

Эта часть работы выложена в ознакомительных целях. Если вы хотите получить работу полностью, то приобретите ее воспользовавшись формой заказа на странице с готовой работой: <https://studservis.ru/otvety-na-bilety/345126>

**Тип работы:** Ответы на билеты

**Предмет:** Гражданское право

Формы и способы защиты нарушенных или оспариваемых гражданских прав и охраняемых законом интересов

Проблемы определения предмета и метод гражданского процессуального права

Гражданское судопроизводство и административное судопроизводство

Гражданское судопроизводство и арбитражное судопроизводство

Гражданское процессуальное и гражданское «материальное» право

Проблемы специализации судебной деятельности при рассмотрении гражданских дел и экономических споров

Постановления Пленума и Президиума Верховного Суда РФ и проблема источников гражданского процессуального права

Состязательность и активность суда в гражданском и арбитражном процессе

Диспозитивность в гражданском и арбитражном процессе

Проблемы установления истины в гражданском и арбитражном процессе

Критерии разграничение подсудности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами

Правовое положение прокурора в гражданском процессе. Защита частных и публичных прав органами прокуратуры

Правовое положение сторон в гражданском судопроизводстве

Правовое положение третьих лиц в гражданском судопроизводстве

Спорные вопросы понимания иска и исковой формы защиты права

Проблемы установления досудебного претензионного порядка урегулирования спора в гражданском и арбитражном процессе

Применение обеспечительных мер в гражданском процессе

Проблемы доказывания в гражданском судопроизводстве

Проблемы преюдиции в гражданском судопроизводстве

Судебное решение как юридический факт материального и процессуального права

Проблемы пересмотра судебных актов в гражданском и арбитражном судопроизводстве

Изменение судебной практики в системе оснований пересмотра дела по новым обстоятельствам

Судебная и административная защита прав налогоплательщиков

Защита прав субъектов исполнительного производства

Защита прав субъектов финансовых и кредитных правоотношений

Правовой статус адвоката и адвокатуры: организационные, процессуальные, этические вопросы

Защита прав и интересов лиц в порядке нотариального производства

Проблемы третейского разбирательства гражданских дел

Альтернативное разрешение гражданско-правовых споров

Международный коммерческий арбитраж

1) Формы и способы защиты нарушенных или оспариваемых гражданских прав и охраняемых законом интересов

Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты гражданских прав: юрисдикционная; неюрисдикционная.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных и оспариваемых субъективных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам (в суд, арбитражный, третейский суд, вышестоящую инстанцию и т. д.), которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядки

защиты нарушенных прав. По общему правилу защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в судебном порядке. Основная масса гражданско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Наряду с ними судебную власть осуществляют арбитражные суды, которые разрешают споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности. По соглашению участников гражданского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В случаях, когда конституционные права и свободы граждан нарушены или могут быть нарушены законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, рассмотрение которого завершено или начато в суде или ином органе, граждане обладают правом на обращение в Конституционный Суд РФ.

В качестве средства судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает по общему правилу иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. В отдельных случаях средством судебной защиты являются заявление, в частности по делам особого производства, или жалоба, в частности при обращении в Конституционный Суд РФ. Судебный или, как его нередко называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые особо указаны в законе.

Специальным порядком защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов в соответствии со ст. 11 ГК РФ следует признать административный порядок их защиты. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. В таком порядке происходит, например, защита прав и законных интересов участников гражданского оборота от действий тех хозяйствующих субъектов, которые злоупотребляют своим доминирующим положением на рынке определенного товара или осуществляют недобросовестную конкуренцию. Средством защиты гражданских прав, осуществляемой в административном порядке, является жалоба, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения.

Не юрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным и иным компетентным органам. В ГК РФ указанные действия объединены в понятие самозащита гражданских прав и рассматриваются в качестве одного из способов защиты гражданских прав. С данной их квалификацией в научном плане согласиться невозможно, так как здесь смешаны близкие, но отнюдь не совпадающие понятия - способ и форма защиты гражданских прав. Самозащита гражданских прав с позиций теории - это форма их защиты, допускаемая тогда, когда потерпевший располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя, не прибегая к помощи судебных или иных правоохранительных органов. В рамках этой формы защиты обладатель нарушенного или оспариваемого права может использовать различные способы самозащиты, которые должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения (ст. 14 ГК). К допускаемым мерам самозащиты относятся, в частности, действия лица в состоянии необходимой обороны (ст. 1066 ГК) и крайней необходимости (ст. 1067 ГК), применение к нарушителю так называемых оперативных санкций, например отказ совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента (отказ от оплаты, от передачи вещи и т.п.), поручение выполнения работы, не сделанной должником, другому лицу за счет должника (ст. 397 ГК) и некоторые другие действия.

Под способами защиты субъективных гражданских прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

Общий перечень способов защиты дается в ст. 12 ГК, где говорится, что гражданские права защищаются путем их признания; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащиты права; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения убытков; взыскания неустойки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иными способами, предусмотренными законом.

2) Проблемы определения предмета и метод гражданского процессуального права

Предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие между судом и участниками процесса в ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел и исполнительного производства.

Вопрос об объеме предмета правового регулирования гражданского процессуального права является в науке дискуссионным. В этом плане следует отметить следующие проблемные моменты:

1) В начале 1960 годов была выдвинута идея о расширении предмета правового регулирования гражданского процессуального права путем включения в него также деятельности ряда несудебных органов: арбитража, нотариата, органов регистрирующих акты гражданского состояния, товарищеских и третейских судов по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Эта идея была поддержана рядом ученых. Вместе с тем, большинство ученых придерживаются взгляда, что предмет правового регулирования гражданского процессуального права охватывает только деятельность суда, поскольку она характеризуется наличием специфической процессуальной формы, предусмотренной законом обязательной детальной, универсальной для всех гражданских дел процедуры. Что касается деятельности иных органов гражданской юрисдикции, то ее традиционно относят к предмету науки гражданского процессуального права.

2) Примерно в то же время было высказано мнение об исключении из предмета гражданского процессуального права и отнесении к предмету самостоятельной комплексной отрасли права общественных отношений, возникающих в рамках исполнительного производства по той причине, что последнее связано с реализацией не только судебных постановлений, но и постановлений ряда несудебных органов, указанных в законе. Долгое время преобладающей в науке гражданского процесса являлась точка зрения о том, что исполнительное производство как завершающая стадия гражданского судопроизводства относится к предмету гражданского процессуального права. Вместе с тем в настоящее время дискуссия возобновилась, особенно после создания в Российской Федерации самостоятельной, организационно-независимой от суда службы судебных приставов-исполнителей и опубликования проекта Исполнительного кодекса. На сегодняшний день большинство российских ученых-процессуалистов признают существование самостоятельной отрасли гражданского исполнительного права и сужение предмета правового регулирования гражданского процессуального права. В ГПК РФ существует раздел производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов, регулирующий деятельность суда по обращению к исполнению актов судебных и несудебных органов, но не само исполнение.

Таким образом, проблема определения предмета гражданского процессуального права обуславливается разными подходами к данному термину в теории.

Метод правового регулирования гражданского процессуального права традиционно определялся как производный от диспозитивного метода гражданского права, по отношению к которому данная процессуальная отрасль рассматривалась как обслуживающая.

Вопрос о самостоятельном методе правового регулирования гражданского процессуального права впервые в советской науке был поставлен П. П. Гуреевым, по мнению которого гражданские процессуальные отношения характеризуются императивностью строятся по принципу власти и подчинения, поскольку их обязательным субъектом выступает суд - носитель властных полномочий.

Позже процессуалистом было отмечено, что хотя в гражданском процессуальном правоотношении не существует юридического равенства субъектов здесь в то же время нет начал власти и подчинения характерных для административного права. Им была выдвинута идея о методе делового процессуального сотрудничества.

В настоящее время в учебной литературе преобладает определение метода данной отрасли права как императивно-диспозитивного, смешанного, который характеризуется тем, что стороны занимают в процессе равное положение и вправе в пределах, установленных в законе свободно распоряжаться своими процессуальными и материальными правами, все участники процесса обязаны подчиняться требованиям суда.

Вместе с тем, в литературе отмечается теоретическая некорректность соединения этих самостоятельных методов в единый.

Таким образом, проблема определения метода гражданского процессуального права обуславливается разными подходами к данному термину в теории.

3) Гражданское судопроизводство и административное судопроизводство

Гражданский процесс (судопроизводство) - определенный, специфичный, урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок производства по гражданским делам, который определяется

системой взаимосвязанных гражданско-процессуальных прав и обязанностей, а также гражданско-процессуальных действий, которыми они реализуются их субъектами – судом, органом судебного исполнения и участниками процесса.

Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, потребительских или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Гражданский процесс возбуждается по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов. В определенных случаях гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Возбуждение дела представляет собой начальный (первый) этап в развитии производства в суде первой инстанции. Для возбуждения гражданского дела в суде необходимо соблюдение определенной юридической процедуры, которая охватывает действия как истца, так и единолично действующего судьи. При этом правила возбуждения дела практически одинаковы во всех видах гражданского судопроизводства, различаясь самым незначительным образом.

Процесс возбуждения дела согласно ГПК РФ выглядит следующим образом:

- 1) истец при подаче заявления должен быть дееспособным по правилам, предусмотренным для признания за физическими лицами и организациями гражданской процессуальной дееспособности (ст. 37);
- 2) исковое заявление должно быть подано в суд по надлежащей подсудности (ст. 23—32);
- 3) исковое заявление согласно ст. 131 подается в письменной форме и с указанием следующих необходимых данных: наименование суда, в который подается заявление; наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем; наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения; в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования; обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства; цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм; сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон; перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

Исковое заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд;

- 4) в соответствии со ст. 132 ГПК РФ к исковому заявлению прилагаются: его копии по числу ответчиков и третьих лиц; документы, подтверждающие уплату государственной пошлины; доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя истца, если заявление подается представителем; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют; доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором; расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Вопрос о принятии заявления по гражданским делам решается судьей единолично. Согласно ст. 133 ГПК РФ судья обязан рассмотреть вопрос о его принятии в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд. Судья проверяет наличие необходимого фактического состава и вправе вынести одно из четырех определений: о принятии искового заявления к производству, возбуждая процесс по конкретному гражданскому делу в суде первой инстанции; об отказе в принятии заявления; о возвращении заявления; об оставлении заявления без движения.

По результатам рассмотрения дела, суд выносит решение, которое может быть обжаловано в апелляционном порядке в течении 30 дней, с даты изготовления решения в полном объеме.

Административное судопроизводство – это вторичное или последующее рассмотрение судами дел, возникших из материальных административных правоотношений, окончательное или промежуточное решение по которым было принято или действия (бездействие) в рамках которых были совершены компетентными административно-публичными органами.

Вторичное рассмотрение судами дел, возникших из материальных административных правоотношений, в рамках административного судопроизводства имеет место при оспаривании заинтересованными лицами в судах решений (правовых актов), действий (бездействия) административно-публичных органов, принятых, совершенных ими по данным делам.

Последующее рассмотрение судами дел, возникших из материальных административных правоотношений, в рамках административного судопроизводства имеет место в случае передачи соответствующими административно-публичными органами таких дел в суды для решения отнесенных к ведению последних вопросов применения к физическим и юридическим лицам административных наказаний, а также иных мер административного принуждения, например, аннулирования лицензий и т.п.

Задачами административного судопроизводства являются: обеспечение доступности правосудия в сфере административных и иных публичных правоотношений; защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций в сфере административных и иных публичных правоотношений; правильное и своевременное рассмотрение и разрешение административных дел; укрепление законности и предупреждение нарушений в сфере административных и иных публичных правоотношений; мирное урегулирование споров, возникающих из административных и иных публичных правоотношений.

#### 4) Гражданское судопроизводство и арбитражное судопроизводство

Гражданский процесс (судопроизводство) – определенный, специфичный, урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок производства по гражданским делам, который определяется системой взаимосвязанных гражданско-процессуальных прав и обязанностей, а также гражданско-процессуальных действий, которыми они реализуются их субъектами – судом, органом судебного исполнения и участниками процесса.

Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, потребительских или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Гражданский процесс возбуждается по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов. В определенных случаях гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Возбуждение дела представляет собой начальный (первый) этап в развитии производства в суде первой инстанции. Для возбуждения гражданского дела в суде необходимо соблюдение определенной юридической процедуры, которая охватывает действия как истца, так и единолично действующего судьи. По результатам рассмотрения дела, суд выносит решение, которое может быть обжаловано в апелляционном порядке в течении 30 дней, с даты изготовления решения в полном объеме.

Арбитражное судопроизводство – это урегулированная арбитражно-процессуальным законодательством, деятельность суда, лиц, участвующих в деле, и других участников судебного производства, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций и граждан-предпринимателей.

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Задачами арбитражного судопроизводства являются: защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов

государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере; обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; справедливое публичное судебное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом; укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; формирование уважительного отношения к закону и суду; содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

Возбуждение производства по делу в арбитражном процессе осуществляется путем подачи искового заявления либо заявления.

Общий порядок возбуждения дела заключается в следующем. Заинтересованное лицо подает исковое заявление в арбитражный суд в письменной форме с соблюдением необходимых правил, к числу которых относятся:

1. Соблюдение формы и реквизитов искового заявления, перечисленных в ст. 125 АПК РФ.
2. Направление истцом другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, до подачи искового заявления в арбитражный суд.
3. Приложение к исковому заявлению документов, подтверждающих уплату государственной пошлины в соответствии со ставками, установленными НК РФ.
4. Приложение документов, подтверждающих обстоятельства, на которых истец основывает свои требования (ст. 126 АПК РФ).
5. Приложение документов о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя (ст. 126 АПК РФ).
6. Приложение доверенности или иных документов, подтверждающих полномочия на подписание искового заявления (ст. 126 АПК РФ).
7. Приложение иных документов в зависимости от категории дела (копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска; документов, подтверждающих соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; проекта договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор).
8. Предъявление иска по правилам надлежущей подсудности (§ 2 гл. 4 АПК РФ).

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем.

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ст. 127 АПК РФ).

Арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением необходимых требований, путем вынесения определения, которым возбуждается производство по делу. В определении

-

*Эта часть работы выложена в ознакомительных целях. Если вы хотите получить работу полностью, то приобретите ее воспользовавшись формой заказа на странице с готовой работой: <https://stuservis.ru/otvety-na-bilety/345126>*