

Исследовательский центр частного права имени С.С. Алексеева
при Президенте Российской Федерации

А.А. Алексеева, Д.А. Жестовская, А.Г. Зайцева

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЦИВИЛИСТИЧЕСКОГО ПРОЦЕССА

Учебно-методическое пособие



СТАТУТ
МОСКВА 2024

УДК 347.9
ББК 67.410.1
А47

Алексеева, Анна Александровна.
Жестовская, Дария Андреевна.
Зайцева, Алена Григорьевна.

A47 Актуальные проблемы цивилистического процесса : учебно-методическое пособие / А. А. Алексеева, Д. А. Жестовская, А. Г. Зайцева. — Москва : Статут, 2024. — 36 с.

ISBN 978-5-8354-2063-6 (в обл.)

Учебно-методическое пособие «Актуальные проблемы цивилистического процесса» представляет собой описание учебно-методического комплекса дисциплины «Актуальные проблемы цивилистического процесса» в рамках подготовки по магистерской программе «Магистр частного права». Пособие содержит общую методическую часть, методические рекомендации по изучению каждой темы, проверочные вопросы и задачи, а также темы магистерских диссертаций, библиографический список и список нормативных правовых актов.

УДК 347.9
ББК 67.410.1

ISBN 978-5-8354-2063-6

© Алексеева А. А., Жестовская Д. А., Зайцева А. Г., 2024
© Редподготовка, оформление. Издательство «Статут», 2024

I. ВВЕДЕНИЕ

Дисциплина «Актуальные проблемы цивилистического процесса» занимает особое место в рамках магистерской программы «Магистр частного права», позволяя магистрам приобрести как более глубокое понимание материально-правовых институтов в их процессуальном преломлении, так и практические навыки судебной работы.

Изучение данного курса на магистерском уровне специалистами, уже имеющими основное бакалаврское образование в области юриспруденции, призвано обеспечить понимание процессуальных институтов в их междисциплинарном измерении, а также возможность качественно нового познания взаимосвязей внутри дисциплины цивилистического процесса. Новый уровень освоения дисциплины цивилистического процесса обеспечивается историческим, теоретическим и сравнительно-правовым анализом каждого изучаемого института и понятия. При обсуждении каждого института преподаватель приводит сравнительно-правовой комментарий о функционировании этого института в системе общего права.

Данный курс имеет следующие уникальные **методические особенности**.

Во-первых, освоение курса осуществляется на основе сравнительно-правового метода, предполагающего сравнение подходов российского права и юрисдикций общего права (американского и английского права). Уникальность данного метода заключается в том, что он отходит от классического подхода сравнения правовых систем, имеющих общие исторические, философские и конституционные особенности. Так, в гражданско-правовых дисциплинах принято сравнивать российское право с немецким и французским правом, поскольку данные правопорядки, относящиеся к континентальной правовой семье, оказали сильное влияние на развитие российского права. Сравнение с юрисдикциями общего права, однако, показывает, как правовой вопрос решается в системах права, имеющих уникальный комплекс социальных, экономических, исторических и политических особенностей. Различный генезис правовых институтов российского права и систем общего права позволяет сфокусироваться на сравнении правового воздействия сопоставляемых институтов на права и интересы участников правоотношения.

Во-вторых, курс имеет междисциплинарный характер. Междисциплинарность курса проявляется в том, что существующие процессуаль-

ные институты изучаются в системе с их конституционно-правовым обоснованием и взаимодействием с гражданским правом. Например, процессуальные принципы рассматриваются в их конституционно-правовом измерении, а понятие права на иск анализируется как с материальной, так и с процессуальной точки зрения. Междисциплинарный характер курса призван продемонстрировать взаимосвязи различных отраслей права в процессуальных институтах. От существующих междисциплинарных правовых исследований данный курс отличает уникальное триединое сочетание таких дисциплин, как процессуальное право, конституционное право и гражданское право.

В-третьих, с точки зрения коммуникации со слушателями данный курс отличается уникальным сочетанием различных школ преподавания права: лекционный формат, свойственный континентальной традиции преподавания, сократовский метод, характерный для обучения праву в системах общего права, и практический метод, предполагающий отстаивание слушателями своих аргументов в форме дебатов и судебных процессов. В рамках лекционного формата преподаватель дает структурное объяснение основных положений обсуждаемой темы. Перед каждым занятием слушатели обязаны прочитать рекомендованную к курсу литературу для демонстрации возможности дискутировать с преподавателем, задающим слушателям вопросы по сократовскому методу. Некоторые темы обсуждаются в формате защиты правовой позиции в заранее установленной процедуре дебатов или судебного процесса. Данный практический формат направлен на подготовку слушателей к реальным судебным процессам с точки зрения умения следовать процессуальным регламентам и демонстрировать способность донести свою позицию до арбитра.

Настоящее учебно-практическое пособие направлено на формирование у магистров общих базовых знаний и навыков в области цивилистического процесса и включаемых в него институтов, охватывающих как все стадии процессуальной деятельности, так и поведение участников процессуальных правоотношений и его процессуальные и материальные последствия.

Цель: изучение процессуальных правоотношений, понятий и институтов цивилистического процесса.

Задачи: изучение основ гражданского и арбитражного процесса, в частности таких ключевых стадий процесса, как предъявление иска, рассмотрение дела и вынесение решения; прав и обязанностей участников процесса, порядка совершения ими процессуальных действий

и их правовых последствий, а также иных аспектов регулирования процессуальной деятельности.

В результате изучения курса магистрант должен знать:

- правила разграничения процессуального и материального права;
- правовую природу норм доказательственного права в российском и американском праве;
- взаимодействие материальных и процессуальных юридических фактов;
- теории процессуальных правоотношений и отношений участников процесса с судом;
- принципы процессуальной деятельности;
- конституционное и теоретическое значение принципа диспозитивности процесса;
- историческое развитие и ценность принципа состязательности;
- значение принципа процессуальной экономии и его взаимодействие с другими принципами процесса;
- основные проявления принципов публичности и гласности процесса;
- конституционно-правовые аспекты доступности правосудия;
- основные теоретические концепции понятия права на иск;
- историческое развитие понятия права на иск, различие в понимании права на иск в римском праве и в современном праве;
- роль теории Б. Виндшайда в развитии понятия права на иск;
- проблему «дискурса демаркации» в немецкой доктрине;
- основную критику концепций абстрактного права на иск и конкретного права на иск;
- теорию регулятивных и охранительных правоотношений;
- основные терминологические характеристики правоотношения на нарушенной и посленарушенной стадии;
- американский стандарт подробности искового заявления (*pleadings*) и его влияние на доступ к судебной защите;
- исполнительные, преобразовательные и установительные иски, а также иные виды исков;
- основные проблемы групповых исков;
- спорные вопросы тождества исков;
- теории фактической и юридической индивидуализации иска по российскому и американскому праву;
- основных участников процесса по российскому праву;
- проблемные аспекты процессуальных ролей в американском процессе;

- статус третьих лиц в процессе;
- спорные вопросы концепции процессуального правопреемства и его связи с материальным правопреемством;
- процессуальное соучастие в российском и американском процессе;
- спорные вопросы обеспечительных мер;
- правила компенсации судебных расходов;
- основные концепции судебного решения и его влияния на материальное правоотношение;
- спорные вопросы преюдиции;
- относительность и абсолютность законной силы судебного решения;
- основные формы и способы обжалования судебного решения;
- проблемные вопросы обжалования судебных решений кредиторами при банкротстве должника;
- концепцию процессуального эстоппеля и ее отличия от концепции эстоппеля в материальном праве;
- материальные и процессуальные элементы мировых соглашений;
- материальные и процессуальные последствия распорядительных действий сторон процесса.

Магистрант должен владеть:

- навыками рассмотрения института с перспективой различных отраслей права;
- навыками аргументации позиции на основе прочитанной литературы;
- навыками защиты правовой позиции в установленной процедуре.

II. СОДЕРЖАНИЕ КУРСА И МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ЕГО ИЗУЧЕНИЮ

Тема 1. Правоотношения между сторонами конфликта.

Досудебные способы разрешения конфликта.

Цивилистический процесс: унификация и дифференциация

1. Гражданское процессуальное правоотношение.

Понимание природы гражданского процессуального правоотношения позволяет на доктринальном и прикладном уровнях формировать подходы к решению актуальных проблем цивилистического процесса. Существуют теории, различным образом характеризующие природу отношений сторон между собой и с судом. Наибольший интерес представляет теория, согласно которой в рамках судебного процесса стороны взаимодействуют исключительно с судом (а друг с другом взаимодействуют через суд). Исключением можно считать мировое соглашение, что обусловлено его смешанной природой.

2. Досудебные способы разрешения конфликта.

Существуют различные способы досудебного урегулирования и разрешения конфликтов (претензионный порядок, обжалование ненормативного правового акта в вышестоящий орган и др.). Закон также предусматривает ситуации, в которых досудебные процедуры урегулирования споров обязательны. В связи с этим правомерно возникает вопрос о соблюдении обязательного досудебного порядка как предпосылки права на иск. Дискуссия о соотношении обязательных досудебных процедур и права на суд в свое время рассматривалась Конституционным Судом РФ и получила его оценку.

Претензионный порядок позволяет добровольно без дополнительных расходов на уплату государственной пошлины и значительных судебных издержек с сокращением времени восстановить нарушенные права и законные интересы, направлен на оперативное разрешение спора и служит дополнительной гарантией защиты прав сторон конфликта.

3. Понятие цивилистического процесса. Концепция единого судебного процесса.

В рамках данной темы изучаются подходы к унификации и дифференциации процесса, а также цели дифференциации. Интересно проследить, какое значение придается, с одной стороны, унификации различных видов процесса (от идеи единого гражданского процессу-

ального кодекса), а с другой стороны, разграничению процедур внутри одной процессуальной отрасли. Значение этих на первый взгляд разнонаправленных явлений – в обеспечении правовой определенности, стремлении установить единые стандарты и принципы, учреждении однородных институтов. Тем не менее опыт правовой системы свидетельствует о необходимости учитывать специфику отдельных видов споров, профессионализацию судей.

При вычленении цивилистического процесса нельзя исходить просто из характера спорных правоотношений. Необходимо принимать во внимание цели процесса: целью является либо разрешение спора о праве, либо наказание нарушителя.

Изучению данной темы в значительной мере способствует знакомство с трудами ученых, разрабатывавших теорию единого процесса, одним из которых был профессор Рязановский.

Тема 2. Разбирательство дела в государственном суде.

«Внешние условия» правосудия.

Принципы цивилистического процесса

1. Правосудие как деятельность и как важнейшая функция государства. Правосудие принципиально отличается от других форм разрешения или урегулирования споров. Представление о месте правосудия в системе сдержек и противовесов должно формироваться на основании понимания его конституционных основ, задач государства по обеспечению гарантируемых прав и свобод. В рамках данной темы изучаются решения Конституционного Суда РФ, связанные с недопустимостью преодоления вступивших в законную силу решений актами юрисдикционных органов власти.

2. Право на суд (ст. 46 Конституции РФ) состоит из двух элементов: права на обращение в суд и права на получение собственно судебной защиты. В этой фундаментальной категории заложены основные принципы процесса: доступности правосудия и справедливого судебного разбирательства.

3. Принципы играют основополагающую роль в любой отрасли права, определяя содержание институтов данной отрасли и направления развития доктрины и практики. Принципы цивилистического процесса имеют большое прикладное значение, не являются застывшими формациями, но живут в постоянном развитии. При их изучении необходимо исходить из того, что каждый из принципов имеет собственное содержание и не дублирует другие. Примером неудачного

доктринального разграничения являются категории диспозитивности и состязательности, самостоятельное значение каждой из которых подвергается сомнению либо происходит их смешение, что не может не отражаться на процессуальной механике в ходе правоприменения.

Принципы не всегда являются нормами позитивного права, часть из них вырабатывалась на уровне высших судебных инстанций, часть закреплена в доктрине процессуального права.

Необходимо понимать содержание каждого отраслевого принципа, его проявление в процессуальных институтах и особенности правоприменения с учетом его содержания.

4. Важно уяснить роль суда при состязательном строе процесса, предпосылки именно такого его положения, как это сложилось к сегодняшнему дню, условия баланса интересов сторон и задач судебной власти. Где скрывается «чистая состязательность»? Для ответа на этот вопрос необходимо провести сравнительный анализ подходов США, Великобритании, Германии и проанализировать соотношение диспозитивного метода правового регулирования и принципа состязательности в данных правопорядках.

Проблематика поиска истины в цивилистическом процессе охватывает построение процедур доказывания, оценки доказательств, прав и обязанностей субъектов, т.е. является центральной для российского процесса. Правопорядку вовсе не безразлично, как разрешаются споры в обществе и как применяются нормы материального права. И государство отдает эту задачу суду и сторонам в определенном соотношении приложения их усилий. Достижение истины невозможно без активного участия сторон. Поэтому задача судьи — обеспечить сторонам эффективное участие в процессе, чтобы их самостоятельные действия способствовали достижению истины. Суд между тем обязан предотвратить злоупотребления и обеспечить добросовестное участие каждого заинтересованного лица. Отсюда — вопросы о надлежащем участии в процессе сторон, об определении пределов их свободного поведения и, соответственно, о действии категорий диспозитивности и состязательности, которые являются ключевыми факторами, формирующими повестку развития цивилистического процесса. Отдельного внимания заслуживают идеи сотрудничества и диспозитивного правосудия в работах современных ученых-процессуалистов.

5. В рамках данной темы рассматриваются также принципы правовой определенности, равенства сторон перед законом и судом и их равноправия в процессе, гласности и публичности судопроизводства,

независимости суда. Отдельным предметом анализа является добро-совестность как категория и как принцип процессуального права. Принцип доброй совести считается общеправовым принципом, но последствия его нарушения в процессуальной плоскости имеют определенную специфику.

Тема 3. Право на обращение. Иск

1. Понятие «*actio*».

Считается, что понятие «*actio*» зародилось в римском праве, но необходимо помнить, что римское право не знало деления на материальное и процессуальное право. Основой римского права выступали не правила поведения, а средства защиты, определяемые эдиктами преторов. *Actio* нельзя отождествлять с современным понятием иска. В природе *actio* можно видеть элементы как материального, так и процессуального права.

2. Основные подходы к пониманию права на иск.

Можно выделить ключевые этапы развития дискуссии о природе и содержании «права на иск». Подход Б. Виндшайда делал акцент на материально-правовом элементе, вводя понятие «притязание» и практически отождествляя право на иск и наличие материального права у истца. Т. Мутер и Х. Дегенкольб поставили вопрос о внутреннем противоречии подхода Б. Виндшайда, при котором истец обращается за защитой, но предпосылкой права на иск является наличие у него материального права, проверка наличия которого является основной целью процесса. О. Бюлов и Е. Васьковский развили проблематику и говорили о концепции абстрактного права на иск, согласно которой право на иск принадлежит каждому лицу и вследствие этого сближается с понятием правоспособности. А. Вах пытался найти гармоничное решение на стыке материального и процессуального права и развил концепцию конкретного права на иск. М. Пагенштехер первичное значение отдавал процессуальному аспекту, полагая, что процессуальные действия сторон могут иметь материально-правовые последствия.

3. Классификации видов исков.

В процессуальной доктрине предлагается деление исков по материально-правовому признаку (вещные, обязательственные, семейные и т.д.), по процессуальной цели (о присуждении, о преобразовании, о признании), по характеру защищаемого интереса (личные, групповые, в защиту интереса неопределенного круга лиц, косвенные).