



В.Г. ТИХИНЯ

ИСКОВАЯ ФОРМА ЗАЩИТЫ ПРАВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Понятие “иск” и его элементы. Действующее гражданское процессуальное законодательство регламентирует 4 вида судопроизводства:

- иское производство;
- производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений;
- особое производство;
- приказное производство.

Исковое производство является основным и наиболее распространенным видом судопроизводства. Большинство гражданских дел, рассматриваемых судами, это дела искового производства.

Заинтересованное лицо вправе в установленном порядке обращаться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса (ч. 1 ст. 6 ГПК). Иск и есть обращение заинтересованного лица в суд за защитой субъективных прав и охраняемых законом интересов. Форма, в которой происходит защита этих прав и интересов, называется исковой формой.

Исковая форма защиты права в гражданском процессе характеризуется следующими признаками:

- во-первых, это наличие материально-правового требования, подлежащего рассмотрению в определенном процессуальном порядке;
- во-вторых, это наличие спора о субъективном праве или охраняемом законом интересе;
- в-третьих, это наличие в данном споре сторон с противоположными интересами.

Исковая форма защиты права является оптимальной, наиболее приспособленной формой для правильного рассмотрения и разрешения судами гражданских, семейных, трудовых и других дел искового производства.

Правила искового производства в гражданском процессе носят универсальный характер, они являются общими правилами судопроизводства по всем гражданским делам. Процесс по делам искового производства осуществляется по этим правилам, но с некоторыми изъятиями и особенностями, установленными ГПК и иными законодательными актами.

Исковая форма защиты права, кроме гражданского процесса, характерна также для хозяйственного процесса и третейского (арбитражного) разбирательства гражданско-правовых споров.

Иск является одним из наиболее сложных институтов гражданского процессуального права. Многие вопросы теории иска носят дискуссионный характер.

М.А. Гурвич, Н.Б. Зейдер и некоторые другие ученые-процессуалисты выделяют 2 самостоятельных понятия иска — иск в материально-правовом смысле и иск в процессуальном смысле. По их мнению, иск в материально-правовом смысле — это требование к обязанному лицу (ответчику) о прекращении нарушения субъективного права или интереса либо само нарушенное или оспоренное субъективное право, защищаемое судом, а иск в процессуальном смысле — это обращенное к суду требование заинтересованного лица о защите спорного субъективного гражданского права или охраняемого законом интереса [1, 5–11; 2, 9; 3, 154].

А.Ф. Клейнман, А.А. Добровольский, С.А. Иванова, Д.М. Чечот рассматривают иск как единое понятие, которое имеет две стороны: процессуальную и материально-правовую. По мнению этих авторов, требование к суду о защите права представляет процессуальную сторону иска, а требование истца к ответчику — материально-правовую сторону иска [4, 147; 5, 18–19; 6, 411–433; 7, 198].

Представляется, что более правильной является вторая точка зрения. Дело в том, что любое обращение в суд с иском *всегда* сопровождается требованием к ответчику. В сочетании материально-правового требования (требование истца к ответчику) и процессуального требования (требование истца к суду) — суть иска, его квинтэссенция. Без одного из этих требований иска не существует.

Как правильно отмечает С.А. Иванова, “иск — это единое понятие, имеющее две стороны: материально-правовую и процессуально-правовую. Обе стороны находятся в неразрывном единстве” [8, 146].

Иск — важнейшее средство защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Процессуальной формой иска является исковое заявление.

Иском в гражданском процессе следует считать предъявленное в суд для рассмотрения и разрешения в определенном порядке требование истца к ответчику о защите нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса.

В момент предъявления иска лишь *предполагается*, что субъективное право истца нарушено или оспаривается ответчиком. Окончательно этот вопрос решается судом при разрешении дела по существу.

Элементами иска являются его составные части: предмет и основание. Некоторые ученые-процессуалисты полагают, что помимо этих двух элементов иска в нем необходимо выделять еще третий элемент — содержание [1, 6–7; 9, 118; 10, 222].

Предмет иска — это конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, вытекающее из спорного правоотношения. Например, собственник требует возврата своего имущества, кредитор — уплаты долга и т.д.

Предмет иска должен быть четко определен в исковом заявлении (ст. ст. 109, 243 ГПК).

Некоторые ученые-процессуалисты под предметом иска понимают спорное правоотношение или субъективное право, подлежащее защите [3, 119]. Вряд ли с этим можно согласиться. В исковом заявлении, согласно закону, должно быть указано конкретное правовое требование истца к ответчику, а не спорное правоотношение. Из одного правоотношения может вытекать несколько требований истца, каждое из которых способно быть предметом иска.

Субъективное право, подлежащее защите, также не может быть элементом иска. Дело в том, что средство защиты права (иск) и предмет защиты права (субъективное право) — это разные правовые понятия. С помощью иска в гражданском процессе защищается то, что служит предметом защиты права.

Необходимо различать предмет иска и материальный объект спора, которым может быть конкретная вещь, денежная сумма, подлежащая взысканию, и т.д. Например, в иске о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, требование о разделе имущества является предметом иска, а само имущество, подлежащее разделу, — материальным объектом спора.

Основание иска — это юридические факты, на которых истец основывает свое материально-правовое требование к ответчику. Такими фактами по гражданскому

делу могут быть: заключение договора купли-продажи дома, вступление в брак, причинение вреда источником повышенной опасности и т.д.

Как правило, основание иска состоит не из одного юридического факта, а из совокупности нескольких юридических фактов.

Предложенное выше понятие “основание иска” соответствует закону. Согласно ст. 243 ГПК в исковом заявлении должны быть указаны “факты, которыми истец обосновывает свои требования”.

Юридические факты составляют *фактическое* основание иска.

В иске (кроме фактического основания) можно выделить *правовое* основание. К нему относится норма материального права, подлежащая применению при рассмотрении конкретного спора в суде*.

Как уже отмечалось, некоторые ученые-процессуалисты выделяют в качестве самостоятельного элемента иска *содержание иска*, под которым понимается указанный истцом вид (способ) судебной защиты [1, 6; 3, 144; 11, 157]. С данной точкой зрения нельзя согласиться потому, что вид (способ) судебной защиты формулируется истцом в требовании, адресованном суду, т.е. является частью предмета иска. Кроме того, ни закон, ни судебная практика не выделяют содержание иска в качестве элемента иска.

Элементы иска (предмет и основание) тесно связаны между собой. Любой из них в отдельности не в состоянии в полном объеме составить содержание иска.

Значение элементов иска состоит в том, что они служат средством индивидуализации исков. По предмету и основанию можно тот или иной иск отграничить от иных, сходных исков, или установить тождество исков (иски между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям)**.

Элементы иска характеризуют содержание иска и его правовую природу.

Кроме того, ответчик, зная предмет и основания предъявленного к нему иска, может лучше построить свою защиту против иска.

Виды исков. Иски можно классифицировать на отдельные виды как по материально-правовому признаку, так и по процессуальному признаку.

В основе *материально-правовой* классификации исков лежит спорное материально-правоотношение, из которого вытекает требование заинтересованного лица о защите нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса. По этому критерию иски подразделяются на иски, возникающие из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений.

Возможна и другая (более детальная) классификация исков по материально-правовому признаку. Так, можно различать иски по отдельным категориям дел — иски о защите чести, достоинства и деловой репутации; иски о расторжении брака; жилищные иски; алиментные иски; трудовые иски; иски из причинения вреда и др.

Материально-правовая классификация исков позволяет правильно определить подведомственность спора и его субъектный состав, а также выявить материально-правовые и процессуальные особенности того или иного спора.

По *процессуальному* признаку иски можно классифицировать на иски о признании и иски о присуждении. В науке гражданского процессуального права высказано мнение, что, кроме исков о признании и о присуждении, существуют также и преобразовательные иски [1, 21–27; 12, 31–42].

Иском о признании является требование заинтересованного лица, направленное на подтверждение судом наличия или отсутствия определенного правоотношения. Например, по иску об установлении отцовства истец просит суд признать ответчика отцом ребенка.

В юридической литературе иски о признании нередко называются исками *установительными*, поскольку по результатам их рассмотрения решением суда устанавливается наличие или отсутствие спорного правоотношения между истцом и ответчиком.

* Закон (ст. 243 ГПК) не обязывает лицо, которое обращается в суд с иском, делать ссылку на правовое основание иска в своем заявлении. Однако такая обязанность лежит на прокуроре при подаче им в суд заявления в защиту прав других лиц.

** Если иски тождественны, суд обязан отказать в приеме заявления или, если оно ошибочно принято, прекратить производство по делу.

Иски о признании — средство защиты еще не нарушенного права. Основная цель их состоит в том, чтобы решением суда устранить спорность и неопределенность в правоотношениях между истцом и ответчиком.

Как правило, по искам о признании ответчик не понуждается к совершению каких-либо действий в пользу истца. Вместе с тем в некоторых случаях иски о признании служат средством защиты права, т.е. когда необходимо устранить нарушение субъективных прав истца. Его нарушенные права восстанавливаются путем удовлетворения судом иска о признании.

Иски о признании могут служить средством установления не только спорного права, но и спорной обязанности.

Иски о признании делятся на положительные и отрицательные.

Иск о признании, направленный на подтверждение наличия какого-либо правоотношения, называется *положительным иском о признании* (например, иск о признании права собственности на жилой дом). Если же иск о признании направлен на подтверждение отсутствия правоотношения, он называется *отрицательным иском о признании* (например, иск о признании сделки недействительной).

Истец по иску о признании в случае нарушения или оспаривания его прав, подтвержденных судебным решением, вправе обратиться в суд с иском о присуждении.

Иском о присуждении заинтересованное лицо требует от суда обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от его совершения. К таким искам, например, относятся иски об истребовании имущества из чужого незаконного владения, иски о выселении, иски о восстановлении на работе, иски о взыскании алиментов и др.

В судебной практике по гражданским делам иски о присуждении являются наиболее распространенным видом иска.

Иск о присуждении (как и иск о признании) содержит требование, направленное на установление судом существования между истцом и ответчиком определенного правоотношения. Но если по иску о признании данное требование является конечной целью, то по иску о присуждении — лишь промежуточной целью. Конечная цель иска о присуждении — обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от его совершения (например, возместить убытки, отдать долг, освободить квартиру, не чинить препятствий в обмене квартир и т.п.). Поскольку на основании решения суда по этому иску выдается исполнительный лист, иск о присуждении в юридической литературе именуется также *исполнительным иском*.

Таким образом, в иске о присуждении истец требует от суда, кроме признания за ним спорного субъективного права, еще и присуждения ответчика к определенному поведению (например, совершить конкретное действие или воздержаться от его совершения).

Решение суда по иску о признании может иметь *преюдициальное* значение при рассмотрении судом иска о присуждении. Так, при наличии судебного решения о признании за истцом права собственности на дом (иск о признании), в иске о выселении ответчика из этого дома (иск о присуждении) повторно не требуется доказывать право собственности истца на указанное строение.

Как уже отмечалось, некоторые ученые-процессуалисты выделяют *преобразовательные иски* в качестве самостоятельного вида исков. По их мнению, преобразовательным (конститутивным) называется иск, направленный на создание, изменение или прекращение спорного правоотношения между истцом и ответчиком. Решения суда по этим искам имеют правообразующее, правоизменяющее или правопрекращающее действие. Например, со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака прекращается брачное правоотношение между супругами [1, 21–27; 11, 162–165; 12, 31–42].

Представляется, что ни закон, ни судебная практика не дают достаточных оснований для выделения преобразовательных исков в самостоятельный вид исков. Защита прав и охраняемых законом интересов путем *создания, изменения или прекращения* правоотношений присуща не только преобразовательным искам. Эти способы судебной защиты гражданских прав (ст. 7 ГПК) характерны также для исков о признании и исков о присуждении.

Кроме того, суд не обладает правотворческими функциями, он не может творить право. Рассматривая иск, суд устанавливает, какое право нарушено или оспорено, и своим решением защищает это право.

Таким образом, иски, которые именуется преобразовательными, в действительности являются либо исками о признании, либо исками о присуждении.

В современной теории гражданского процесса предлагается классификация исков и по иным процессуальным признакам. Так, по характеру защищаемых интересов предлагается деление исков на личные иски, иски в защиту прав других лиц, иски в защиту прав неопределенного круга лиц и косвенные (производные) иски [13, 233].

Право на иск. Понятие и содержание *права на иск* по-разному излагаются в литературе по гражданскому процессу.

Некоторые ученые-процессуалисты (С.Н. Абрамов, М.А. Гурвич, А.А. Мельников) исходят из двойственного понимания права на иск: право на иск в процессуальном смысле (право на предъявление иска) и право на иск в материально-правовом смысле [3, 154–155; 14, 154–155; 15, 178; 16, 106–107]. Другие ученые-процессуалисты (А.А. Добровольский, Н.Б. Зейдер, С.А. Иванова, А.Ф. Клейнман) рассматривают “право на иск” как термин, соответствующий единому понятию иска [5, 18; 6, 423; 17, 40].

К.И. Комиссаров, К.С. Юдельсон понимают под правом на иск только право на предъявление иска [10, 230–231; 18, 159].

Конституционное право на судебную защиту применительно к гражданскому процессу реализуется в праве на иск.

Право на иск — сложное правовое понятие. Оно включает в себя право на предъявление иска (право на иск в процессуальном смысле) и право на удовлетворение иска (право на иск в материально-правовом смысле). Оба эти правомочия тесно связаны между собой.

Право на предъявление иска — это право заинтересованного лица на обращение с иском в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса (право на правосудие, судебный процесс по конкретному спору).

Право на удовлетворение иска — это право заинтересованного лица на принудительное осуществление через суд своего требования к ответчику.

Если у заинтересованного лица есть право на предъявление иска и право на удовлетворение иска, его субъективное право в этом случае должно получить судебную защиту.

Наличие права на предъявление иска проверяется судьей при принятии искового заявления к производству суда. Если у заинтересованного лица отсутствует право на предъявление иска, судья в соответствии со ст. 245 ГПК отказывает в принятии искового заявления.

Право на удовлетворение иска проверяется судом в ходе рассмотрения и разрешения дела. Если право заинтересованного лица обосновано с фактической и правовой стороны, у суда есть право на удовлетворение такого иска.

Заинтересованному лицу может принадлежать право на удовлетворение иска при отсутствии у него права на предъявление иска (например, когда дело суду неподведомственно). Вместе с тем у заинтересованного лица может быть право на предъявление иска и одновременно отсутствовать право на удовлетворение иска (например, если требование заинтересованного лица не основано на законе).

Для осуществления права на предъявление иска требуются определенные условия, которые в науке гражданского процессуального права именуется предпосылками права на предъявление иска.

Предпосылки права на предъявление иска — это юридические факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение у истца права на предъявление иска по гражданскому делу.

В зависимости от круга дел, по которым применяются предпосылки, различают *общие и специальные предпосылки* права на предъявление иска.

К общим, характерным для всех дел, относятся следующие предпосылки:

1. Истец и ответчик должны обладать гражданской процессуальной правоспособностью. Согласно ст. 58 ГПК гражданская процессуальная правоспособность — это способность лица иметь гражданские процессуальные права и нести обязанности стороны и третьего лица. Поскольку все граждане обладают гражданской процессуальной правоспособностью с момента рождения, практически эта предпосыл-

ка имеет значение только для организаций, которые должны обладать правами юридического лица, чтобы быть стороной (третьим лицом) по делу. В предусмотренных законом случаях гражданскую процессуальную правоспособность могут иметь организации, не имеющие статуса юридического лица;

2. Исковое заявление должно подлежать рассмотрению в суде. Общие правила подведомственности суду гражданских дел регламентированы законом (ст. 37 ГПК). Дело, не подведомственное суду, не может быть принято к производству;

3. Отсутствие вступившего в законную силу судебного решения, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или определения суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

4. Отсутствие решения другого юрисдикционного органа, принятого в пределах своей компетенции, по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5. Отсутствие между сторонами договора о передаче возникшего спора на разрешение третейского суда.

Первые две из названных предпосылок называются положительными предпосылками права на предъявление иска, остальные — отрицательными.

В гражданском процессе (помимо общих предпосылок) существуют также *специальные* предпосылки права на предъявление иска. Они установлены законом для некоторых категорий дел. Так, по ряду дел, возникающих из трудовых правоотношений, установлен внесудебный предварительный порядок разрешения спора (заинтересованное лицо до обращения в суд должно обратиться за разрешением спора в КТС). По делам о расторжении брака согласие жены на развод во время беременности и в течение трех лет после рождения ребенка по требованию ее супруга является специальной предпосылкой права на предъявление иска.

Право на предъявление иска не зависит от наличия или отсутствия у заинтересованного лица права на иск в материально-правовом смысле (право на удовлетворение иска). В момент предъявления иска лишь *предполагается*, что такое право принадлежит заинтересованному лицу. Окончательно этот вопрос решается судом при рассмотрении и разрешении дела по существу.

Наличие или отсутствие предпосылки права на предъявление иска проверяется при принятии искового заявления к производству. Отсутствие хотя бы одной из предпосылок влечет за собой отказ в принятии искового заявления или прекращение производства по делу, если это обнаруживается после возбуждения дела в суде.

Соединение и разъединение исков. Участники процесса могут соединять и разъединять свои исковые требования.

В соответствии со ст. 250 ГПК истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Чаще всего такие требования вытекают из одного и того же спорного правоотношения. Например, требование о восстановлении на работе может быть соединено с требованием о взыскании заработной платы за вынужденный прогул; требование об опровержении сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, — с требованием о возмещении морального вреда; требование об установлении отцовства — с требованием о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка и т.п.

Объединение нескольких исковых требований для их совместного рассмотрения в одном процессе может быть произведено, если такое объединение необходимо для более быстрого и правильного рассмотрения споров.

В одном исковом заявлении могут быть объединены требования нескольких лиц, обратившихся в суд за разрешением спора, а также требования, направленные нескольким ответчикам.

В связи с этим различают объективное и субъективное соединение исков. *Объективное* соединение исков имеет место тогда, когда в одном исковом заявлении соединяется несколько исковых требований к одному и тому же ответчику, а *субъективное* соединение исков — когда на один и тот же объект спора предъявляют требование несколько лиц или когда по одному и тому же исковому требованию привлекаются несколько ответчиков.

Закон допускает объединение лишь таких требований, которые относятся к одному виду гражданского судопроизводства (ч. IV ст. 250 ГПК).

Иски могут соединяться по инициативе как истца, так и суда, если в суде имеется несколько дел, в которых на стороне истца или ответчика участвуют одни и те же лица, либо есть несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различным истцам к одному ответчику.

В случаях, предусмотренных законом, суд не только имеет право, но и *обязан* рассмотреть несколько исковых требований совместно. Так, при вынесении решения по иску о лишении родительских прав суд должен одновременно с лишением ответчика родительских прав решить вопрос о взыскании с него алиментов.

Когда в рамках искового заявления объединены связанные между собой требования, одни из которых подведомственны общему суду, а другие — иному юрисдикционному органу, все требования подлежат рассмотрению в общем суде, если иное не предусмотрено действующим законодательством.

В судебном решении ответ должен быть дан отдельно по каждому исковому требованию, ибо все они, несмотря на их объединение, сохраняют самостоятельное значение.

Рассмотрение нескольких взаимосвязанных требований в одном процессе способствует более быстрому и правильному разрешению дел, устраняет возможность вынесения противоречивых судебных решений, сокращает судебные расходы по делу.

Суд вправе выделить из объединенных исковых требований одно или несколько в отдельное производство, если признает раздельное рассмотрение требований более целесообразным (например, в силу того, что объединенные требования не связаны между собой).

В отдельное производство может быть выделено одно или несколько требований как в тех случаях, когда они были соединены истцом, так и в тех случаях, когда они были соединены для совместного рассмотрения судом.

В случаях, предусмотренных законом, суд обязан выделить в отдельное производство одно или несколько исковых требований. Так, согласно ст. 41 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье, если раздел имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, затрагивает права третьих лиц, требование о разделе имущества не может разрешаться одновременно с требованием о расторжении брака и должно быть выделено в отдельное производство.

При разъединении судом исковых требований ведется не одно, а два и более производства.

О соединении или разъединении исковых требований суд выносит определение, которое не может быть обжаловано или опротестовано в кассационном порядке отдельно от решения суда. Связано это с тем, что данное определение не препятствует возможности дальнейшего движения дела (ст. 433 ГПК).

Литература

1. Гурвич М.А. Учение об иске (состав, виды). М., 1981.
2. Елисейкин П.Ф. Предмет судебной деятельности в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Л., 1974.
3. Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1999.
4. Клейнман А.Ф. Советский гражданский процесс. М., 1954.
5. Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.
6. Курс советского гражданского процессуального права. М., 1981. Т. 1.
7. Юридическая процессуальная форма. Теория и практика. М., 1976.
8. Гражданский процесс / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 1998.
9. Осокина Г.Л. Иск (теория и практика). М., 2000.
10. Гражданский процесс / Под ред. К.И. Комиссарова, Ю.К. Осипова. М., 1996.
11. Гражданский процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М., 1999.
12. Гурвич М.А. Судебное решение. Теоретические проблемы. М., 1976.
13. Гражданский процесс / Отв. ред. В.В. Ярков. М., 1999.
14. Абрамов С.Н. Советский гражданский процесс. М., 1952.
15. Гурвич М.А. Право на иск. М., 1949.
16. Мельников А.А. Правовое положение личности в советском гражданском процессе. М., 1969.
17. Клейнман А.Ф. Новейшие течения в советской науке гражданского процессуального права. М., 1967.
18. Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956.

(Продолжение в следующем номере.)