**Вариант 9**

**1. Доказывание в суде апелляционной инстанции.**

Решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы в апелляционном порядке. После первого пробного шага, когда апелляция была применима лишь к пересмотру не вступивших в законную силу судебных актов мировых судей, апелляция заняла полноправное место в системе пересмотра судебных актов[[1]](#footnote-2).

Как результат деятельности суда по оценке доказательств судебный акт должен быть мотивирован таким образом, чтобы суд вышестоящей инстанции понял, почему судом первой инстанции был сделан данный вывод об обстоятельствах дела на основе имеющейся совокупности доказательств. Однако суды нижестоящей инстанции не всегда мотивируют свои решения должным образом, чем создают трудности в определении достаточности доказательств. Вывод суда апелляционной инстанции об их недостаточности свидетельствует о недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела. В этом случае потребуется представление дополнительных доказательств либо дело будет разрешено на основании имеющихся в деле.

Следует отличать достаточность доказательств, которая определяется на окончательном этапе оценки, от их полноты, определяемой на подготовительном этапе. Категория полноты доказательств шире понятия достаточности, поскольку включает в себя все доказательства без исключения, которые должны быть исследованы и оценены [[2]](#footnote-3). Для суда апелляционной инстанции важна именно достаточность доказательств, а не их полнота, как иногда указывается в процессуальной литературе. Их достаточность связана с достоверностью в том смысле, что недостаточность проявляется как в полном отсутствии доказательств фактов основания иска или возражений против него либо наличия недостоверных доказательств. Это означает, что для признания доказательств необходимо установить их достоверность. При наличии у доказательств одинаковых содержаний, но имеющих разные источники, суд апелляционной инстанции признает их достоверными. Когда же содержание доказательств противоречиво, то суду сложно оценить их на предмет достоверности, поскольку он не может сделать вывод лишь на основании преимущества количественного состава доказательств. Чтобы устранить сомнения в части достоверности доказательств, апелляционному суду следует установить его достаточность, так как, «чем больше противоречий в доказательственном материале, тем больший доказательственный материал должен быть привлечен, исследован и оценен для установления истины»[[3]](#footnote-4).

Из вышесказанного следует, что суд апелляционной инстанции повторно рассматривает дело в судебном заседании по правилам производства в суде первой инстанции с учетом особенностей предусмотренных нормами ГПК РК. В этой связи лицам, участвующим в деле, дается еще одна возможность доказать свою правоту, в соответствии ограничений, предусмотренных ГПК РК. К данным ограничениям относятся, во-первых, запрет заявлений новых требований, которые не были заявлены при рассмотрении дела в суде первой инстанции, во-вторых, допустимость новых доказательств лицами, участвующими в деле, только в случае обоснования в апелляционной жалобе (представлении) невозможности представления доказательств в суд первой инстанции (ч. 2 ст. 355 ГПК РК). В-третьих, в суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединения нескольких исковых требований, об изменении предмета или основания иска, изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, замене ненадлежащего ответчика, привлечении к участию в деле третъих лиц. Указанные ограничения призваны уберечь процесс от затягивания, а стороны от желания приберечь до апелляции доказательства, ходатайства о привлечении третьих лиц, возможность совершения некоторых распорядительных действий.

Законодательно предусмотрен обмен состязательными документами. В целом же апелляционная инстанция это повторное рассмотрение дела по правилам судопроизводства в первой инстанции. Следовательно, здесь применимы те же нормы о доказательствах и доказывании. Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции начинается с доклада судьи председательствующего или одного из судей. Судья - докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы апелляционных жалобы, представления и поступивших относительно них возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые суду необходимо рассмотреть для проверки решения суда первой инстанции. После доклада суд апелляционной инстанции заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, доказательства, после чего суд переходит к исследованию новых принятых судом доказательств. По окончании выяснения обстоятельств дела исследования доказательств суд апелляционной инстанции предоставляет лицам, участвующим в деле, возможность выступить в судебных прениях. В ходе каждого судебного заседания суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол, который является одновременно письменным доказательствам по делу.

Апелляционный суд при определении пределов рассмотрения дела связан доводами, изложенными в апелляционных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления. Если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части. Однако суд апелляционной инстанции в интересах законности в праве проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. Такой порядок рассмотрения дела установлен для того, чтобы определить, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения суда первой инстанции (п. 4 ст. 358 ГПК).

Суд апелляционной инстанции оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, исходя из их относимости, достоверности и достаточности. Дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, Участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. Особо отметим, что закон подчеркивает обязанность лица, участвующего в деле, доказать невозможность представления доказательств в суд первой инстанции.

О принятии новых доказательств суд апелляционной инстанции выносит определение[[4]](#footnote-5). Если суд апелляционной инстанции принимает новые доказательства вопреки законодательным ограничениям, то такие доказательства в силу указания закона являются недопустимыми. Об этом обстоятельстве нередко забывают суды, обосновывая свои выводы новыми доказательствами, невозможность представления которых в суд первой инстанции не доказано. Необходимо выделить ряд причин данным действия суда:

* Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела. В данном случае суд первой инстанции неверно определил предмет доказывания, в результате чего вынесено незаконное и необоснованное судебное решение. Например, при возмещении вреда, причиненного во время дорожно-транспортного происшествия, следует установить ряд обстоятельств, среди которых важно прежде всего определить владельца источника повышенной опасности. Если судом этого не сделано, то решение по делу подлежит отмене. От правильного определения владельца источника повышенной опасности зависит верное определение ответчика, что может даже изменить подведомственность спора (например, если владельцами двух столкнувшихся автомобилей являются юридические лица, то дело подведомственно арбитражному суду).
* Недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела. Имеет место в случае, когда суд верно определил предмет доказывания, но лица, участвующие в деле, не представили достаточное количество относимых, допустимых и достоверных доказательств, ввиду чего решение необоснованно.
* Несоответствия вывода суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела.
* Нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права. Нарушение или неправильное применение норм процессуального права может быть безусловным или условным основанием для отмены решения суда первой инстанции. При наличии безусловных оснований для отмены судебного постановления решение суда первой инстанции подлежит отмена независимо от доводов кассационной жалобы и от того, привело ли или могло ли привести данные нарушение к вынесению незаконного и необоснованного судебного решения, определения, постановления. Безусловными основаниями являются следующие:
* дело рассмотрено судом в незаконном составе;
* дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседание;
* при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;
* суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
* решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не там судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;
* решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривающего дело;
* В деле отсутствуют протокол судебного заседания;
* При принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Наличие каждого из обстоятельств, перечисленных выше, должно быть доказано лицом, подавшим апелляционную жалобу. Апелляционный суд может выйти за пределы апелляционной жалобы для установления обстоятельств, отнесенных законом к безусловным основаниям отмены судебных постановлений.

Нарушение или неправильное применение иных процессуальных норм права может стать основанием для отмены или изменения судебного акта лишь при условии, если это нарушение или неправильное применение привело или могло привести к неправильному разрешению дела. И снова лицо, подающее апелляционную жалобу, должно доказать совокупность следующих обстоятельств:

* нарушение или неправильное применение норм процессуального права;
* вынесение неправильного судебного решения, определения или постановления. Под неправильным судебным актом понимается незаконное и необоснованное судебное решение, определение или постановление;
* наличие между нарушением процессуального права и принятием неправильного судебного акта причинной связи[[5]](#footnote-6).

При наличии такого основания для отмены решения суда первой инстанции как неправильное применение норм материального права лицо, подающее апелляционную жалобу, должно доказать факт неправильного применения норм материального права, что может выразиться в следующем:

* суд не применил закон, подлежащий применению;
* суд применил закон, не подлежащий применению;
* суд неправильно истолковал закон.

Решение суда первой инстанции может быть отменено в апелляционном порядке с прекращением производства по делу или оставлениям заявления без рассмотрения. В этом случае должно быть доказано наличие оснований для прекращения производства по делу ( ст.247 ГПК РК) или для оставления заявления без рассмотрения (ст. 249 ГПКРК).

Однако теоретически нерешенным остается вопрос о том, как приобщить к делу дополнительные материалы. Ссылка на них делается либо в апелляционной жалобе (протесте), либо непосредственно в объяснениях при пересмотре дела. По мнению В.М. Жуйкова, по делам, по которым в суде второй инстанции лица, участвующие в деле, делают ссылки на новые доказательства, необходимо выносить два определения:

1) по ходатайству об исследовании новых доказательств;

2) по существу жалобы[[6]](#footnote-7).

Отдельные авторы считают, что данный вопрос должен решаться судом второй инстанции в кассационном определении, поскольку закон вынесение специального определения не предусматривает. Действительно, в силу подпункт 4 части 1 статьи 360 ГПК РК в постановлении суда апелляционной инстанции, помимо содержания решения, апелляционной жалобы и протеста, должно быть отражено содержание представленных материалов, а также объяснений лиц, участвующих при рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции. Давая в постановлении анализ доводам о необходимости их приобщения к делу, суд апелляционной инстанции должен оценить их. Существенным минусом такого порядка служит то, что суд сначала устно отказывает в приобщении, а процессуально это действие оформляет только при вынесении апелляционного постановления. Судебная практика идет по этому пути. Дополнительные доказательства могут быть представлены как до рассмотрения дела в суде вместе с апелляционной жалобой (протестом) или отзывом, так и во время пересмотра дела. Лица, участвующие в деле, имеют право ссылаться на новые доказательства в возражениях на жалобу, если ссылка на них была в самой жалобе. Если ее не было, то их представление в возражениях не допускается. В судебной практике встречаются случаи, когда на основе оценки дополнительных материалов суд апелляционной инстанции приходит к выводу об их недостаточности и необходимости дальнейшего их представления. В этих случаях в соответствии с частью 3 статьи 66 ГПК РК суд может предложить лицам, участвующим в деле, представить их, а если представление затруднительно, он должен оказать содействие в их собирании. Такое содействие возможно со стороны суда при наличии об этом просьбы заинтересованного лица. Даже если дополнительных материалов недостаточно, суд апелляционной инстанции не вправе собирать их по своей инициативе (часть 2 статьи 15 ГПК РК). Ранее была высказана мысль о целесообразности фиксации процессуального действия по приобщению дополнительных материалов либо отказе в этом в протоколе судебного заседания апелляционной инстанции.

2. **Определите со ссылкой на нормы закона родовую и территориальную подсудность дел (если возможно несколько вариантов подсудности – указать все возможные):**

**- исковое заявление о расторжении брака, разделе совместно нажитого имущества и определении места жительства несовершеннолетнего ребенка;**

По общему правилу, подача иска о разделе имущества осуществляется по месту жительства супруга-ответчика. Однако законодатель ввел ряд исключений, позволяющих подачу иска по месту жительства истца, а в исключительных случаях — по месту нахождения недвижимости. Если стоимость иска о разделе ниже 50 тыс. рублей, дело рассматривает мировой судья, если выше — районный суд.

Вместе с подачей иска супругу необходимо принять меры для сохранности имущества, а именно — заявить требования об аресте спорных вещей и запрете совершения с ними действий. Кроме того, можно оповестить о споре регистрационные органы и произвести опись движимой недвижимости. Однако данные нормы распространяются лишь на ранее состоящих в официальном браке супругов, в случае сожительства, раздел имущества представляется крайне затруднительным.

Под территориальной подсудностью следует понимать принцип распределения гражданских дел, в том числе и дел по разделу совместного имущества супругов, между судами одной инстанции. Основополагающий принцип территориальной подсудности закреплен законодателем в ст. 28 ГПК, согласно которой, иск подается по месту жительства или нахождения ответчика. Таким образом, при разделе собственности иск необходимо подавать по месту жительства второго супруга, даже если он проживает в другом городе или другом конце страны.

Подобное правило является почвой для того, чтоб избежать судебного раздела имущества. Законодатель учел это и предусмотрел случаи, когда истец, заинтересованный в делении собственности, может избежать соблюдения указанного принципа, в частности:

Так, если супруг проживает в другом населенном пункте, однако более точный адрес его неизвестен, согласно п. 1 ст. 29 ГПК, иск о разделе общего имущества может быть подан по последнему известному месту его проживания или по месту нахождения его собственности (или общей собственности супругов). Если требования о разделе предъявлены в иске в комплексе с требованиями о расторжении брака, при условии, что у сторон есть общий несовершеннолетний ребенок, который остался проживать с истцом, то такой иск может быть подан по месту жительства истца. Более того, п. 4 ст. 29 ГПК, позволяет подавать иски о расторжении брака вместе с разделом собственности по месту жительства истца, если его здоровье затрудняет выезд в суд по месту жительства ответчика.

Кроме того исходя из положений п. 3 ст. 29 ГПК, если требования о разделе совместно нажитых вещей предъявляются с требованиями о взыскании алиментов (на себя или на общего ребенка), то иск также может быть подан супругом по месту его жительства.

В то же время, если основным предметом спора о разделе, является какой-либо объект недвижимости, то независимо от других обстоятельств дела, иск может быть подан супругом по месту нахождения такой недвижимости (п. 1 ст. 30 ГПК).

Помимо территориальной, гражданский процесс также предусматривает и родовую подсудность — определяющую правила распределения дел между судами одной юрисдикции, однако, разного уровня. В случае раздела имущества, такое разграничение осуществляется между мировыми и районными судами. Критерием распределения в данном случае является цена иска. Так, согласно п. 3 ст. 23 ГПК, рассмотрение исков о разделе общего имущества супругов осуществляется мировым судьей в тех случаях, когда цена иска о разделе не превышает 50 тыс. рублей.

В компетенцию мирового судьи входит рассмотрение дел о разделе общего имущества супругов независимо от того, расторгнут их брак или нет (п. 1 ст. 38 СК). Что касается цены иска, то под ней следует понимать стоимость истребуемого имущества, сумму взыскиваемых в качестве общего имущества денежных средств или иных имущественных прав, обладающих стоимостным выражением.

При определении цены иска, как основного фактора, определяющего родовую подсудность дел о разделе общей собственности, следует учитывать, что:

* В цену иска должны быть включены размеры неустоек, пеней, штрафов и процентов по тем или иным договорным правоотношениям, заключенным между супругами в период брака, например, по брачному контракту.
* Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, будет складываться из суммы всех требований, независимо от их характера. Так, в случае предъявления иска с разнородными требованиями, из которых одни подлежат стоимостному выражению (раздел имущества), а другие нет (расторжение брака), то цена иска будет определяться по совокупности цены требовании, подлежащих стоимостному определению.
* При предъявлении мировому судье иска с требованием лишь о разделе общей собственности супругов, цена иска будет определяться стоимостью, на которую истец будет претендовать при разделе. Так, в общих случаях исходя из положений п. 1 ст. 39 СК, цена иска будет равна половине оценочной стоимости общей собственности супругов. Гражданские дела, подсудные районному суду, определены положениями ст. 24 ГПК, согласно которой, ему подсудны все дела, подведомственные судам общей юрисдикции кроме тех, которые подсудны другим, прямо указанным в статье судам. Исходя из этого, раздел общей собственности супругов в районном суде осуществляется в тех случаях, когда цена иска, определяемая по вышеуказанным правилам, составляет больше 50 тыс. рублей.
* В подаваемом исковом заявлении, истцу необходимо перечислить все вещи, о разделе которых идет речь, с указанием примерного или точного времени их приобретения, а также их стоимости. Более того, исковые требования могут содержать просьбу о выделении конкретных вещей истцу, а всех других ответчику.

В тех случаях, когда супруг-ответчик не согласен с указанной в исковом заявлении стоимостью подлежащего разделу имущества или стоимостью отдельно взятых вещей, он вправе проявить ходатайство о проведении оценки имущества. Необходимо учитывать, что на основании результатов проведенной оценки, подсудность дела может измениться. Защита имущественных прав бывших супругов путем раздела имущества неизбежно требует соблюдения принципов территориальной и родовой подсудности. Несоблюдение данных принципов чревато, в частности, возвращением искового заявления без рассмотрения (пп. 2 п. 1 ст. 135 ГПК). Безусловно, это не препятствует повторному обращению, однако существенно затягивает процесс раздела, что может выразиться в еще более неблагоприятных последствиях.

Подсудность иска об определении места жительства ребенка отвечает на вопрос, в какой суд следует подавать исковое заявление об определении места жительства ребенка. Этот вопрос очень важный, потому что если подать иск в суд, который не полномочен рассматривать спор о месте жительства ребенка, то суд в соответствии со ст. 135 Гражданского процессуального кодека РФ вернет исковое заявление. Этот вопрос неоднозначный.

При определении родовой подсудности споров, связанных со взысканием алиментов на детей, судьи руководствовались положениями пункта 1 и пункта 4 части 1 статьи 23 ГПК РФ, согласно которым (во взаимосвязи с положениями статьи 24 ГПК РФ) следует, что дела по спорам о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, а также на нетрудоспособных совершеннолетних детей, об изменении размера алиментов, о взыскании дополнительных расходов, о взыскании неустойки в связи с несвоевременной уплатой алиментов, в том числе в размере, превышающем пятьдесят тысяч рублей, подсудны мировому судье.

Если требования о взыскании алиментов заявлялись истцом одновременно с требованиями о лишении родительских прав, об ограничении в родительских правах, об установлении отцовства, об определении места жительства ребенка, суды с учетом положений части 3 статьи 23 ГПК РФ исходили из того, что спор относится к подсудности районного суда.

Вместе с тем в ряде случаев имели место ошибки в определении родовой подсудности спора.

Так, например, мировым судьей Красночикойского района Забайкальского края дело о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка в твердой денежной сумме было направлено в Красночикойский районный суд для разрешения заявления в порядке статьи 203 ГПК РФ, так как спор о взыскании алиментов в долях от заработка ранее был разрешен данным районным судом. При этом мировым судьей не были учтены разъяснения, содержащиеся в пункте 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 октября 1996 г. N 9, в соответствии с которыми требование заинтересованной стороны о взыскании алиментов в твердой денежной сумме либо одновременно в долях и в твердой денежной сумме вместо производимого на основании решения суда (судебного приказа) взыскания алиментов в долевом отношении к заработку (доходу) родителя рассматривается судом в порядке искового производства, а не по правилам, предусмотренным статьей 203 ГПК РФ, поскольку в данном случае должен быть решен вопрос об изменении размера алиментов, а не об изменении способа и порядка исполнения решения суда. Районным судом дело было возвращено мировому судье.

В ряде случаев вопрос о подсудности спора разрешался судом без учета положений части 1 статьи 151, части 3 статьи 23 ГПК РФ, из которых следует, что истец вправе соединить в одном заявлении несколько исковых требований, связанных между собой, и при предъявлении истцом нескольких связанных между собой требований, если часть из них подсудна районному суду, а другая часть - мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде.

Например, определением судьи Центрального районного суда г. Читы исковое заявление о расторжении брака, взыскании алиментов, определении места жительства ребенка и разделе имущества в части требований о расторжении брака и взыскании алиментов возвращено, а в остальной части оставлено без движения. При этом судья исходил из того, что требования о расторжении брака и взыскании алиментов относятся к подсудности мирового судьи, однако судьей не были учтены положения указанных выше норм. Определением судебной коллегии Забайкальского краевого суда данное определение судьи было обоснованно отменено.

При определении территориальной подсудности дел о взыскании алиментов на детей судьи учитывали, что в соответствии с частью 3 статьи 29 ГПК РФ иски о взыскании алиментов могут быть предъявлены истцом также в суд по его месту жительства. Положения указанной процессуальной нормы применялись судьями и в случае заявления истцами требований об увеличении размера алиментов, о взыскании неустойки в связи с несвоевременной уплатой алиментов.

Вместе с тем при предъявлении лицом, уплачивающим алименты, требований об уменьшении размера алиментов, об освобождении от уплаты алиментов судьи правильно исходили из того, что к данным требованиям положения части 3 статьи 29 ГПК РФ о возможности обращения с иском в суд по месту жительства истца не применяются, а подлежат применению общие правила подсудности, установленные статьей 28 ГПК РФ - по месту жительства ответчика.

Такой подход согласуется с разъяснениями, содержащимися в пункте 24 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 октября 1996 г. N 9, согласно которым иски лиц, с которых взыскиваются алименты на детей и других членов семьи, об изменении размера алиментов в соответствии со статьей 28 ГПК РФ подсудны суду по месту жительства ответчика (взыскателя). В отдельных случаях при решении вопроса о территориальной подсудности дела имели место нарушения норм процессуального права.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, предусматривая возможность предъявления иска о взыскании алиментов по выбору истца, не ограничивает это право истца только случаем первоначального обращения с таким иском. В требованиях о взыскании алиментов в ином размере, чем это ранее определено судебным решением, истец также выступает как взыскатель алиментов и, следовательно, имеет право предъявить такой иск как по месту жительства ответчика, так и по месту своего жительства. Общее правило о предъявлении иска по месту жительства ответчика действует лишь в том случае, когда иск об изменении размера алиментов заявлен лицом, обязанным уплачивать алименты (например, по мотиву изменения его материального положения).

* **исковое заявление о признании сделки недействительной**;

Перед определением подсудности рассмотрения дела необходимо правильно установить подведомственность искового заявления суду общей юрисдикции или арбитражному суду. При этом важно соблюсти правила подачи иска в конкретный суд, в котором будет проходить его рассмотрение. Некорректное определение подсудности иска ведет к его возврату.

Закон различает следующие виды подсудности:

1.Предметная (родовая) подсудность определяет уровень суда, который рассматривает заявление в качестве первой инстанции.

2.Территориальная (пространственная) подсудность выделяет суд из круга других судов одного уровня после правильного определения предметной подсудности.

Признание сделки недействительной по правилам предметной подсудности дел устанавливается арбитражным судом субъекта на основании статьи 34 АПК РФ либо районным судом общей юрисдикции исходя из положений статьи 24 ГПК РФ (кроме дел, подсудных мировому суду).

Правила территориальной подсудности предусматривают общий порядок подачи иска по месту жительства или нахождения ответчика за исключением прямо указанных гражданским и арбитражным процессуальным законодательством категорий дел, рассмотрение которых возможности в рамках подсудности по выбору истца. Иск о признании сделки недействительной целиком или в части может быть подан и в рамках исключительной подсудности.

* **исковое заявление о признании незаконным перевода работника на другую работу;**

В соответствии со ст. 72.1 Трудового кодекса РФ, перевод работника на другую работу – это постоянное или временное изменение трудовой функции работника и (или) структурного подразделения, в котором работает работник, при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем. Перевод возможен только с письменного согласия работника либо при наступлении чрезвычайной ситуации (производственной аварии, несчастного случая на производстве, пожара, наводнения, голода, землетрясения, эпидемии и пр.).

В случае, если перевод работника повлек за собой ухудшение условий труда, уменьшение заработной платы или существенное изменение трудовых функций, перевод считается незаконным. Каждый человек имеет право знать, в каких условиях, за какую зарплату он будет работать и какую работу будет выполнять, поэтому на все эти обстоятельства требуется письменное разрешение работника.

Закон предусматривает случаи временного перевода работника на другую работу. В соответствии со ст. 72.2 Трудового кодекса РФ такими случаями являются:

* Производственная необходимость (ликвидация стихийного бедствия, аварии на производстве и пр.). Временный перевод работника по этому основанию допускается на срок не более одного месяца;
* Временное отсутствие другого работника в случае необходимости его замещения. Срок перевода по этому основанию является сроком выхода на работу основного работника;
* Простой по технологическим или экономическим причинам (отсутствие специализированной необходимой техники, тяжелое финансовое положение работодателя и пр.).

При любом переводе необходимо учитывать состояние здоровья работника. Перемещение или перевод работника на работу, которая ему противопоказана по состоянию здоровья, запрещается.

Признать незаконным перевод возможно, как в досудебном, так и в судебном порядке. Срок исковой давности по таким делам составляет три месяца, при подаче искового заявления в суд работник освобождается от уплаты госпошлины. Если в результате перевода произошли снижение заработной платы работника, через суд можно взыскать с работодателя разницу в суммах выплат. Решение суда о признании незаконным перевода работника на другую работу подлежит немедленному исполнению. Если работодатель не исполняет решение суда добровольно, необходимо обратиться в службу судебных приставов для предъявления исполнительного листа к исполнению.

* **исковое заявление об определении порядка пользования находящимся в общей собственности земельным участком;**

Определение порядка пользования земельным участком производится независимо  от вида прав за земельный участок.  Порядок пользования земельным участком может быть определен как между собственниками, так и между лицами, пользующимися земельным участком на праве постоянного (бессрочного) пользования, пожизненного наследуемого владения.

Порядок пользования земельным участком может быть определен независимо от размера земельного участка.Требования об определении порядка пользования земельным участком подсудны мировым судьям. Эти требования рассматриваются в исковом порядке. [Заявление об определении порядка пользования земельным участком](http://webmyoffice.ru/site/lawyer/28/) оплачивается государственной пошлиной в размере 200 рублей. Истцом по этим требованием является собственник земельного участка, чьи права нарушены. Ответчиком по таким делам является совладелец. Как правило, по делам данной категории суд назначает строительно-техническую экспертизу для разработки  возможных вариантов  порядка пользования земельным участком. Экспертизу оплачивает истец, однако при удовлетворении исковых требований эти расходы взыскиваются с ответчиков.

К исковому заявлению прилагаются документы, подтверждающие соответствующее право на жилое помещение и земельный участок, межевое дело, если оно имеется, кадастровый план земельного участка, технический паспорт на жилое помещение. Нередко, суд исследует в судебном заседании  инвентарное дело на жилое помещение, чтобы проследить складывавшийся порядок пользования земельным участком на протяжении всего времени его существования.

Тщательность в изложении, точность и полнота редакции просительной части искового заявления, с одной стороны, очертят рамки предмета доказывания, а с другой — могут быть использованы судом в своем решении в случае удовлетворения иска. Как правило, с требованиями об определении порядка пользования земельным участком обращаются люди при возникновении спора относительно границ использования земельного участка между совладельцами жилого помещения или при невозможности раздела земельного участка в натуре в связи с его неделимостью или отсутствием технической возможности такого раздела..

При подготовке обращения в суд по этим делам, прежде всего, необходимо учитывать статус земельного участка. Если земельный участок является собственностью нескольких лиц, то  порядок пользования земельным участком может быть определен только пропорционально долям совладельцев  в земельном участке. Положения ст. 247 ГК РФ имеют универсальный характер и распространяются в полной мере на земельные участки, находящиеся в общей собственности.

Если земельный участок находится в постоянном пользовании совладельцев жилого помещения, то порядок пользования земельным участком определяется  в соответствии с долями граждан в жилом помещении или по фактически сложившемуся порядку пользования землей. Такое правило предусмотрено ст. 35 ЗК РФ.

Судебная практика правильно исходит из того, что  юридическое значение имеет только порядок пользования, который сложился на основе добровольного, письменного  либо устного соглашения пользователей землей, поскольку, в соответствии со ст.8 ГК РФ права и обязанности возникают из договоров и других сделок.

Отсюда, следует отличать порядок пользования земельным участком, который сложился в результате добровольного соглашения пользователей земельного участка, от порядка пользования земельным участком  который фактически сложился со временем в силу стечения определенных обстоятельств, например, один из пользователей пользовался свободно земельным участком, поскольку другие пользователи не проживали в жилом помещении либо по иным причинам не имели интереса в использовании земельного участка. Определенный судом порядок пользования земельным участком государственной регистрации не подлежит.

Ранее определенный судом порядок пользования земельным участком в последующем может быть пересмотрен по требованию заинтересованного лица, поскольку отношения по пользованию земельным участком являются длящимися. Однако, новые требования об определении порядка пользования должны быть заявлены уже к новым пользователям (совладельцам), по другим основаниям.

Увеличение  доли в жилом помещении путем возведения пристройки к жилому помещению, приобретения доли по сделке, в порядке наследования не влечет изменения порядка пользования земельным участком. Такое изменение может быть произведено только между пользователями, увеличившими свои доли в жилом помещении. Остальные пользователи земельного участка сохраняют прежний порядок пользования землей.

Материально-правовые отношения, возникающие при разделе и определении порядка пользования земельным участком, во многом определяют содержание исковых заявлений по этим делам и особенности их подготовки к судебному разбирательству. Разрешение споров, связанных с разделом либо установлением порядка пользования земельным участком, во многом зависит от оценочных выводов суда, задача которого сводится к выбору оптимального варианта из числа предложенных экспертом.

Без заключения землеустроительной экспертизы о возможных вариантах раздела или порядка пользования земельным участком в принципе не может быть разрешен спор по существу. Поэтому с учетом мнения всех заинтересованных лиц вопрос о назначении экспертизы целесообразно разрешить сразу же на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

После того как экспертиза будет проведена и будет получено заключение эксперта, истцу имеет смысл дополнить исковое заявление, более детально конкретизировать его просительную часть, поскольку на стадии обращения в суд исковые требования, как правило, излагаются в самом общем виде, а ответчику — скорректировать свои возражения.

* **исковое заявление о восстановлении срока для принятия наследства;**

В судебной практике известной сложностью отличаются дела по искам о восстановлении срока для принятия наследства. При подаче в суд искового заявления о восстановлении срока для принятия наследства не всегда правильно определяются уважительные причины пропуска срока для принятия наследства, момент, когда соответствующие причины отпали, правовые последствия восстановления срока для принятия наследства.

В связи с тем, что восстановление установленного законом срока связано с признанием за наследником права на имущество, дела указанной категории исходя из п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ, подлежат рассмотрению судами в порядке искового производства.

ГПК РФ не устанавливает альтернативной или исключительной подсудности данной категории дел, поэтому дела о восстановлении срока для принятия наследства подлежат рассмотрению исходя из общего правила территориальной подсудности, установленного ст. 28 ГПК РФ, по месту нахождения ответчика.

Однако ст. 30 ГПК РФ установлена исключительная подсудность исков о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, которые предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов.

Следовательно, в том случае, если предметом наследства является имущество, указанное в ст. 30 ГПК РФ, то дела о восстановлении срока для принятия наследства и о признании прав на недвижимое имущество подлежат рассмотрению по месту нахождения имущества.

В соответствии с п. 1 ст. 1155 ГК РФ, по заявлению наследника, пропустившего срок, установленный для принятия наследства, суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.

Срок принятия наследства является пресекательным, его истечение прекращает существование самого права на вступление в наследство, однако в отличие от иных пресекательных сроков, в силу прямого указания закона (ст. 1155 ГК РФ), может быть восстановлен. Начало течения срока принятия наследства определяется, как правило, моментом смерти наследодателя. Срок принятия наследства определен периодом времени и по общему правилу равен 6 месяцам. Согласно ст. 1153 ГК РФ, принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

* **исковое заявление о сносе самовольно возведенной постройки.**

Дела о сносе самовольных построек и признание прав собственности на них часто рассматривают как арбитражные суды, так и суды общей юрисдикции.

Если предметом спора является нежилое помещение, суд общей юрисдикции рассматривает иск только в том случае, если истцом/ответчиком выступает физическое лицо, которое не осуществляет предпринимательскую деятельность в отношении объекта.

Статус предпринимателя не препятствует обращению в суд общей юрисдикции, невозможной его делает осуществление предпринимательской деятельности с использованием самовольной постройки.  
Если хотя бы один критерий нарушен, то рассмотрение дела происходит в арбитражном суде.

Территориальная подсудность «Дела по требованиям о сносе самовольной постройки, а равно о запрете самовольного строительства объекта недвижимости подсудны районному суду по месту нахождения объекта спора». Что касается родовой подсудности, то данные дела как о сносе, так и о признании права на самовольную постройку рассматривают суды общей юрисдикции.

**3. Составьте частную жалобу на определение суда об оставлении искового заявления без движения**

Новосибирский областной суд

(630091, г. Новосибирск, ул. Писарева, 35)

Истец: Иванов Иван Иванович

(адрес, телефон)

Ответчики: 1. ПАО «Банк»

(адрес)

2. Петров Петр Петрович

(адрес, телефон)

**ЧАСТНАЯ ЖАЛОБА**

на определение \_\_\_\_\_\_\_\_ районного суда г. Новосибирска от «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2017 года об оставлении искового заявления без движения

В \_\_\_\_\_ 2017 года в \_\_\_\_\_\_\_\_\_ районный суд г. Новосибирска мной было подано исковое заявление о признании недействительным договора уступки права требования (цессии) № \_\_\_\_\_ от «\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2016 года, заключенного между ПАО «Банк» и Петровым П.П., в соответствии с которым права ПАО «Банк» по кредитному договору от «\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2016 года № \_\_\_\_\_, заключенному между ПАО «Банк» (кредитор) и Ивановым И.И. (заемщик) в полном объеме переданы Петрову П.П.

Определением судьи \_\_\_\_\_\_\_\_ районного суда г. Новосибирска от «\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2017 года данное исковое заявление было остановлено без движения и в обоснование этого процессуального действия судьей указано на следующие недостатки искового заявления:

- не указана цена иска

- не уплачена госпошлина исходя из цены иска

Истец считает данное определение суда необоснованным поскольку заявленный им иск не подлежит оценке: истец просит признать недействительной сделку о перемене лиц в кредитном обязательстве. При этом само кредитное обязательство истец не оспаривает. Сделка о перемене лиц в обязательстве не влечет никакой материальной выгоды или убытка для истца, не освобождает его от какой-либо имущественной обязанности и не возлагает на него дополнительной имущественной обязанности по сравнению с кредитным договором.

В этой связи, иск Иванова И.И. относится к числу исков неимущественного характера и, как таковой, не подлежит оценке. Соответственно, госпошлина при подаче такого иска уплачивается в соответствии с требованиями п. 3 ч. 1 ст. 333.19 Налогового кодекса РФ и на момент подачи иска (\_\_\_\_\_\_\_ 2017 года) составляла 300 рублей, которые и были истцом уплачены, о чем суду представлена соответствующая квитанция.

На основании изложенного, и, руководствуясь п. 1 ст. 145 ГПК РФ,

П Р О Ш У:

Отменить определение \_\_\_\_\_\_\_ районного суда г. Новосибирска от «\_\_» \_\_\_\_\_\_\_ 2017 года об оставлении без движения искового заявления о признании недействительным договора уступки права требования (цессии) № \_\_\_\_\_ от «\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2016 года, заключенного между ПАО «Банк» и Петровым П.П., в соответствии с которым права ПАО «Банк» по кредитному договору от «\_\_» \_\_\_\_\_\_ 2016 года № \_\_\_\_\_, заключенному между ПАО «Банк» (кредитор) и Ивановым И.И. (заемщик) в полном объеме переданы Петрову П.П., и направить исковое заявление в \_\_\_\_\_\_\_\_\_ районный суд г. Новосибирска для решения вопроса о принятии искового заявления.

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_ 2017 года

истец Иванов И.И. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ). Система Гарант, Режим доступа: http://base.garant.ru (Дата обращения 06.04.2018)
2. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 07.03.2018). Статья 327.1. Пределы рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции. Режим доступа: http://www.consultant.ru/(Дата обращения 06.04.2018)
3. Гражданский процесс в вопросах и ответах : учебное пособие / Л.В. Туманова, под ред. М. : Проспект, 2016. — 453 с.
4. Орлов Ю.К. Проблемы теории доказательств в уголовном процессе / Ю.К.Орлов, М.: Юристъ, 2009. - 175 с.
5. Решетникова И.В. Доказывание в гражданском процессе : учеб.-практ. пособие для бакалавриата и магистратуры / И. В. Решетникова. 6-е изд., перераб. и доп. М. : Издательство Юрайт, 2018. - 362 с.
6. Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса / Т.В. Сахнова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2014. – 784 с.
7. Тарадонов С.В. Проблема реформирования институтов апелляции и кассации в гражданском процессе России // С.В. Тарадонов, «Государство и право. Юридические науки», 2014. С. 148-150 .

1. Решетникова И.В. Доказывание в гражданском процессе: учеб.практ. пособие для бакалавриата и магистратуры М.: Юрайт, 2017. С.245. [↑](#footnote-ref-2)
2. Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2014. С.471. [↑](#footnote-ref-3)
3. Орлов Ю.К. Проблемы теории доказательств в уголовном процессе. М.: Юристъ, 2009. С.78. [↑](#footnote-ref-4)
4. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 07.03.2018)

   Статья 327.1. Пределы рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции. Режим доступа: http://www.consultant.ru/ [↑](#footnote-ref-5)
5. Гражданский процесс в вопросах и ответах : учебное пособие. М. : Проспект, 2016. С.97. [↑](#footnote-ref-6)
6. Тарадонов С.В. Проблема реформирования институтов апелляции и кассации в гражданском процессе России. «Государство и право. Юридические науки», 2014. С. 148. [↑](#footnote-ref-7)