

Максим Олегович Саирбаев
Дмитрий Олегович Саирбаев



МЫ В СУДЕ: ПРАКТИКА

Научно — практическое пособие

Максим Саирбаев

**Мы в суде: практика. Научно-
практическое пособие**

«Издательские решения»

Саирбаев М. О.

Мы в суде: практика. Научно-практическое пособие /
М. О. Саирбаев — «Издательские решения»,

ISBN 978-5-44-855912-9

Настоящая работа призвана обогатить начинающих и продолжающих юристов элементами практического отображения действующего гражданско-процессуального законодательства через призму существующего и должного. В книге приведён новый взгляд на систему судебного процесса с точки зрения его практического проявления и фактической реализации, изучение которого может позволить усовершенствовать не только навыки юриста, но и решать возникающие вопросы в суде представителям других профессий.

ISBN 978-5-44-855912-9

© Саирбаев М. О.
© Издательские решения

Содержание

К читателю	6
Глава I. Исковое заявление	7
Раздел 1. Иск	7
Раздел 2. Вводная часть	11
Конец ознакомительного фрагмента.	21

Мы в суде: практика

Научно-практическое пособие

Максим Олегович Саирбаев
Дмитрий Олегович Саирбаев

© Максим Олегович Саирбаев, 2017

© Дмитрий Олегович Саирбаев, 2017

ISBN 978-5-4485-5912-9

Создано в интеллектуальной издательской системе Ridero

Своим родителям посвящаем

К читателю

Судебный процесс. Как много в последнее время стало уделяться внимания данному проявлению общественной жизни цивилизованного общества. Стоит только взглянуть на количество телевизионных программ, где пытаются наглядно продемонстрировать практику ведения судебного разбирательства, но все это основано на практике и на применении норм Российской Федерации. Проблемы же гласности освещения судебного процесса на территории Республики Казахстан остаются во многих случаях за гранью общественного мнения.

Настоящий труд представляет собой исследование гражданского судопроизводства, существующего на сегодняшний день в Республике Казахстан. Здесь освещены не только основные моменты практической реализации процесса рассмотрения споров в судебных инстанциях, но и приведен сравнительный анализ теории и практики, даны определенные советы и указаны наглядные примеры. При этом вся работа построена на законодательстве с изменениями на 01 января 2010 год.

Данная книга рассчитана на большой круг читателей, от простого обывателя, желающего самостоятельно отстаивать свои права и интересы в судебных органах, до профессиональных юристов и судей. Нам кажется, что каждый почерпнет здесь что-то интересное и необходимое.

До начала погружения в глубин смысла страниц и строк, хотелось бы отметить несколько вещей:

1. Примеры, приведенные в книге, реально существовали и возможно еще продолжают рассматриваться в судебных органах;

2. Данная книга не представляет собой исповедь, деятельное раскаяние или свидетельские показания, поэтому просим уполномоченные органы не расценивать ее как доказательство вины тех или иных государственных служащих и должностных лиц.

3. Так как все здесь изложено в реальном цвете, мы надеемся на объективную реакцию тех лиц, чьи моральные устои были затронуты. Решать проблемы указанные в книге надо не мщением за правду, а адекватными реакциями в своих структурных подразделениях.

С уважением и пожеланием приятного прочтения,

Максим и Дмитрий Саирбаевы

Глава I. Исковое заявление

Раздел 1. Иск

Исковое заявление представляет собой установленную действующим законодательством форму обращения физических и юридических лиц за защитой своих нарушенных прав и интересов в суд первой инстанции. Данное определение наиболее лаконично дает представление о том, что собой представляет исковое заявление. При этом не стоит углубляться в теорию происхождения данного понятия и существования всех возможных его определений. Данная книга не предназначена для этого и этого вы здесь не найдете.

Теория права требует разделения понятий «иск» и «исковое заявление». Так непосредственно под иском понимается сама сущность спора, которая в дальнейшем может быть выражена в исковом заявлении. Другими словами иск – это наше внутреннее восприятие правоотношений, которых мы считаем спорными. Исковое же заявление – это письменная форма, в которой выражены наши восприятия. Однако для практики это не имеет никакого принципиального отличия, что «иск», что «исковое заявление» все в суде будет иметь аналогичное значение.

Исковое заявление, его написание, начинается с определения спора. Без спора не может быть и искового заявления. При этом спор не стоит воспринимать как некий скандал, драку или просто словесную перепалку. Под спором в процессуальном смысле следует понимать правоотношение, затрагивающее интересы не только заявителя, но и других лиц, урегулирование которого невозможно без вмешательства судебных органов.

Например: Карасайским районным судом Алматинской области было рассмотрено гражданское дело по иску гражданина «А» к гражданке «К» о взыскании суммы долга. Так из иска следует, что между гражданином «А» и гражданкой «К» был заключен договор займа на сумму 17 000 000 тенге. Названную сумму гражданка «К» обязалась вернуть кредитору в течение трех месяцев, но в назначенный срок не исполнила принятые на себя обязательства. Урегулировать данную ситуацию до суда, путем исполнения обязательств новацией (изменением предмета) за счет передачи в счет долга недвижимого имущества не представилось возможным, по причине отказа от данных условий со стороны должника. В данном случае существование спора не вызывает никакого сомнения, как и во всех других правоотношениях, связанных с нарушением принятых на себя обязательств.

Или еще пример: Медеуским районным судом г. Алматы в порядке искового производства было рассмотрено гражданское дело по иску гражданки «Я» к гражданке «М» о признании устной сделки купли-продажи действительной. Суть дела в том, что недвижимое имущество было продано гражданкой «М» гражданке «Я» не путем заключения письменного договора купли-продажи с обязательным нотариальным заверением и государственной регистрацией, а просто путем устного соглашения между сторонами. Условия устного соглашения были зафиксированы в расписки продавца о получении денежных средств за проданное недвижимое имущество. Заключение письменного договора у нотариуса не представилось возможным по той причине, что недвижимое имущество было не приватизировано и фактически, по закону, принадлежало государству. Разногласий между сторонами не существовало, так как все осмысленно пошли на заключение устной сделки. Однако для приватизации в дальнейшем недвижимого имущества сразу на покупателя, возникла необходимость в признании устной сделки действительной и совершенной. При этом данный вопрос подлежит рассмотрению судом в порядке искового производства, хотя фактически спора как такового в житейском

понимании нет. Но имеется возможная заинтересованность продавца – гражданки «М», которую закон требует учитывать и с которой ГПК РК требует считаться.

Относительно допустимости рассмотрения в суде правоотношения еще без фактически имеющегося спора, можно привести следующий пример. Ауэзовским районным судом №1 г. Алматы было рассмотрено гражданское дело по иску гражданина «К» к гражданке «Н» о разделе наследства. При этом, так как открытие наследства произошло в период действия Особенной части Гражданского кодекса РК от 1999г. и до изменений 2007г., то для принятия наследства не требовалось никакого обращения к нотариусу, либо фактическое обладание наследственным имуществом. В результате чего гражданин «К», не имея на руках ни свидетельства о праве на наследство, а обладая лишь правоустанавливающими документами на наследуемое имущество, документами подтверждающими смерть наследодателя и его родство с ним, в порядке искового производства потребовал раздела наследства, хотя спора между наследниками и не существует. Но законом предусмотрена такая возможность.

Иногда для того, чтобы исковое заявление было принято к производству суда, истцом умышленно указывается в заявлении о существовании спора, хотя фактически его может и не быть. Это делается для того, чтобы в диалог между сторонами в качестве третьей стороны вошел суд, для более продуктивного решения вопроса. Чаще всего в такой ситуации гражданское дело производством прекращается путем заключения мирового соглашения.

К примеру: в производстве Специализированного межрайонного экономического суда г. Алматы находилось гражданское дело по иску ИП «А» к ТОО «Б» о понуждении надлежащего исполнения условий договора. По данной категории гражданских дел действующим законодательством предусмотрен досудебный порядок урегулирования, без которого исковое заявление не будет принято к производству суда. Во исполнение императивных норм ИП «А» было отправлено уведомление на имя ТОО «Б» о досудебном урегулировании создавшейся ситуации, и, не дожидаясь ответа, было подано исковое заявление. Однако, не зная о подаче искового заявления ТОО «Б» признала свою вину и надлежащим образом согласилась устранить допущенные нарушения, о чем указала в ответе на уведомление. На судебном заседании стороны согласовали дополнительные условия, после чего заключили мировое соглашение, которое, как и полагается, было утверждено определением суда.

Следующим шагом после определения существования спора должна стать возможность досудебного урегулирования. В некоторых случаях эта возможность является императивом, то есть обязательным требованием. В частности это относится к правоотношениям (спорам) между юридическими лицами, к которым также следует отнести и индивидуальных предпринимателей (в данном случае речь идет о предпринимателях, зарегистрированных надлежащим образом в уполномоченных государственных органах). Обязательность досудебного урегулирования правоотношений именно между указанными субъектами права возникает вследствие договорных обязательств. Так в каждом из гражданских договоров, заключаемых юридическими лицами, предусмотрен пункт досудебного урегулирования. Данный пункт может быть сформулирован разнообразно и его словесное и буквенное выражение не имеет особого принципиального значения. Имеет лишь значение то, что почти в каждом гражданско-правовом договоре возможность судебного урегулирования создавшегося спора возникает лишь после предварительного обсуждения ситуации между сторонами. Привести какой-либо пример императивной нормы законодательства, которая бы предусматривала досудебное урегулирование в конкретных правоотношениях, не представляется возможным, так как таковых норм в действующем законодательстве просто нет.

Никогда не стоит забывать, что гражданское законодательство в основной своей массе построено из диспозитивных норм, которые также принято называть разрешительными нормами. Это говорит о том, что государство лишь косвенно влияет на порядок урегулирования общественных отношений в сфере рынка, договоров и других частных институтов. Поэтому

наряду с правами и обязанностями указанными непосредственно в гражданском законодательстве очень часто встречается оговорка: «...если иное не предусмотрено договором». В этом случае положения договора будет иметь высшую силу, чем те права и обязанности, которые предусмотрены законодательством. Из данного принципа и строится определение обязательности досудебного урегулирования по отдельным категориям гражданских дел.

Всегда необходимо помнить, что в соответствии с пп.1 п.1 ст.154 ГПК РК не соблюдение установленного порядка досудебного урегулирования может явиться основанием для вынесения определения суда о возврате искового заявления со всеми приобщенными к нему документами, что возможно на стадии принятия заявления к производству суда. Однако иногда судьи пытаются манипулировать указанной нормой процессуального права и возвращают даже те иски заявления, по обстоятельствам которого и не предусмотрен предварительный порядок урегулирования спорных отношений.

Например: судьей Бостандыкского районного суда г. Алматы по итогам предварительного рассмотрения искового заявления гражданки «Г» к Акимату г. Алматы о понуждении предоставить земельный участок, в качестве компенсации вреда, причиненного принятием государственным органом нормативного акта, противоречащего действующему законодательству, было вынесено определение о возврате названного искового заявления истцу, со всеми приобщенными к нему документами. Основанием для вынесения данного определения послужил пп.1 п.1 ст.154 ГПК РК – не соблюдение установленного порядка досудебного урегулирования. В частности по мнению суда, до того как обратиться в суд истец должен был обратиться с уведомлением о досудебном урегулировании к ответчику, после чего дожидаться однозначного ответа. Однако, в соответствии с земельным законодательством все земельные споры подлежат рассмотрению в суде, без императива о досудебном урегулировании, со ссылкой на что данное определение и было отменено в вышестоящей инстанции.

Главное, что необходимо всегда помнить во время обращения в суд: судья – это человек, которому, также как всем людям свойственно ошибаться, поэтому, никогда не стоит все процессуальные решения и мнения судьи воспринимать как неопровержимую аксиому. Все необходимо идентифицировать с действующими нормами права и сложившейся судебной практикой, выраженной в нормативных постановлениях Верховного суда.

Не стоит расценивать в качестве досудебного урегулирования требование суда о предоставлении обязательного ответа государственного органа, в случае обращения с иском заявлением на действия данного органа. В этом случае, предоставление ответа будет указывать на существование спора, которого могло бы и не быть, и который возник по непредвиденным обстоятельствам.

Немаловажным вопросом до момента написания и подачи искового заявления в судебные органы является выяснение финансовых возможностей истца. Это особенно относится к имущественным спорам, где требованием налогового законодательства предусмотрена оплата государственной пошлины для физических лиц – 1% от цены иска, для юридических лиц – 3% от цены иска. Как утверждал К. Маркс экономика – это базис, все остальное – это надстройка, поэтому решение экономических задач – это первоочередная цель.

До обращения в суд необходимо взвесить все плюсы и минусы. К примеру: обращаясь в суд с иском о взыскании суммы долга в размере 1 000 000 долларов США, по курсу в национальной валюте, и, уплатив при этом государственную пошлину в лучшем случае 10 000 долларов США, подумайте, сможете ли Вы, затем, вернуть Ваши материальные блага, не говоря уже о моральном балансе. Конечно, по решению суда Вы, может быть, и взыщите сумму долга, но сможете ли Вы, потом исполнить это решение суда или оно так и останется бумагой.

Так называемые юристы – судебники, которыми не обязательно выступают только адвокаты, получают свой гонорар не за результат, который никто не может гарантировать, а за те действия, которые они делают и за то, время которое они тратят. Другими словами, юрист –

судебник получает свой доход за ту надежду, которую он дарит людям. Поэтому, в принципе, многим юристам бывает все равно, не только то, сможет ли клиент в дальнейшем исполнить решение суда и вернуть свои убытки, и реализовать свои интересы, но и то, вынесет ли вообще суд решение в пользу клиента. Поэтому наиболее уверенно могут себя чувствовать только те клиенты, которые кроме гарантированного гонорара получают еще и процент от исполнения, конечно, если исковое заявление носит материальный характер.

Если решив все вышеназванные вопросы, так и не удалось избежать конфликтной ситуации и вмешательство суда неизбежно, переходим к написанию заявления. Наиболее распространенным является исковое заявление. Распространенным заявлением, но не единственным, к которым мы обратимся позднее.

Исковое заявление состоит из трех частей:

- Вводная часть;
- Описательная часть;
- Резолютивная часть.

Раздел 2. Вводная часть

Вводная часть в практическом выражении представляет собой так называемую «шапку» заявления. В вводной части указывается:

- Суд, в который подается исковое заявление;
- Истец, его фамилия, имя, отчество, адрес места жительства и контактные телефоны, в случае, если истец – юридическое лицо, то наименование лица, его фактический адрес нахождения, расчетный номер налогоплательщика и другие банковские реквизиты.
- Представитель истца (при наличии), его наименование, адрес нахождения и контактные телефоны.
- Ответчик, его фамилия, имя, отчество, адрес места жительства и контактные телефоны, если они известны. Для юридического лица – наименование, адрес фактического места нахождения, банковские реквизиты и контактные телефоны, если они известны.
- Представитель ответчика, если он вам известен и известны его данные.
- Заинтересованные стороны, которые в дальнейшем на стадии судебного разбирательства могут выступить в качестве третьей стороны, либо заявляющей, либо не заявляющей самостоятельные требования.

- Цена иска.

Рассмотрим каждый из данных пунктов в отдельности.

До написания искового заявления сразу необходимо определить подсудность существующего спора, обстоятельства которого в дальнейшем будут выражены в исковом заявлении и рассмотрены в исковом производстве. Под подсудностью в данном случае необходимо понимать, относимость создавшегося правоотношения к подсудности районных судов общей юрисдикции, либо к подсудности районных судов специализированной подсудности, либо к подсудности вышестоящих судов. Другими словами определение подсудности – это определение того суда, который будет рассматривать заявление, в данном случае исковое. В соответствие с действующим гражданско-процессуальным законодательством различают исключительную подсудность и подсудность по выбору истца. Исключительная подсудность – это императивная подсудность, то, что невозможно поменять или изменить (ст.33 ГПК РК). Законодательством предусмотрены конкретные случаи, когда то или иное обстоятельство должно рассматриваться в конкретно установленном суде.

В частности:

- Все споры между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями подсудны только специализированному межрайонному экономическому суду в не зависимости от места нахождения ответчика, имущества и места совершения сделки.
- Иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другое недвижимое имущество, об освобождении имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.
- Иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту нахождения наследственного имущества или основной его части.
- Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров или багажа, предъявляются по месту нахождения постоянно действующего органа транспортной организации.

Подсудность по выбору истца предполагает диспозитивность, то есть возможность выбора. В частности:

- Иск к ответчику, место жительства которого неизвестно либо не имеющего места жительства в РК, может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства.

- Иск к юридическому лицу может быть подан как по месту нахождения головного офиса, так и по месту нахождения его имущества. Иски, вытекающие из деятельности филиала и представительства юридического лица, могут быть поданы по месту нахождения филиала или представительства.

- Иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены как по месту жительства ответчика, так и по месту жительства истца.

- Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом как по месту жительства или нахождения ответчика, так и по месту жительства истца и месту причинения вреда.

- Иски, вытекающие из договоров, в которых указано место исполнения, могут быть предъявлены как по месту нахождения ответчика, так и по месту исполнения договора.

- Иски о расторжении брака можно рассмотреть и по месту жительства истца, в случаях, когда у истца находятся на иждивении несовершеннолетние дети, либо когда по состоянию здоровья выезд за пределы своего места жительства невозможен.

- Иски о взыскании заработной платы, пенсий и пособий, а также иски о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением меры пресечения либо незаконным наложением административного взыскания в виде административного ареста, либо оспаривании постановлений о наложении административного взыскания могут предъявляться как по месту нахождения ответчика, так и по месту жительства истца.

- Иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены как по месту нахождения ответчика, месту жительства истца, так и по месту заключения или исполнения договора.

- Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, а также о взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасение на море могут предъявляться как по месту нахождения ответчика, так и по месту порта приписки судна. Здесь необходимо разъяснить, что место нахождения ответчика – это место нахождения головного офиса или филиала собственника судна. Порт приписки судна – это тот порт, за которым закреплено судно ответчика.

Но не всегда бывает так просто определить подсудность и дело здесь совсем не в коллизии действующего законодательства, а в обычной бюрократической системе. Так, в то время когда в г. Алматы для удобства рассмотрения дел почти в каждом районе существовало по два районных суда, между ними существовало определение разграничения района. Однако бывали случаи, когда адрес места нахождения ответчика не входил ни в один из списков. Так, к примеру в 2006 году, подавая исковое заявление, где ответчиком выступал Акимат г. Алматы, который расположен в Бостандыкском районе, мы не могли найти его адреса ни одном из списков территориальности Бостандыкских районных судов. В итоге для определения его территориальности пришлось обращаться в Алматинский городской суд, то есть в вышестоящую инстанцию.

Если до момента подачи искового заявления нам все-таки остается проблематичным определиться с территориальностью и подсудностью, то в этом случае есть одно простое решение, которое подтверждает своим существованием правило: «Самый тяжелый путь – это путь проб и ошибок». В этом случае исковое заявление подается в любой районный суд (суд первой инстанции) – пусть судья сам определяет подсудность конкретного гражданского дела, о чем вынесет мотивированное определение, если конечно дело не подсудно суду, к которому вы обратились с иском. В этом случае, если будут соблюдены все процессуальные нормы – исковое заявление мотивированным постановлением принимается к производству суда первой инстанции.

Еще одним спорным моментом, с которым приходится сталкиваться при подаче искового заявления и принятии его к производству суда – это определение цены иска. За какие тре-

бования и в каком размере, должен оплачивать государственную пошлину истец и возможно ли оплатить пошлину без его участия? Вся система спорных правоотношений, возможных рассмотрению в судебном порядке и определение суммы государственной пошлины предусмотрены в налоговом законодательстве, а именно в Кодексе «О налогах и других обязательных платежах в бюджет». Вся систему государственных пошлин в суд можно разделить на следующие группы:

- Освобождение от уплаты государственной пошлины;
- Оплата государственной пошлины по имущественным спорам;
- Расторжение брака;
- Иные требования.

Никогда не торопитесь оплачивать государственную пошлину в суд. Первоначально следует определиться с возможностью освобождения от уплаты государственной пошлины или ее уменьшения и конкретным количеством квитанций об оплате государственных пошлин.

Согласно ст.541 Налогового кодекса РК от уплаты государственной пошлины в судах освобождаются:

- 1) истцы – по искам о взыскании сумм оплаты труда и другим требованиям, связанным с трудовой деятельностью;
- 2) истцы – авторы, исполнители и организации, управляющие их имущественными правами на коллективной основе, – по искам, вытекающим из авторского права и смежных прав;
- 3) истцы – авторы объектов промышленной собственности – по искам, вытекающим из права на изобретение, полезные модели и промышленные образцы;
- 4) истцы – по искам о взыскании алиментов;
- 5) истцы – по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;
- 6) истцы – по искам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением;
- 7) физические и юридические лица, кроме лиц, не имеющих отношения к делу, – за выдачу им документов в связи с уголовными делами и делами по алиментам;
- 8) истцы – по искам о взыскании в доход государства средств в счет возмещения ущерба, причиненного государству нарушением природоохранного законодательства Республики Казахстан;
- 9) профессиональные школы и профессиональные лицеи, обеспечивающие подготовку работников квалифицированного труда и рабочих кадров повышенного уровня квалификации, – по искам о взыскании понесенных государством расходов на содержание учащихся, самовольно оставивших учебные заведения или исключенных из них;
- 10) физические и юридические лица, обратившиеся в случаях, предусмотренных законодательством Республики Казахстан, в суд с заявлением в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц или государства;
- 11) поверенный (агент), обратившийся в суд с иском по возврату бюджетных кредитов, а также государственных и гарантированных государством займов в соответствии с бюджетным законодательством Республики Казахстан;
- 12) истцы-участники Великой Отечественной войны и приравненные к ним лица, лица, награжденные орденами и медалями бывшего Союза ССР за самоотверженный труд и безупречную воинскую службу в тылу в годы Великой Отечественной войны, лица, проработавшие (прослужившие) не менее шести месяцев с 22 июня 1941 года по 9 мая 1945 года и не награжденные орденами и медалями бывшего Союза ССР за самоотверженный труд и безупречную воинскую службу в тылу в годы Великой Отечественной войны, инвалиды, а также один из родителей инвалида с детства – по всем делам и документам;
- 13) истцы-оралманы – по всем делам и документам, связанным с приобретением гражданства Республики Казахстан;

- 14) физические и юридические лица – за подачу в суд заявлений:
 - об отмене определения суда о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения;
 - об отсрочке или рассрочке исполнения решения;
 - об изменении способа и порядка исполнения решения;
 - об обеспечении исков или замене одного вида обеспечения другим;
 - о пересмотре решений, определений или постановлений суда по вновь открывшимся обстоятельствам;
 - о сложении или уменьшении штрафов, наложенных определениями суда;
 - о повороте исполнения решений суда о восстановлении пропущенных сроков;
 - об отмене заочного решения суда;а также жалоб:
 - на действия судебных исполнителей;
 - частных жалоб на определения судов об отказе в сложении или уменьшении штрафов;
 - других частных жалоб на определения суда;
 - жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях;
 - об отмене заочного решения суда;
- 15) органы прокуратуры – по всем искам;
- 16) государственные учреждения – при предъявлении исков и обжаловании решений судов, за исключением случаев защиты интересов третьих лиц;
- 17) общественные объединения инвалидов и (или) созданные ими организации, в которых работают не менее 35 процентов инвалидов по потере слуха, речи, а также зрения, – при подаче исков в своих интересах;
- 18) страхователи и страховщики – по искам, возникающим из договоров обязательного страхования;
- 19) истцы и ответчики – по спорам, связанным с возмещением ущерба, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением в качестве меры пресечения в виде заключения под стражу либо незаконным наложением административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- 20) Национальный Банк Республики Казахстан, его филиалы и представительства – при подаче исков по вопросам, входящим в их компетенцию;
- 21) уполномоченный государственный орган по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций – при подаче исков по вопросам, входящим в его компетенцию;
- 22) ликвидационные комиссии принудительно ликвидируемых финансовых организаций – по искам, заявлениям, поданным в интересах ликвидационного производства;
- 23) банки, уполномоченные в соответствии с законодательным актом Республики Казахстан на реализацию государственной инвестиционной политики, – при подаче исков:
 - о взыскании задолженности по кредитам, выданным на возвратной основе за счет бюджетных средств;
 - об обращении взыскания на имущество;
 - о банкротстве должников в связи с неисполнением ими обязательств по внешним государственным и гарантированным государством займам, а также займам, выданным за счет бюджетных средств;
- 24) конкурсные и реабилитационные управляющие – при подаче исков в интересах конкурсного производства, реабилитационной процедуры в пределах своих полномочий, предусмотренных законодательством Республики Казахстан о банкротстве.

При этом всегда необходимо помнить, что закон изменчив и прежде чем подать исковое заявление не стоит надеяться на себя и убеждать, что, насколько мне известно, в налоговое

законодательство изменения не вносились. Ведь легче потратить минуту, проверив наличие возможных изменений, чем затем тратить недели на возврат государственной пошлины.

Определив указанный перечень освобожденных от уплаты государственной пошлины в суд, в данном случае нас интересует исковое производство и, не увидев в этом исчерпывающем перечне себя, Вы определяете сумму, которую Вам подлежит оплатить для того, что бы соблюсти все процессуальные требования для принятия искового заявления к производству суда.

В соответствии со ст.535 Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» с подаваемых в суд исковых заявлений, заявлений особого искового производства, заявлений (жалоб) по делам особого производства, заявлений о вынесении судебного приказа, заявлений о выдаче дубликата исполнительного листа, заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских (арбитражных) судов и иностранных судов, заявлений о повторной выдаче копий судебных актов, исполнительных листов и иных документов государственная пошлина взимается в следующих размерах:

- 1) с исковых заявлений имущественного характера:
 - для физических лиц – 1 процент от суммы иска;
 - для юридических лиц – 3 процента от суммы иска;
- 2) с жалоб на неправомерные действия государственных органов и их должностных лиц, ущемляющие права физических лиц, – 30 процентов;
- 3) с жалоб на неправомерные действия государственных органов и их должностных лиц, ущемляющие права юридических лиц, – 500 процентов;
- 4) с исковых заявлений об оспаривании уведомлений по актам налоговых проверок:
 - для индивидуальных предпринимателей и крестьянских или фермерских хозяйств – 0,1 процента от оспариваемой суммы налогов и других обязательных платежей в бюджет (включая пени), указанных в уведомлении;
 - для юридических лиц – 1 процент от оспариваемой суммы налогов и других обязательных платежей в бюджет (включая пени), указанных в уведомлении;
- 5) с исковых заявлений о расторжении брака – 30 процентов.

В случаях раздела имущества при расторжении брака пошлина определяется от цены иска согласно подпункту 1) настоящего пункта;

б) с исковых заявлений о разделе имущества при расторжении брака с лицами, признанными в установленном порядке безвестно отсутствующими или недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, либо с лицами, осужденными к лишению свободы на срок свыше трех лет, – согласно подпункту 1) настоящего пункта;

7) с исковых заявлений об изменении или расторжении договора найма жилых помещений, о продлении срока принятия наследства, об освобождении имущества от ареста и с других исковых заявлений неимущественного характера или не подлежащих оценке – 50 процентов;

8) с заявлений особого искового производства, заявлений (жалоб) по делам особого производства – 50 процентов;

9) с заявлений об обжаловании решений третейских судов, ходатайств об отмене арбитражных решений – 50 процентов от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера в суд Республики Казахстан, а по спорам имущественного характера – от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера в суд Республики Казахстан и исчисленной исходя из оспариваемой заявителем суммы;

10) с заявлений о вынесении судебного приказа – 50 процентов от ставок государственной пошлины, указанных в подпункте 1) настоящего пункта;

11) с заявлений о выдаче дубликата исполнительного листа, заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских (арбитражных) судов и иностранных судов – 500 процентов;

12) с заявлений о повторной выдаче копий (дубликатов) судебных решений, приговоров, определений, прочих постановлений судов, а также копий других документов из дела, выдаваемых судами по просьбе сторон и других лиц, участвующих в деле, – 10 процентов за каждый документ, а также 3 процента за каждую изготовленную страницу;

13) с заявлений о признании юридических лиц банкротами – 500 процентов.

При этом в случае, если исковое заявление содержит несколько требований, то государственную пошлину необходимо определять и оплачивать по каждому требованию в отдельности и соответственно, приобщить квитанции об оплате государственной пошлины по количеству заявленных требований.

Иногда в суде возникает спор: стоит ли относить судебные расходы истца, такие как государственная пошлина, расходы на привлечение представителя, затраты на проведение экспертизы и т. д. в цену иска и оплачивать по ним дополнительно государственную пошлину. Нам кажется, что ответ здесь однозначен – нет. Это объясняется следующим: цена иска, предусмотрена только в имущественных спорах, по которым налоговым законодательством предусмотрена оплата государственной пошлины в размере 1% для физических лиц и 3% для юридических лиц. Следовательно, определяя цену иска, Вы определяете свои имущественные притязания к ответчику (ответчикам). Судебные же издержки, несмотря на то, что они тоже имеют имущественную направленность, подлежат взысканию на основании гражданско-процессуального законодательства, а не материальным правом и является негативным последствием для проигравшей стороны, так называемым риском невозможности урегулирования ситуации во внесудебном порядке. При этом если исходить из того, что за судебные издержки будет оплачиваться дополнительно государственная пошлина, то процесс оплаты государственной пошлины никогда не прекратится, так как увеличение государственной пошлины будет увеличивать судебные издержки и этот процесс будет бесконечен.

Поэтому исковые требования – это только те требования, которые не несут в себе требования о возмещении понесенных судебных издержек и расходов, связанных с подачей заявления в суд.

Также одним из моментов, на которые следует обратить внимание – это является ли исковое заявление о взыскании морального вреда имущественным спором, а исковое требование о взыскании морального вреда – требованием имущественного характера. Это необходимо для определения суммы оплаты государственной пошлины. С одной стороны требование о возмещении морального вреда согласно нормам материального права всегда носит конкретно выраженный суммарный характер в денежном эквиваленте. Однако, с другой стороны взыскание морального вреда – это все-таки требование о возмещении нанесенного вреда, который просто из-за прямого указания на это норм права не может быть выражен в другом эквиваленте, как не в денежном. С другой стороны причинение морального вреда почти всегда связано с причинением вреда жизни и здоровья потерпевшего, о взыскании которого государственная пошлина не оплачивается и лица, ставящие данные требования освобождены от ее оплаты. Получается, что с одной стороны исковое требование о взыскании морального вреда – это всегда имущественный спор, по которому требуется оплата государственная пошлина в размере 1% от суммы требования, с другой стороны, это требование, по которому вообще не должна оплачиваться государственная пошлина. Однако, органы законотворчества нашей страны не стали долго раздумывать над этим и пошли по пути наименьшего сопротивления, указав, что по исковым требованиям о взыскании морального вреда взыскивается государственная пошлина в размере 50% от месячного расчетного показателя, независимо от взыскиваемой суммы.

Чтоб в дальнейшем не возвращаться к данному вопросу сразу определим, что такое МРП (месячный расчетный показатель), откуда оно берется и для чего это все надо? МРП – это относительная величина в денежном выражении в национальной валюте, которая вводится финансовыми институтами государственной власти для удобства урегулирования экономических расчетов. То есть другими словами МРП – это математическая неизвестная «Х», которая, однако, ежегодно определяется государством в законе «О бюджете» на текущий год. Все это вводится для удобства определения социальных выплат, штрафных санкций, государственной пошлины и других платежей. Намного удобнее ежегодно определять неизвестную «Х», чем во всех законодательных актах менять фиксированную ставку, если бы она была предусмотрена вместо МРП.

Также определяя цену иска при взыскании денежной суммы необходимо сразу предусмотреть взыскиваемую сумму, то есть основной долг и неустойку. Если с основным долгом все предельно понятно, то неустойку необходимо высчитывать. Обычно неустойка представляет собой определенный процент от суммы основного долга за каждый день просрочки. Удобно, когда этот процент указан в самом договоре, тогда высчитывание неустойки не представляет большого труда, но что делать, когда данный процент не предусмотрен? Указанный факт не говорит о том, что неустойка не может быть взыскана, так как она не предусмотрена договором. Действующим законодательством предусмотрено такое понятие, как «Законная неустойка», которая может быть взыскана в любом случае при нарушении обязательств по возврату денежной суммы. Законная неустойка высчитывается по установленной формуле с учетом ставки рефинансирования, которую устанавливает Национальный банк Республики Казахстан.

После определения всех вышеуказанных формальностей, которые можно определить как сознательная или доисковая подготовка, мы переходим к непосредственному написанию вводной части искового заявления. Вводная часть искового заявления, кроме указанных выше нормативов ничем императивным законодательно не регулируется. На этом основании, утверждение о том, что она должна соответствовать каким-то установленным образцам – это всего лишь сложившаяся на данный момент практика, которая в свою очередь ни к чему в принципе не обязывает. Так в настоящее время сложилась следующая практика: вводная часть пишется в виде так называемой «шапки», то есть по правую сторону от центра листа.

Первоначально указывается суд, которому подсудно подаваемое исковое заявление. В случае, если на территории административной единицы функционирует два и более суда – указать идентификационную особенность суда. Это может быть номер или еще какое-нибудь обозначение. Обычно наименование суда выделяется, будь то жирным шрифтом, курсивом или просто подчеркиванием. Это может выглядеть следующим образом:

«Алмалинский районный суд №2 г. Алматы»

После наименования суда указывается истец или истцы. Обычно это выглядит следующим образом: пишется «Истец», данное слово выделяется жирным шрифтом, курсивом или подчеркивается, после которого ставится двоеточие и указывается фамилия, имя, отчество истца или наименование организации, его адрес места жительства (места нахождения головного офиса), РНН юридического лица, контактные телефоны. Если количество истцов превышает одного, то после двоеточия все данные истцов перечисляются по порядковым номерам.

- «Истец:** 1. Иванов Иван Иванович, проживающий по адресу: г. Алматы, ул. Чкалова, д.15, кв.11
Тел.: 299—99—99.
2. Петров Петр Петрович, проживающий по адресу: Алматинская область, Карасайский район, пос. Абай, ул. Джамбула, д.45, кв.8»

Адрес места жительства истца не возникает на пустом месте, а должен быть непосредственно обоснован. Для этих целей могут послужить любые документы, подтверждающие подлинность данного адреса и подлинность проживания там истца. В частности это может быть: книга регистрации граждан, адресная справка, домовая книга или просто этот адрес указан в оспариваемом договоре, постановлении, решении и т. д.

Часто возникает вопрос, какой адрес использовать лучше: адрес фактического места жительства или адрес юридической регистрации – прописки. Это должно определяться самим истцом исходя из его субъективных соображений. При этом необходимо помнить, что в случае, если процесс пойдет неидеально и возникнут ситуации, когда исковое заявление будет оставлено без движения или рассмотрения, все материалы заявления будут отправлены на адрес, указанный в исковом заявлении.

Кроме того, по некоторым исковым заявлениям вопрос места проживания истца носит немаловажный характер. К примеру: ставя вопрос о признании устной сделки купли-продажи квартиры (дома) действительной и при этом, указывая другой адрес места проживания, тем самым мы облегчаем суду работу по отказу нам в удовлетворении исковых требований, так как сами подтверждаем отсутствие последствий заключения договора. Помнить это и оценивать всю ситуацию до мелочей – вот к чему необходимо стремиться и о чем всегда необходимо помнить.

Очень часто истец не выступает один, а предпочитает прибегнуть к помощи профессионального квалифицированного юриста. В большинстве случаев это является оправданным шагом, так как не все спорные и краеугольные камни возможно решить и раздробить в нужном ракурсе путем лишь бытового, дилетантского понимания норм права. В этом случае, предпочтительнее, ограничить личное участие, так как это может еще больше усугубить и так уже спорную ситуацию. При этом всегда надо помнить две вещи:

– во-первых, все действия, выполненные представителем, будут считаться выполненными самим истцом, поэтому, определяя в доверенности круг полномочий своего представителя, всегда необходимо относиться к этому тщательно и досконально, а не надеяться на нотариуса и его объективную незаинтересованность. Помните, никто никогда не будет отвечать за Вас и за Ваши действия.

– во-вторых, участие представителя предполагает, что участие самого истца не обязательно, однако, обязательность должен определять сам истец, а не его представитель, ответчик или судья. Помните: само обращение в суд уже повлекло определенные последствия для того, кто туда обратился, поэтому не дайте этим последствиям стать для вас неприятной неожиданностью.

Бывают случаи, когда представитель истца пытается ограничить участие самого истца в ходе судебного процесса. Для этого могут быть как объективные, так и субъективные причины. Субъективными причинами могут быть оправданные или неоправданные опасения представителя о том, что в ходе судебного процесса у истца может сложиться впечатление о неквалифицированности своего представителя, а, следовательно, могут стать вопросы о расторжении договора на оказание юридических услуг. Либо, в ходе судебного заседания или сразу после него, у истца могут возникнуть вопросы к своему представителю, на которые последний не находит ответа или не желает отвечать.

Однако, непрофессионализм самого истца и личное моральное обустройство своего сознания иногда может негативно сказаться на ходе судебного процесса, а, следовательно, и на его результатах. Бывали случаи, когда одно неправильно сказанное в ходе судебного процесса слово истца решало судьбу процесса не в его пользу, хотя ранее это дело выглядело выигранным. И все этого находит свою первопричину в том, что в юридическом смысле любое житейское слово и сочетание, которому в обычной, не судебной жизни мы очень часто не при-

даем никакого значения, в официальном толковании и квалификации с нормами действующего законодательства имеет огромное значение. К примеру: рассматривая в судебном порядке вопрос о признании договора купли-продажи (дарения, завещания и т.д.) недействительным, судья (представитель ответчика, прокурор и т.д.) обычно задает вопрос приобретателю: «Вы проживаете в купленном (подаренном и т.д.) доме»? Вопрос, который для бытового восприятия не таит в себе ничего страшного и за которым, как многим кажется, не скрыто никаких подводных камней. Однако, при отрицательном ответе на поставленный судьей (представителем ответчика, прокурором и т.д.) вопрос, у суда возникают основания для восприятия оспариваемой сделки как мнимой, так как данный ответ указывает на отсутствие последствий, что просто необходимо для действительной, законной сделки.

В результате этого, часто возникают объективные предпосылки у представителя истца ограничить или вообще исключить участие самого истца в судебном процессе. Представителю всегда легче уходить от вопросов, прибегая к юридическим терминам и хитростям, нежели готовить к этому своего подопечного. Кроме этого, представитель не подвержен эмоциональным потрясениям, которые очень часто мешают рационально мыслить истцу, особенно в вопросах личных семейных взаимоотношений.

Указывать в вводной части представителя истца не всегда обязательно, особенно если представитель полностью подвластен своему доверителю. При этом данная подвластность не означает рабские отношения или отношения начальника и подчиненного. В данном случае речь идет о взаимоотношениях между истцом и представителем, когда истец самостоятельно контролирует ход подготовки написания и подачи искового заявления. При этом истец самостоятельно подписывает исковое заявление и подает его в надлежащий суд. В данном случае о наличии представителя никому неизвестно и указание его данных в исковом заявлении не столь обязательно. В этом случае представитель появляется на горизонте разбирательства уже только на самом судебном заседании. Однако, данное отношение истца и его представителя, в особенности, если эти отношения основаны на договорных и коммерческих основаниях, не вполне понятны и правильны. В случае, если истец решил прибегнуть к помощи представителя, которым выступает профессиональный и квалифицированный юрист, то именно представитель должен формировать тактику судебного процесса и готовить все надлежащие документы. При этом в данном случае отношения должны исходить из следующих соображений:

Цели истца – Стартовый материал – Тактика достижения цели – Результат

При этом, если за первый пункт полностью отвечает истец, за второй в зависимости от обстоятельств дела и соглашения сторон истец и его представитель, то правовая тактика, ее формирование не может быть возложена на истца, если истец, конечно, сам не дипломированный юрист и привлекает представителя лишь из соображений нехватки времени. Результат же становится просто логическим продолжением совокупности всех элементов и в идеале должен вернуться к первоначальному пункту, но только в практическом своем выражении.

Поэтому в вводной части искового заявления, если истцом привлекается представитель до стадии подачи искового заявления, обязательно должен быть указан представитель истца. Представитель истца самостоятельно формирует правовую тактику судебного процесса, исходя из цели истца, готовит исковое заявление, согласовывает дополнительно все моменты с доверителем, после чего сам его подписывает и подает в суд. Отображение в вводной части искового заявления представителя, фактически одновременно носит характер рекламы и обозначает его «торговую» марку. Исходя из этого, в особенности, если представителем выступает лицо, уже заработавшее себе авторитет на данном поприще, у суда складывается определенные предпосылки на дальнейший ход судебных заседаний. Начинающие же юристы, решившие посвятить

себя представительству в судебных органах, таким образом, начинают формирование своего имени и своего авторитета.

В результате, если представитель отказывается от обозначения в вводной части искового заявления своего имени, значит, данный представитель не имеет своего имени, а вместе с тем и можно поставить вопрос о его значимости, как юриста-практика. На практике встречалось, когда представитель истца не то что не указывал свои данные в вводной части искового заявления, но и в ходе судебного процесса не проронил не одного слова, касательно предмета спора. Данный представитель предпочитал говорить голосом своего подопечного, что в принципе недопустимо для профессионального юриста.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.