В.А. Тархов. Саратов, 1994.
207. Римское право / Р.А. Сафаров. - Ростов н/Д: Феникс, 2008.
208. Римское право. Учебно-практическое пособие / О.А. Кудинов. - М.: Издательство «Экзамен», 2007.
209. Римское право: учебник / М.Н. Прудников. - М.: Издательство Юрайт: ИД Юрайт, 2011.
210. Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования как субъекты гражданского права / О.Е. Кутафин // Журнал российского права. 2007. № 1.
211. Руденко Е. Взаимосвязь двух правомочий: процессуальной стороны и материально-правовой стороны права на иск. // Арбитражный и гражданский процесс, 2005. - № 8 - С. 40-52.
212. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов - 3-е изд. испр. и доп. - М.: Издательство НОРМА, 2004.-с 142.
213. Самойлова Ж.В. //Специфика гражданского иска в уголовном судопроизводстве / «Гражданин и право», № 4, апрель 2010 г.
214. Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. - М.: Волтерс Клувер, 2008. - 696 с.

215. Сборник постановлений по гражданским делам. М.: Юристъ, 2006. С. 309.
216. Система римского права / В.М. Хвостов. М., 1996.
217. Собрание законодательства РФ. 1997. № 50. Ст. 5711.
218. Советский гражданский процесс / К.С. Юдельсон. – М., 1956.
219. Советский гражданский процесс / под ред. К.И. Комиссарова, В.М. Семенова. – М., 1988.
220. Сопов Д.В., Захарова Е.И., Полшакова О.А. и др. Специализированные следственные подразделения по расследованию дорожно-транспортных преступлений: их роль в деятельности следственных аппаратов органов внутренних дел: Учебное пособие. Орел: Орловский юридический институт МВД России, 2009.
221. Степанюк Л. Порядок возмещения вреда, причиненного трудовым увечьем. // Финансовая газета. Региональный выпуск. - окт., ноя.2001.- № 40, 42-44, 46.
222. Сысоев В., Храмцов К. Так ли уж неуместен гражданский иск в уголовном процессе? // Российская юстиция. 2001. № 10. С. 68 и др.
223. Теория государства и права: учебник / Г.А. Борисов. – Белгород: Изд-во БелГУ, 2007.
224. Теория иска в гражданском процессуальном праве России и Германии: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Специальность 12.00.15 - Гражданский процесс; Арбитражный процесс / В.В. Макаров. – М., 2007. www. law.edu.ru
225. Томин В.Т., Поляков М.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. – 5-е изд., перераб. и доп. – «Издательство Юрайт», 2011.
226. Треушников М.К. Гражданский процесс теория и практика. - М.: Городец, 2008. – 352 с.
227. Трунов И.Л. Основные принципы правосудия по возмещению вреда, причиненного в результате терроризма. // Адвокат - январь 2003.-№ 1.
228. Условия возмещения вреда в порядке реабилитации: выводы из практики / В.Н. Курченко, О.А. Лукьянова // Уголовный процесс. 2010, № 6.
229. Участники гражданского процесса / С.М. Чечот. М.: Госюриздат, 1960.
230. Чебышев-Дмитриев А. Опыты по уголовному праву и судопроизводству. IV. Иск о вознаграждении за вред и убытки, причиненные преступлением // Журнал Министерства юстиции. 1867. Т. XXXIV. С. 171.
231. Эпель О.П. Иски и заявления в суд. - Выпуск № 2. - М.: Юрайт-Издат, 2007. – 253 с.
232. Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики (3-е издание). - «Волтерс Клувер».- 2004 .
233. Юридический интерес как предпосылка права на предъявление иска / Р. Банников // Арбитражный и гражданский процесс. № 10, 2009.
234. Яровой В.А. Процессуальное право на иск // Ваш правовой консультант.- 2008. - №12. – 23 с.

235. Ярошенко К.Д. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью работников. //Законодательство.- 1997.- № 6.

IV. ЭЛЕКТРОННЫЕ РЕСУРСЫ

236. [Www.wikipedia.ru](http://www.wikipedia.ru).

237. [Www.consultantplus.ru](http://www.consultantplus.ru).

238. [Http://www.gibdd.ru](http://www.gibdd.ru).

Монография

Авторы:

кандидат юридических наук, доцент

Гришин Андрей Владимирович

кандидат юридических наук, доцент

Мельник Сергей Васильевич

**Возмещение (компенсация) вреда в уголовном судопроизводстве.
Гражданский иск в уголовном процессе**

Свидетельство о государственной аккредитации

Рег. № 1300 от 23.12.11 г.

Подписано в печать _____ г. Формат 60x90/16.

Усл. печ. л. _____. Тираж _____ Заказ № _____.

Орловский юридический институт МВД РФ.

302027, Орел, Игнатова, 2.