

**Министерство внутренних дел Республики Казахстан  
Карагандинская академия им. Баримбека Бейсенова**

**Юридический институт  
Кафедра гражданско-правовых дисциплин**

**Полковник полиции Аубакирова Г.А.**

**ЛЕКЦИЯ**

**Тема 5. Понятие, элементы и виды исков в гражданском процессе.  
Предъявление и обеспечение иска.**

**Караганда 2016 г.**

## **ПЛАН ЛЕКЦИИ:**

**Введение**

**1. Понятие, элементы и виды исков**

**2. Основания изменения иска, отказа от иска и признания иска**

**3. Меры по обеспечению иска. Защита интересов ответчика.**

**Заключение**

**Список использованной литературы.**

## Введение

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает три вида производства дел в суде первой инстанции, в соответствии с которыми рассмотрение и разрешение гражданских дел осуществляется с соблюдением полной судебной процедуры:

- 1) исковое производство (подраздел 2 раздела 2, главы 14-26 ГПК);
- 2) особое исковое производство (подраздел 3 раздела 2, главы 27-30 ГПК);
- 3) особое производство (подраздел 4 раздела 2, главы 31-49 ГПК).

Им присущи общие признаки, характеризующие гражданское судопроизводство в целом, а также специфические черты, отличающие отдельные виды производства друг от друга.

В порядке **искового производства** рассматривается подавляющее большинство гражданских дел. Поэтому, по существу, многие правила искового производства являются общими правилами гражданского судопроизводства. При рассмотрении и разрешении дел двух других видов гражданского судопроизводства применяются те же правила искового производства, но с отдельными изъятиями и дополнениями, установленными специальными нормами гражданского процессуального права.

Исковое производство по гражданскому делу возбуждается *путем предъявления иска* в суд одним из субъектов, указанных в частях 1 и 2 статьи 8 ГПК.

Суды рассматривают иски по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, административных, финансовых, хозяйственных, земельных правоотношений, отношений по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды и других правоотношений, в том числе отношений, основанных на властном подчинении одной стороны другой (ч. 2 ст. 23 ГПК РК).

Из норм гражданского процессуального права следует, что в порядке искового производства рассматриваются и разрешаются дела по спорам о праве, возникающим из различных видов материальных правоотношений. Вместе с тем, *все дела искового производства характеризуются наличием в них спора о праве (гражданско-правового спора) или законном интересе*. Основанием спора о праве может явиться оспаривание права, нарушение права, угроза нарушения права в будущем либо неопределенность взаимоотношений между субъектами права. Судебное производство по исковым делам может быть направлено на: 1) установление наличия или отсутствия субъективного материального права, юридической обязанности или материального правоотношения в целом; 2) присуждение ответчика к совершению определенных действий либо воздержание от их совершения; 3) прекращение или изменение материального правоотношения, существующего между сторонами.

**Исковая форма защиты права** наиболее распространенная форма защиты субъективного права. Предъявляя в суд иск, лицо защищает свои права, свободы или законные интересы путем использования представленной ему законом формы защиты права. «Исковая форма защиты права в значительной мере включает общие правила гражданского судопроизводства» (С. А. Иванова), поскольку большинство из этих правил подлежит применению при рассмотрении и разрешении дел особого искового производства и особого производства.

Спорные требования, подлежащие рассмотрению в рамках указанной выше процессуальной формы, называются исковыми (А.А. Добровольский, С. А. Иванова).

В настоящее время общепризнанно, что для исковой формы защиты права (искового производства) характерны следующие черты:

1) наличие спора о праве или законном интересе. Исковая форма процесса возможна только в случае наличия спорного вопроса, имеющего правовой характер;

2) наличие сторон с противоположными юридическими интересами, спор о праве или законном интересе между которыми рассматривается и разрешается судом. Спорящим субъектам закон предоставляет равные процессуальные возможности для защиты своих прав и интересов. Поэтому исковой процесс — это состязательный процесс, в котором решается спор о праве или законном интересе между процессуально равноправными сторонами.

4) Наличие спора о праве характерно не только для дел искового производства, но и для дел особого искового производства. Но последние отличаются от искового производства двумя признаками: во-первых, закон устанавливает исчерпывающий перечень дел особого искового производства (подраздел 3 раздела 2, главы 27-30 ГПК); во-вторых, субъектами спора о праве в этих делах с одной стороны выступает, как правило, орган государственной власти или должностное лицо (государственный служащий), а с другой стороны - гражданин. Иными словами, субъекты споров о праве, отнесенных законом к делам особого искового производства, во всех случаях состоят в отношениях власти и подчинения.

Существенное отличие имеется также между исковым производством и особым производством, которое заключается в том, что в делах последнего названного вида производства отсутствует спор о праве. Поэтому применительно к особому производству в научной литературе часто применяется термин «бесспорное производство».

Учение об иске имеет богатую историю. Можно сказать, что многие вопросы относительно иска были глубоко исследованы немецкими (австрийскими) учеными в XVIII-XIX веках. Определенный вклад в учение об иске внесли российские ученые, творившие в дореволюционный период, а позже - ученые-процессуалисты советского времени.

## **1 вопрос. Понятие, элементы и виды исков.**

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

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

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

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

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

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

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

3. *Иск как единое понятие, имеющее процессуальную и материально-правовую стороны.* Это мнение обосновывалось в исследованиях *Н.И. Авдеенко, А.Ф. Клейнмана* и получило широкую поддержку в научной литературе. Понятие иска как состоящего из двух частей подробно освещено в работах *А.А. Добровольского*. По его мнению, в сочетании двух требований (материально-правового и процессуального) и состоит иск. Требование истца к суду составляет процессуально-правовую сторону иска, а требование истца к ответчику - материально-правовую сторону иска. Без одной из этих сторон

не существует иска<sup>1</sup>. Следует отметить, что в науке гражданского права имеет место высказывание о необходимости учета при исследовании права на иск соотношения между его материальным содержанием и процессуальной формой его осуществления. Поэтому **право на иск есть возможность принудительной реализации материально-правового требования управомоченного лица к обязанному лицу в исковой форме** {В.П. Грибанов)<sup>2</sup>.

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

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

#### **Элементы иска**

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

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

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

---

<sup>1</sup> Добровольский А.А. Исковая форма защиты права (основные вопросы учения об иске). М.: Моск. ун-т. - 1965. - 190 с.

<sup>2</sup> Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. - М., 2000.

Третьи авторы считают, что иск состоит из двух элементов: *предмета и основания*. Обоснованию такого взгляда уделялось внимание во многих трудах *А.А. Добровольского*. Его позиция получила довольно широкую поддержку в научной литературе (напр., *С. А. Иванова, В.Н. Щеглов*).

Четвертые полагают, что иск нельзя «разложить» на элементы (составные части) и аргументируют это мнение в частности тем, что словосочетание «элемент иска» законодателю не известно. Но, по их мнению, поскольку *предмет, основание и стороны* индивидуализируют иск, они являются *характерными чертами, признаками иска, а не его элементами* {ИМ. *Зайцев, О.В. Исаенкова*).

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

Черта, признак и свойство - это однопорядковые понятия. Значение этих слов раскрывается *С. И. Ожеговым* следующим образом: *черта* - свойство, отличительная особенность; *свойство* - качество, признак, составляющий отличительную особенность кого или чего-нибудь; *признак* - показатель, примета, знак, по которым можно узнать, определить что-нибудь.

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

Слово «элемент» употребляется не только в значении как составная часть чего-нибудь (напр., разложить что-нибудь на элементы) либо доля, некоторая часть в составе чего-нибудь, но и как одна из сторон, *признак* в содержании чего-нибудь (*С. И. Ожегов*). В последнем смысле элемент какого-либо явления рассматривается как один из сущностных признаков (черт, свойств), характеризующий данное явление.

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

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

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

Между элементами иска существует тесная связь (*ИМ. Пятилетов*). Раскрывая данную связь, *ИМ, Пятилетов* излагает следующее. Факты основания иска, будучи подведенными под гипотезу определенной нормы материального права, указывают на юридическую природу спорного

правоотношения, являющегося предметом" иска. В свою очередь, предмет иска обуславливает третий элемент иска: определяет способ защиты права (законного интереса).

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

### **Виды исков**

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

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

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

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

**Иски о присуждении (исполнительные иски)** - наиболее распространенный в судебной практике вид исков. «Первую, основную и главную группу образуют иски, направленные на принудительное осуществление гражданских прав или, точнее, на признание требований, вытекающих из субъективных гражданских прав, подлежащих принудительному осуществлению. <...> признание судом требований истца, подлежащих принудительному осуществлению, равносильно присуждению ответчика к исполнению обязанностей, лежащих на нем ...»(Е.В. Васьковский).

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

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

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

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

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

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

Способом защиты права исполнительного иска является присуждение к исполнению обязанностей ответчиком по отношению к истцу, понуждение к совершению действий в пользу истца или воздержанию от совершения конкретных действий. Например: обязать ответчика передать имущество, денежную сумму, восстановить на работе, возместить ущерб, не препятствовать пользованию общим имуществом и т.д.

**(Иском о признании (установительным иском)** называется иск, направленный на подтверждение судом наличия или отсутствия

*субъективного права у истца или правового отношения между истцом и ответчиком.*

Понятие иска о признании и его подвиды нашли, на наш взгляд, достаточно полное отражение в Курсе лекций, читанных профессором *Ю.С. Гамбаровым* в 1894-1895 академическом году. Поэтому считаем возможным подробно изложить его исследования данной проблемы.

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

Установительные иски (иски о признании) направлены на официальное признание или, иначе, установление, удостоверение судом наличности или отсутствия юридического отношения (*Е.В. Васьков-ский*).

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

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

В отличие от исков о присуждении защита права по искам о признании осуществляется самим судебным решением (*С. А. Иванова*). На ответчика не возлагается обязанность по совершению определенных действий в пользу истца или воздержаться от совершения действий, нарушающих право истца.

*Предметом иска о признании* является материальное правоотношение между истцом и ответчиком либо субъективное право, наличие или отсутствие которого требуется подтвердить судебным решением. Некоторые авторы полагают, что иски о признании могут служить средством установления спорной обязанности (*С. А. Иванова*). Думается, что это мнение является спорным, поскольку закон не предусматривает такого способа защиты гражданских прав, как признание обязанностей.

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

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

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

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

Ряд авторов отрицают необходимость выделения преобразовательных. Важнейшая черта преобразовательных решений и исков заключается в том, что суд может выносить такие решения только в случаях, указанных законом, если имеются факты, с которыми закон связывает возникновение права на изменение или прекращение правоотношения (*ИМ. Пятилетов*).

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

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

В большинстве случаев, как указывает *ИМ. Пятилетов*, основание преобразовательного иска составляют факты двоякого значения:

- а) факты, с которыми связано возникновение правоотношения, подлежащего изменению или прекращению;
- б) факты, с которыми связана возможность осуществления преобразовательного правомочия на изменение или прекращение правоотношения.

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

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

Классификация исков по процессуальному признаку не является единственной. *Иски делят* на определенные группы также *и по материально-правовому признаку*. Иски могут возникать по спорам, вытекающим из различных видов материальных правоотношений: гражданских, семейных, трудовых, жилищных, административных,

финансовых, земельных и др. (ч. 2 ст. 24 ГПК). Соответственно характеру материально-правового отношения выделяются виды исков. Эта классификация, как отмечается в работах *А.А. Добровольского* и *С. А. Ивановой*, имеет большое практическое значение. Виды исков по материально-правовому признаку положены в основу правовой статистики и полезны для обобщения судебной практики. Рассматриваемая классификация позволяет выявить и учесть процессуальные особенности, связанные с рассмотрением и разрешением отдельных категорий гражданских дел, возникших из тех или иных видов исков.

### **Тождество иска (исков)**

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

Определение тождественности иска (исков) путем сравнения его (их) элементов не вызывает сомнения и в современной науке гражданского процессуального права. Разночтения имеются лишь в связи с тем, что именно рассматривается в качестве элементов иска. На наш взгляд, структурно иск состоит из трех элементов: предмета иска, основания иска и способа защиты права или законного интереса. Поэтому **тождество иска (исков) определяется по этим трем элементам: предмету, основанию иска (исков) и способу защиты права или законного интереса.**

Принято различать два вида тождества: внутреннее и внешнее.

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

Внутреннее тождество иска определяется путем сравнения элементов этого иска на различных этапах движения процесса. *Г.Л. Осокина* указывает два аспекта практического значения понятия «внутреннее тождество иска»: 1) оно позволяет определить *границы изменения иска* в процессе возбужденного по нему производства; 2) оно дает возможность определить

*границы судебного исследования фактов и правоотношений (см. об этом более подробно в вопросе 5 данной темы).*

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

Неоднократное предъявление исков допускается по спорам, вытекающим из одного и того же правоотношения, носящего длящийся характер. Например, это иски по спорам между сособственниками объекта недвижимости, иски о взыскании алиментов и другие. В этих случаях изменяется один из элементов иска (предмет либо основание), поэтому предъявляемые иски, возникающие из одних и тех же правоотношений, не являются тождественными.

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

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

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

Соединение или разъединение исков должно быть оформлено определением.

Принято различать объективное и субъективное соединение, разъединение исков.

*Под объективным соединением исков* понимается соединение в одном производстве нескольких исков между двумя спорящими субъектами (одним истцом и одним ответчиком). Напр., в производстве суда находится дело, возбужденное по исковому заявлению гр-на А. к ответчику гр-ну В., в котором указываются несколько спорных вопросов: о расторжении брака, о

разделе имущества и о взыскании алиментов на содержание в связи с нетрудоспособностью истца. В приведенном примере в одном производстве соединяются различные виды исков - преобразовательные иски (о расторжении брака и разделе имущества) и иск о присуждении (о взыскании алиментов). Истцом и ответчиком в данном гражданском деле являются одни и те же лица: истцом - гр-н А., а ответчиком - гр-н В. Это соединение исков осуществлено по инициативе самого истца.

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

Объективное соединение исков производится по основаниям, предусмотренным частью 3 статьи 167 ГПК: судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения, если признает, что такое объединение будет *целесообразным*.

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

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

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

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

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

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

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

*Под субъективным разъединением исков* подразумевается разъединение исков между различными лицами для рассмотрения и разрешения их в отдельных производствах. В части 2 статьи 167 ГПК устанавливается: «При предъявлении требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает раздельное рассмотрение требований более *целесообразным*».

Примеры такого рода можно привести, исходя из разъяснений, содержащихся в частях 4 и 5 пункта 13 постановления № 5 Пленума Верховного суда РК от 28 апреля 2000 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»:

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

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

## **Вопрос 2. Изменение иска. Отказ от иска. Признание иска. Мирное соглашение.**

Изменение иска, отказ от иска, признание иска и заключение мирового соглашения принято именовать в научной литературе распорядительными действиями, совершаемыми субъектами спора о праве. Право материально заинтересованных лиц (истца, ответчика и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора) на совершение распорядительных действий вытекает из действия принципа диспозитивности, который определяет механизм движения гражданского процесса, его возникновение, развитие и прекращение. При этом изменение иска и отказ от иска возможны также лицами, не имеющими материально-правовой заинтересованности в исходе гражданского дела, но наделенными

правом на подачу иска в защиту прав и интересов других лиц, государственных и общественных интересов (ст. 49 ГПК).

### **Изменение иска**

***Под изменением иска понимается изменение истцом основания или предмета иска'. При этом структура иска, несмотря на внутренние изменения, остается неизменной в ходе судопроизводства по конкретному гражданскому делу, т.е. суть предъявленного в суд иска сохраняется в первоначальном виде до рассмотрения и разрешения данного иска по спору о праве. (см. о внутреннем тождестве иска вопрос 2 данной темы).***

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

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

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

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

***Изменение основания иска может выражаться в различных формах:***

**1)в замене первоначально указанных истцом обстоятельств, на которых истец основывал свое требование, на новые обстоятельства фактического и (или) правового характера;**

**2)в дополнении обстоятельств, обосновывающих заявленный иск;**

**3)в исключении каких-то обстоятельств, указанных первоначально истцом.**

Например, в обоснование иска о признании брака недействительным истец указал, что лицо, с которым он вступил в брак, скрыло от него наличие болезни, создающей реальную угрозу членам образованной семьи, личной и общественной безопасности. Затем, дополняя основание предъявленного иска, истец указывает также на обстоятельства, свидетельствующие о заключении брака по принуждению. Указанные истцом обстоятельства

являются в соответствии с законом основаниями признания брака недействительным (п. 2 и 3 ст. 25 Кодекса «О браке «супружестве» и семье»).

*Изменение предмета иска* - замена первоначально указанного истцом предмета иска на новый предмет иска.

Изменение предмета иска возможно только в исках с альтернативным предметом (*Г.Л. Осокина*).

Например, в соответствии с пунктом 1 статьи 428 ГК покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества (если недостатки товара не были оговорены продавцом), вправе по своему выбору потребовать от продавца: 1) соразмерного уменьшения покупной цены;

2) безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок; 3) возмещения своих расходов на устранение недостатков товара; 4) замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору; 5) отказа от исполнения договора и возврата уплаченной за товар денежной суммы. Истец-покупатель может заменить предмет иска, используя предоставленные ему законом права, в случае получения товара ненадлежащего качества, основание же предъявленного им иска остается прежним.

В соответствии со статьей 48 ГПК истец вправе также увеличить или уменьшить размер исковых требований, не изменяя сам иск. Изменение размера исковых требований приводит объем материального объекта иска в соответствие с действительностью и потому допускается законом без ограничений (*И.М. Пятилетов*).

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

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

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

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

истца;

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

### **Отказ от иска**

В соответствии с частью 1 статьи 48 ГПК истец вправе отказаться от иска.

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

*Одни полагают*, что отказ от иска как распорядительное процессуальное действие является одновременно и актом материального права (Н.И. Авдеенко, И.М. Пятилетов).

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

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

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

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

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

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

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

### **Признание иска**

В соответствии с частью 1 статьи 48 ГПК ответчик вправе признать иск, о чем у него отбирается расписка.

Признание иска - это распорядительное действие ответчика, адресованное суду. Обосновывая это мнение, *Ф.И. Осокина* пишет, что решение вопроса о принятии признания иска ответчиком закон ставит в зависимость от суда, а не от самого ответчика. Признание иска ответчиком облегчает положение суда при разрешении вопроса о защите права или законного интереса, но не является для него обязательным. В случае принятия судом признания иска выносится решение об удовлетворении исковых требований истца. В мотивировочной части судебного решения может быть указано лишь на признание иска и принятие его судом (ч. 5 ст. 226 ГПК).

Если суд по основаниям, предусмотренным законом (ч. 2 ст. 48 ГПК), не принимает признание иска ответчиком, то он выносит об этом определение и осуществляет разбирательство дела по существу.

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

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

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

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

### **Мировое соглашение**

В соответствии с частью 1 статьи 48 ГПК стороны могут окончить дело «мировым соглашением или соглашением об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации либо соглашением об урегулировании спора в порядке партисипативной процедуры».

Мировое соглашение позволяет наиболее экономичным и бесконфликтным способом разрешить возникший в суде спор о праве (*Г.А. Жилин*). Законодатель должен поощрять мирное урегулирование возникших разногласий в гражданско-правовой сфере, поскольку властное предписание - судебное решение - не всегда приводит к ликвидации правового конфликта, а иногда даже усугубляет его. К тому же окончание гражданского дела с учетом воли сторон в процессе не наносит ущерба интересам законности и правопорядка, поскольку в частноправовых отношениях субъекты пользуются автономией (речь идет о поведении субъектов в допустимых законом пределах).

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

*Мировое соглашение сторон*, заключенное в судебном процессе, - *судебное мировое соглашение* - характеризуется, как указывает, *И.М. Пятилетов*, следующими признаками:

1) оно должно быть направлено на окончание судебного дела (ч. 1 ст. 48 ГПК);

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

3) оно требует утверждения судом (ч. 1ст. 48, ст. 168, ст.176, ст. 410 ГПК);

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

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

Требуется осмысления вопрос о сфере действия института мирового соглашения в гражданском судопроизводстве (возможно ли заключение мирового соглашения по всем гражданским делам либо следует установить ограничения). Традиционно возможность мирового соглашения допускалась по исковым делам, которые ранее (до принятия нового ГПК) характеризовались как дела по спорам, возникающим из материально-правовых отношений между равными субъектами. Но теперь такая характеристика исковых дел противоречила бы действующему гражданскому процессуальному законодательству. Дело в том, что к исковым делам отнесены также и дела по спорам, вытекающим из правоотношений, основанных на властном подчинении одной стороны другой (административных, финансовых и др.). Отсюда следует, что если закон к делам искового производства относит споры о праве, возникающие из властеотношений, то допускается возможность заключения мирового соглашения между сторонами данных спорных отношений. Такое регулирование процессуальным законом сферы применения мирового соглашения как способа разрешения правового конфликта, думается, станет предметом дискуссии. Обсуждение данной проблемы должно быть направлено на выработку четких критериев возможности мирового соглашения в процессе с учетом положений, в первую очередь, гражданского права. Определение таких критериев позволило бы обозначить круг гражданских дел, по которым недопустимо заключение мировых соглашений.

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

Соглашение об урегулировании между сторонами спорного правового вопроса может быть заключено и во внесудебном порядке (вне суда и без обращения в суд), которое приобретает значение гражданско-правового

договора. Они называются *внесудебными мировыми соглашениями* и не имеют признаков, характеризующих судебные мировые соглашения. Напр., в соответствии со статьей Кодекса «О браке «супружестве» и семье» допускается заключение соглашения об уплате алиментов во внесудебном порядке. Такое соглашение (о размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и(или) получателя алиментов - между законными представителями этих лиц. Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение установленной законом формы соглашения об уплате алиментов влечет за собой последствия, предусмотренные статьей 157 ГК.

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

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

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

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

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

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

**Вопрос 3. Меры по обеспечению иска. Защита интересов ответчика.**

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

стороны равными процессуальными правами и возлагает на них равные процессуальные обязанности.

В том числе стороны как субъекты спора о праве характеризуются равенством прав по осуществлению функции иска и его оспаривания, а также распоряжению объектом спора о праве (ч. 1 ст. 48 ГПК).

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

### **Возражения против иска**

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

Возражения ответчика могут быть процессуального и материально-правового характера.

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

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

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

Различают *две разновидности материально-правовых возражений ответчика*: отрицание и мотивированное возражение) Термин «мотивированное возражение», как нам представляется, является наиболее удачным (М.А. Викут). Возражения такого характера обозначаются также

терминами «возражения в собственном смысле слова» или «собственно материально-правовые возражения».

*Отрицание* - это возражение ответчика посредством заявления об отсутствии фактов и правоотношений, указываемых истцом.. При отрицании ответчик не приводит каких-либо мотивов, доводов, доказательств и т.д. в обоснование своей позиции. Например, не соглашаясь с иском о возврате имущества, ответчик может просто заявить, что истец не передавал ему никакого имущества.

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

### **Встречный иск**

*Встречный иск* - это обращение в суд ответчика с самостоятельным требованием о защите своего права или законного интереса, заявленным в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с иском, предъявленным в суд истцом. Для встречного иска характерно то, что: 1) это иск ответчика; 2) иск заявлен в уже возникшем процессе; 3) иск заявлен для совместного рассмотрения с первоначальным иском (*М.А. Вукот*).

Встречный иск - это обращение ответчика в суд за судебной защитой. Право на предъявление встречного иска предусматривается статьей 153 ГПК:

Ответчик вправе до окончания подготовки дела к судебному разбирательству предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление, возвращение, отказ в принятии встречного иска производятся по правилам, предусмотренным статьями 148, 151 и 152 ГПК.

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

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

**Судья принимает встречный иск, если:**

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

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

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

### **Обеспечение иска**

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

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

В соответствии с частью 1 статьи 156 ГПК мерами по обеспечению иска могут быть:

Мерами по обеспечению иска могут быть:

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

2) **запрещение ответчику совершать определенные действия;**

3) **запрещение другим лицам передавать имущество ответчику по обязательствам, срок исполнения которых наступил, или выполнять по отношению к ответчику иные обязательства, предусмотренные законом или договором;**

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

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

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

7) приостановление торгов по внесудебной реализации предмета залога;

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

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

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

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

По результатам рассмотрения заявления судья выносит определение об обеспечении иска с указанием обеспечительной меры (ст. 157 ГПК).

Определение об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных решений (ст. 158 ГПК).

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

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

1) в случае отказа в иске принятые меры обеспечения иска сохраняются до вступления решения в законную силу. Однако суд может одновременно с

решением или после его постановления вынести определение об отмене обеспечения иска (ч. 2 ст. 160 ГПК);

2) при удовлетворении иска принятые меры по обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда (ч. 2 ст. 160 ГПК).

На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба или принесен протест (ст. 161 ГПК):

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

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

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

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

5. С частной жалобой в суд апелляционной инстанции направляется выделенный из дела материал, касающийся принятого определения».

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

Принятие мер по обеспечению иска влечет за собой ограничение ответчика в его правах, в связи с чем возможно нанесение ему ущерба, поэтому закон предусматривает гарантии интересов ответчика (*ИМ. Пятилетов*). Так, закон содержит следующие нормы, ограждающие интересы ответчика:

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

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

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

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

## Заключение

Рассмотрев вопросы, посвященные институту иска в гражданском процессуальном праве Республики Казахстан, мы получили представление, что исковая форма защиты прав и законных интересов граждан и организаций, является одним из самых распространенных способов судебной защиты, существующих в гражданском судопроизводстве.

В этой связи получение знаний о данном правовом институте, его правовой природы, условий реализации, детерминирует, с одной стороны, возможность действенной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций, с другой – эффективность осуществления правосудия по гражданским делам.

Знания об этом институте позволят реализовать коренные и наиболее значимые цели гражданского судопроизводства – защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

Рассмотренные дискуссии свидетельствуют о том, что иск, как правовой институт вызывает определенные споры о его природе. Наверняка подобные споры еще будут иметь место и далее, ведь пока существуют научные споры, существует вероятность постижения истины и, как следствие этого, возможность развития самой научной мысли, которая не может и не должна жить в атмосфере догм и беспелляционных утверждений, пусть даже существующих в качестве норм законодательства<sup>1</sup>.

Однако для нас представляется несомненным, что судебная защита прав и законных интересов, зависит не только от того, какая избрана форма (способ) защиты права либо законного интереса. Соблюдение судом прав и законных интересов всегда зависит от того, на основании каких законов разрешаются дела, кто их решает и в каком порядке эти решения принимаются, т.е. какова степень процессуальных гарантий.

В связи с этим строгое соблюдение норм материального и процессуального права при осуществлении правосудия позволит достигнуть гарантии вынесения законных и обоснованных решений судами общей юрисдикции, что в свою очередь, позитивным образом скажется на эффективности правосудия по гражданским делам.

Поэтому дальнейшее совершенствование института иска в гражданском процессе Республики Казахстан, позволит достигнуть реализации основных и наиболее значимых целей гражданского судопроизводства – защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций, провозглашенных в Конституции РК 1995 года.

Однако следует заметить, что при изменении, либо дополнении ГПК правовыми нормами, регулируемыми исковое производство, видимо следует

---

<sup>1</sup> Басин Ю.Г. Понятие и применение гражданского законодательства Республики Казахстан // В кн. Гражданский кодекс РК (Общая часть): толкование и комментирование. - Алматы, 1996. - Вып. 1.

по-новому оценивать предложения *de lege ferenda* ученых цивилистов-процессуалистов. Имея субъективно-объективную характеристику, они, являются результатом научного отражения объективной реальности в сфере процессуальной организации правосудия по гражданским делам, т.е. научного осмысления правовой действительности.

Подводя итог всему проведенному исследованию и теоретико-правовому анализу, автор полагает необходимым сформулировать ряд выводов и предложений:

1. Существующая нормативная правовая база гражданского процессуального законодательства Казахстана формировалась в 60-70 гг. 20 века, в эпоху социализма, что обуславливает ее несоответствие современному этапу развития нашей страны, этапу формирования рыночных отношений, новых потребностей и интересов общества, переходу к правовому государству. С принятием нового ГПК, не достигнуто обновления понятийного аппарата ГПК легальными дефинициями.

2. В работе анализируются различные точки зрения дефиниции иска, в результате чего, автор приходит к выводу о необходимости определения иска, как, требование заинтересованного лица, вытекающее 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.

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

Право на иск – 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.

4. Необходимо закрепить в качестве самостоятельного основания для отказа в принятии искового заявления или прекращения производства по гражданскому делу наличие приговора суда, которым гражданский иск, заявленный в рамках уголовного судопроизводства, разрешен по существу. Это положение позволит предотвратить предъявление тождественных исков.

5. Теория преобразовательных исков имеет свое теоретическое и практическое значение, отличается аргументированным подходом, имеет законодательную реализацию, поэтому в научных и практических целях она может быть использована наряду с исками о признании и присуждении.

Сделанные автором предложения, могут быть положены в основу совершенствования гражданского процессуального законодательства Республики Казахстан.

В заключении, следует, однако, отметить, что высказанные автором в работе положения не носят бесспорного характера, однако, автор полагает, 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 вопроса.

## **ЛИТЕРАТУРА:**

### **Нормативные акты:**

1. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан, принят от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК

2. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2016.)

3.

### **Основная литература:**

1. Добровольский А.А. Исковая форма защиты права (основные вопросы учения об иске). М.: Моск. ун-т. – 1965. – 190 с.

2. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. - М., 2000.

4. Басин Ю.Г. Понятие и применение гражданского законодательства Республики Казахстан // В кн. Гражданский кодекс РК (Общая часть): толкование и комментирование. - Алматы, 1996. - Вып. 1.
5. Жуйков В.М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М.:»Городец», 1997
6. Учебник «Гражданский процесс» под ред. В.А.Мусина, Н.А.Чечиной, Д.М.Чечета. М.: Проспект, 1988, с.117.
7. Осипов Ю.К. Подведомственность и подсудность гражданских дел. –М.:Госюриздат, 1962 г.
8. Учебник «Гражданский процесс» под ред. М.К.Треушникова. – М.: Юриспруденция, 2001 г., с.51
9. Гражданский процесс. Учебник. Второе издание, переработанное и дополненное. Под редакцией М.К.Треушникова, доктора юридических наук, профессора.
10. Гражданское право. – Учебник- ч.1.- под ред. А.Г.Калпина, А.И.Масляева –М, 1997г.-с.188-189.
11. О.А.Егорова, Н.М.Коршунов, А.Н.Лабыгин, Ю. Л. Мареев. Гражданский процесс: Учебник. М. : ЮНИТИ,2011 - 431с.
12. Гражданский процесс - Учебник - Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.Г. Коваленко, доктора юридических наук, профессора А.А. Мохова, доктора юридических наук, профессора П.М. Филиппова
13. Гражданское процессуальное право. Учебник. Под редакцией заслуженного юриста Российской Федерации, доктора юридических наук, профессора М С Шакарян. ПРОСПЕКТ: Москва.2004 г.

Обсуждено на заседании ПМС от «\_\_\_\_\_»\_\_\_\_\_2016г.  
Протокол №\_\_\_\_\_