

## § 1. ПРЕДПОСЫЛКИ ВОССТАНОВЛЕНИЯ ИНСТИТУТА АПЕЛЛЯЦИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ АРМЕНИИ

В конце 80-х и в начале 90-х в Армении начались экономические реформы: возродились свободно-рыночные отношения, была законодательно закреплена частная собственность, началась приватизация. Все это приводило к осложнению гражданских правоотношений и, следовательно, к расширению списка гражданско-правовых споров. Все эти явления ставили задачу реформирования судебной системы, чтобы построить гражданский процесс на основе принципа состязательности, также перестраивать порядок обжалования судебных решений и постановлений.

Сущность судебно-правовых реформ в РА законодательно была закреплена в 1-ой и 2-ой главах Конституции РА 1995 года, которые касались основ конституционного строя, основным правам и свободам человека и гражданина, а принципы и основные положения их осуществления были закреплены в 6-ой главе Конституции, которая посвящена судебной системе. Конституция РА (ст. 92) подвергла существенному изменению тогда действовавшую судебную систему, которая не имела института апелляции. В гражданский процесс было введено апелляционное производство, которое по всей территории Республики осуществляют созданные согласно закону РА “О судеустройстве РА” две апелляционные суды – апелляционный суд по гражданским делам и хозяйственный суд РА.

Создание двух апелляционных судов обусловлено ликвидацией арбитражного суда и фактором передачи рассмотрения всех гражданских споров судам 1-ой инстанции. Имелась в виду, что во-первых – один апелляционный суд по гражданским делам не сможет рассматривать огромную массу гражданских и хозяйственных споров, второе – хозяйственные дела имеют специфический субъективный состав, особый характер правоотношений, отдельную законодательную базу их рассмотрения.

В Армении был создан один общий кассационный суд, который рассматривает судебные решения 1-ой и 2-ой судебных инстанций – вошедших в законную силу. Последний осуществляет кассационное рассмотрение вошедших в законную силу судебных решений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам. Так что, на сегодняшний день, основным способом обжалования судебных решений и постановлений является их апелляция, которая построена по логике, сходной французской модели гражданского процесса. Вводя институт апелляции судебных решений и постановлений, законодатель руководствовался позицией, которая сводится к следующему:

- 1) Апелляция решений и постановлений судов 1-ой инстанции – самый существенный и признанный во всем мире способ защиты прав человека и гражданина. Она законодательно закреплена в гражданских процессах Франции, Германии, Англии, всех скандинавских стран и тд., в арбитражно-процессуальном кодексе Российской

Федерации. В последнее время апелляция была восстановлена также в Эстонии, Литве и во многих странах постсоветского пространства.

- 2) Думаю, что доводы советских юристов- правоведа высказанные против апелляционного производства, которая якобы создает судебную волокиту, неотвественность суда 1-ой инстанции<sup>1</sup> и тд. необоснованы, если учесть превосходства апелляции, которых весьма не мало: а) наличие апелляционного суда создает повышенную ответственность у суда первой инстанции, потому что судьи знают, что вынесенные ими незаконные и необоснованные судебные решения не могут войти в законную силу, апелляционный суд вынесет совсем другое решение и если такое повторится многократно, то они согласно закону подвергнутся ответственности. б) Апелляционный суд не ограничивается проверкой законности и обоснованности судебных решений, даже не обращает внимание на это, поскольку имеет право на основе новых доказательств заново исследовать все обстоятельства дела и вынести новое решение. в) Участники процесса, особенно участвующие в деле, имеют возможность предъявлять новые доказательства, опираться на новые, нерасмотренные в суде 1-ой инстанции фактах.
- 3) Апелляционный суд выносит более качественное решение, потому что судьи 2-ой инстанции имеют большой трудовой опыт и специальные знания,
- 4) При отсутствии права на апелляцию судебных решений, суды непременно станут творить произвол<sup>2</sup>.

Анализ превосходств установления в ГПК РА порядка апелляционного обжалования судебных решений и постановлений позволяет нам сделать некоторые обобщения. Первое – институт апелляции больше гарантирует осуществление права судебной защиты, потому что апелляция предусматривает рассмотрение дела заново по существу. Второе- институт апелляции дает возможность обеспечить скорость и четкость правосудия, которая связана с вынесением апелляционным судом нового судебного решения, в результате повторного рассмотрения (апелляционный суд не направляет дело на новое рассмотрение). Третье - обжалование в порядке апелляции судебных решений и постановлений способствует формированию общей судебной практики в Республике.

## **§ 2. ПОНЯТИЕ И ПРИНЦИПЫ АПЕЛЛЯЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГПК РЕСПУБЛИКИ АРМЕНИЯ**

Стадия апелляции наступает после рассмотрения дела в суде 1-ой инстанции. В процессуальном законодательстве она именуется как “Производство в апелляционном суде”. В судебной практике этот институт также называется как “Апелляционное

---

<sup>1</sup> Клейнман А.Ф., Гражданский процесс. с.253.

<sup>2</sup> Бентам К.И., О судоустройстве, СПб 1860, стр. 193.

производство”. Независимо от своего имени, это производство начинается на основе обжалования судебного решения и постановлений судов 1-ой инстанции не вошедших в законную силу, порядок рассмотрения которых закреплено в 4-ом разделе ГПК РА.

Для изложения правовой характеристики и правильного раскрытия сущности апелляционного производства в первую очередь необходимо учесть те принципы гражданского права, осуществление которых лицами участвующими в деле, возможность обращаться в апелляционный суд и там, в условиях состязательного процесса, проявлять активность и предприимчивость, по собственному желанию распоряжаться своими материальными и процессуальными правами и обязанностями. Они являются принципами состязательности и диспозитивности. Кроме названных принципов, апелляционные суды в своей деятельности руководствуются также и принципами законности, гласности, коллегиальности, равенства процессуально-правового положения сторон, независимости судей и другими демократическими принципами гражданского процесса.

Особенности, характеризующие апелляционное производство, которые вытекают из содержания статей 205-221 ГПК РА, следующие:

- 1) Апелляционная жалоба приносится против решения суда 1-ой инстанции, не вошедшего в законную силу;
- 2) Обжалованное гражданское дело переносится в апелляционный суд;
- 3) Предъявление апелляционной жалобы обусловлено неправильностью решения суда 1-ой инстанции. Неправильность судебного решения может выражаться в неуяснении всех обстоятельств дела со стороны суда, или неправильного применения закона и т.д.;
- 4) Апелляционный суд не ограничен апелляционной жалобой и с помощью имеющихся и дополнительно представленных доказательств повторно рассматривает дело и выносит решение;
- 5) Полномочия апелляционного суда ограничиваются только предметом решения суда 1-ой инстанции, потому, что здесь, с целью ненарушения права защиты ответчика, не разрешается предъявление новых требований (изменение основы или предмета иска, увеличение исковых требований и т.д.);
- 6) Апелляционный суд рассматривает как вопросы права, так и факта, то есть имеет право проверить как правовую, так и фактическую сторону дела;
- 7) По каждому делу апелляция разрешается только один раз.

Вышеизложенные особенности дают возможность изложения общей характеристики апелляционного производства в РА:

**Апелляционное производство в гражданском процессе Армении** – это совокупность правоотношений и правовых норм, направленных на повторное рассмотрение дела в апелляционном суде (по жалобе стороны считающего решение суда 1-ой инстанции полностью или частично неправильными) в полном объеме и по существу.

### § 3. ПРАВО АПЕЛЛЯЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ И ПОРЯДОК ЕГО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ

Право обжалования судебных решений в условиях гражданского процесса Армении обеспечивается прежде всего отсутствием ограничений при осуществлении данного права в зависимости от цены иска, основания иска, размера суммы, присужденной судом первой инстанции. Реализация права на обжалование судебного решения, как уже отмечалось, зависит от самих участвующих в деле лиц, поскольку не требуется особого разрешения суда, рассматривавшего дело, или вышестоящего суда на обжалование решения.

Для возникновения апелляционного производства необходимо ряд объективных, субъективных и формальных обстоятельств или, как принято в юридической литературе - начальные условия осуществления права апелляции.

Основной объективной предпосылкой осуществления права апелляционного обжалования является решение суда 1-ой инстанции не вступившая в законную силу, в отношении которого приносится апелляционная жалоба. Составляют исключения только судебные решения 1-ой инстанции о нарушениях избирательных прав граждан и партий-участвующих в выборах. Такие судебные решения входят в законную силу сразу после вынесения и не подлежат обжалованию (ст.155, п.2).

Процессуальное законодательство не регулирует вопрос о том, можно обжаловать целое решение, или можно обжаловать его отдельные части. По нашему мнению, отдельные части судебного решения подлежат обжалованию, поскольку участвующие в деле лица могут быть согласны с решением суда 1-ой инстанции в целом, но вместе с тем быть недовольными содержанием той или иной его части, например - распределение судебных расходов между сторонами. Те или иные положения судебного решения могут в дальнейшем иметь принципиальное значение, например при вынесении другого судебного решения в делах с участием третьих лиц, которые не предъявляют самостоятельных требований. Правда, апелляционный суд неограничен рамками апелляционной жалобы и вновь рассматривает дело в полном объеме, однако апелляционный суд свое основное внимание уделяет на спорных вопросах, не углубляется в исследование новых фактов и доказательств, потому что это дело уже проделано в суде 1-ой инстанции.

Определения суда 1-ой инстанции могут быть обжалованы в суде 2-ой инстанции, о чем говорится в пункте 1 статьи 221, согласно которой “Определения суда 1-ой инстанции могут быть обжалованы по апелляционному порядку только в предусмотренных настоящим кодексом и другими законами РА случаях”. Законов, регулирующих этот вопрос нету, а ГПК предусматривает только пять видов определений суда 1-ой инстанции, которые являются объектами апелляционного обжалования: отказ в вынесении дополнительного судебного решения или его комментирования, решения о поправке опечаток, грамматических или математических ошибок и т.д. (ст.142,143), так и в стадии

принудительного исполнения судебных актов, относящихся: а) способу и порядку исполнения, б) восстановлению пропущенного срока предъявления исполнительного листа к исполнению, в) развороту исполнения судебного решения, д) уяснению (комментированию) исполнительного листа и т.д. (статьи 22, 24, 27, 35 закона РА “О принудительном исполнении судебных актов”). Запрет на апелляционное обжалование этих определений мог привести к нарушению конституционного права на судебную защиту. А что касается других определений не нарушающих права участвующих в деле лиц, заявления по их пересмотру рассматривает председатель этого суда, а если дело находится в производстве председателя – другой судья (ст.ст. 91, 92, 104, 108 ГПК).

1. Одним из объективных условий апелляционного обжалования является соблюдение установленного законом срока обжалования. Право на обжалование судебных решений ограничено определенным сроком. Установление в законе точного апелляционного срока имеет целью, с одной стороны, обеспечить быстрое рассмотрение дела судом второй инстанции, с другой стороны, дать возможность лицам, участвующим в деле, ознакомиться с материалами судебного разбирательства и в случае несогласия с вынесенным по делу решением изложить свои возражения в апелляционной жалобе. Поэтому такой срок не может быть слишком длительным, но вместе с тем он не должен быть и чрезвычайно кратким. Согласно ст. 207 ГПК РА апелляционная жалоба может быть подана в течение 15 дней после вынесения решения. Аналогичные правила содержат процессуальные кодексы почти всех стран.

По нашему мнению, изложение статьи 207 не соответствует норме установленной в статье 138 ГПК, согласно которой суд может оглашать резолютивную часть решения, а составление мотивировочного решения может откладываться до семи дней. В этом случае остается непонятным вопрос, с какого момента начинается отсчет 15-дневного времени – если с момента оглашения резолютивной части судебного решения, то фактически для обжалования остается восемь суток. Думаю, что необходимо в статье 207 ГПК определить, что “апелляционная жалоба приносится в пятнадцатидневный срок после вынесения решения суда 1-ой инстанции в окончательной форме”. Установление такого правила в ГПК избавило бы лиц, участвующих в деле, от необходимости лишней раз обращаться в суд с просьбой о восстановлении пропущенного не по их вине апелляционного срока, от подачи плохо мотивированных кассационных жалоб. В целом же введение упомянутой нормы явилось бы дополнительной гарантией осуществления лицами, участвующими в деле, предоставленного им права на апелляционное обжалование.

С истечением установленного законом апелляционного срока право обжалования погашается. Жалоба, поданная с пропуском срока, оставляется без рассмотрения и возвращается принесшим их лицам. В литературе правильно обращалось внимание на необходимость уточнения ст. 211 ГПК указанием на то, что подача апелляционной жалобы с пропуском установленного на обжалование срока должна влечь отказ в возбуждении апелляционного производства.

---

Законодательство Армении (ст.77 ГПК) содержит социальную норму, предусматривающую возможность восстановления пропущенного апелляционного срока. Лица, имеющие право на подачу апелляционной жалобы и пропустившие по уважительным причинам апелляционный срок, могут ходатайствовать перед судом, постановившим решение, о восстановлении пропущенного срока. Одновременно с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд направляется и сама апелляционная жалоба. Вопрос о восстановлении срока решается в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле.

Поскольку пропущенный апелляционный срок может быть восстановлен лишь при наличии уважительных причин, помешавших лицу, участвующему в деле, своевременно принести апелляционную жалобу, лица, ходатайствующие о восстановлении срока, должны указывать в заявлении причину его пропуска и представлять суду доказательства, свидетельствующие об уважительности причин пропуска апелляционного срока.

К уважительным причинам могут быть отнесены, например, болезнь лица, имеющего право принесения апелляционной жалобы; пребывание его в длительной командировке; несвоевременное изготовление протокола судебного заседания; стихийное бедствие и т. п.

По просьбе лица приносящего апелляционную жалобу, суд может восстановить 15-дневный срок, если признает причины пропуска срока уважительными (ст.77). По гражданско-процессуальному кодексу нашей страны установка апелляционного срока неопределенна и суды очень часто вынуждены рассматривать вопросы о восстановлении пропущенного срока апелляции.

Субъективной предпосылкой осуществления права апелляционного обжалования является тот круг субъектов, который обладает правом обжалования решений суда 1-ой инстанции. Это те лица, чьи права и законные интересы нарушены судебным решением, для кого, на основании данного решения создаются неблагоприятные последствия. Субъектами апелляционного производства являются участвующие в деле лица, также лица не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых вынесено решение (ст.205).

Основными субъектами апелляционного обжалования являются истец и ответчик, которые в апелляционном суде осуществляют защиту своих прав на основе состязательности. Субъектами являются также заявляющие самостоятельных требований и не заявляющие таких требований третьи лица, поскольку первый из этих имеет непосредственную и самостоятельную заинтересованность в исходе дела, а для второго-решение апелляционного суда в дальнейшем может иметь значение судебного прецедента.

Субъектами апелляционного обжалования являются также правопреемники сторон и третьих лиц, которые в суде предъявляют доказательства о том, что произошло правопреемство, точно так, как это осуществляется в суде 1-ой инстанции. Что касается судебных представителей (адвокат, юристконсульт и т.д.), то они могут подавать апелляционные жалобы только в тех случаях, когда это их право закреплено в

доверенности поданной со стороны доверителя. От законных представителей не требуется специальных полномочий.

По апелляционной жалобе на противоположной стороне может выступать то лицо, в пользу которого вынесено решение первой инстанции, или его правопреемник.

Лицам, не привлеченным к участию в деле, в отношении прав и обязанностей которых суд 1-ой инстанции вынес решение, законодатель отнес к субъектам апелляционного обжалования, чтобы в апелляционном суде они, по общим основаниям, смогли осуществить защиту своих прав и законных интересов, которую они не имели возможность сделать в 1-ой инстанции.

Процессуальное законодательство Армении четко регулирует не только вопрос о вышеназванных объективных и субъективных предпосылках, а также порядок дачи апелляционной жалобы, требования предъявляемые к жалобе.

Лица, участвующие в деле, реализуют принадлежащее им право обжалования судебных решений путем подачи апелляционной жалобы. Подача жалобы влечет важные правовые последствия. Она является необходимым процессуальным действием, порождающим право и обязанность суда второй инстанции проверить законность и обоснованность решения суда, не вступившего в законную силу. Подача жалобы отодвигает момент вступления решения в законную силу, а следовательно, и возможность его принудительного исполнения. Не следует, однако, думать, что поступление жалобы автоматически возбуждает апелляционное производство. Для осуществления права на обжалование необходимы определенные условия: а) соблюдение апелляционного срока, установленного для подачи жалобы; б/ подача жалобы лицом, обладающим правом апелляционного обжалования; в/ принесение жалобы на решения, подлежащие обжалованию согласно закону.

Вопрос о правовых последствиях, наступающих при несоблюдении указанных условий, действующее законодательство регламентирует лишь применительно к пропуску апелляционного срока. Как уже указывалось при отсутствии причин для восстановления срока жалоба подлежит возврату / ст. 212, п.4 ГПК / . Думается, что аналогичные последствия должны наступать и в других случаях отсутствия права на апелляционное обжалование.

Закон в частности устанавливает, что апелляционные жалобы, точнее те дела, по которым они принесены, рассматривает апелляционный суд- по принципу подсудности. Апелляционная жалоба направляется в апелляционный суд, а копия жалобы – в суд 1-ой инстанции, выносивший данное решение. Суд первой инстанции не позднее следующего дня после получения копии жалобы, обязан направить дело в соответствующий апелляционный суд (ст.206,208 ГПК).

Апелляционная жалоба предъявляется в письменном виде. Гражданско-процессуальный кодекс РА не устанавливает строго определенной формы апелляционной жалобы . Но для того, чтобы дело могло быть рассмотрено в апелляционном порядке, в

жалобе должны быть указаны определенные реквизиты. Прежде всего, в апелляционной жалобе согласно ст. 209 ГПК должны быть указаны суд, которому жалоба адресуется, и наименование(имья) лица, подающего жалобу. Подобного рода сведения необходимы для разрешения вопроса о том, принадлежит ли лицу, обращающемуся с жалобой, право апелляционного обжалования судебного решения. Как известно, таким правом пользуются не все участники процесса, а лишь лица, участвующие в деле. Поэтому в жалобе помимо фамилии, имени и отчества лица, подающего жалобу необходимо указать его процессуальное положение в данном деле /истец, ответчик, третье лицо и т.п./. К числу обязательных реквизитов апелляционной жалобы относятся наименование решения, которое обжалуется, и суда, вынесшего решение, поскольку без этих сведений не может быть начато апелляционное производство.

Согласно п. 4 ст. 209 ГПК в жалобе необходимо изложить, в чем заключается неправильность обжалуемого решения, а также просьбу лица, подающего жалобу. Содержание апелляционной жалобы определяется конкретными обстоятельствами дела. В одних случаях неправильность решения может выразиться в невыяснении судом какого-либо существенного обстоятельства по делу, в других - в нарушении норм материального или процессуального права и т. п. В соответствии с этим и должны быть изложены доводы, опровергающие правильность вынесенного решения.

Приносящее жалобу лицо обязано высылать другим участвующим в деле лицам копию жалобы и прилагаемых к нему документов. Участвующее в деле лицо, получив копию жалобы, до рассмотрения дела имеет право направить в апелляционный суд свой ответ другим участвующим в деле лицам. Если ответ подписывается его представителем, то ответу прилагается удостоверяющая его полномочия доверенность. К ответу могут быть присоединены также документы, которые в прошлом не были представлены. В этом случае к ответу также должны быть прикреплены доказательства о том, что копии документов направлены участвующим в деле лицам. Согласно ст.209 ГПК апелляционная жалоба должен содержать перечень прилагаемых к ним письменных материалов, тем самым все участвующие в деле лица получают общие сведения о представленных новых письменных материалах, поскольку в соответствии со ст. 209 ГПК каждому из них посылается копия жалобы.

Апелляционная жалоба является важным процессуальным документом. Оно, как и исковое заявление, должно содержать: 1) наименование суда, которому адресуется жалоба, 2) имена (наименования) приносящего жалобу и других участников дела, 3) наименование суда, против решения которого приносится жалоба, год, месяц, число вынесения решения, 4) предмет спора, 5) требование приносящего жалобу лица об апелляционном рассмотрении дела, 6) список прилагаемых к жалобе документов (п.1,ст.209 ГПК).

---



Обязательным реквизитом апелляционной жалобы является подпись подающего ее лица либо его представителя. Последний, к жалобе прилагает доверенность, которое удостоверяет его полномочия, если она отсутствует в рассматриваемом деле.

К жалобе прилагаются также доказательства об оплате государственной пошлины и об отправке копий жалобы другим участникам дела. Предусмотренные законом требования к содержанию и порядку предъявления жалобы имеют юридическую силу, поэтому их несоблюдение приводит к определенным процессуальным последствиям.

Жалоба должна быть оставлена без движения, если к ним не приложены все необходимые копии. Это правило относится как к случаям непредставления необходимых копий апелляционной жалобы, так и к случаям невыполнения лицами, обжалующими решение, требования судьи о представлении копий приложенных к жалобе письменных материалов.

Наконец, жалоба оставляется без движения, если она не оплачена государственной пошлиной.

Однако при применении правил об оставлении апелляционной жалобы без движения нужно также учитывать, что на практике указанные недостатки апелляционной жалобы иногда могут быть исправлены простым путем.

Оставляя апелляционную жалобу без движения, судья выносит об этом определение, в котором указывает недостатки, допущенные в жалобе, пути их устранения, реальный срок для исправления недостатков, а также последствия неисполнения указаний судьи. Копия определения об оставлении жалобы без движения направляется подавшему ее лицу.

Практическое значение оставления жалобы без движения состоит в том, что после устранения к назначенному в определении сроку недостатков жалоба считается поданной не в момент вторичного поступления в суд, а в день ее первоначального представления. Если же лицо, подающее жалобу, не выполнит к назначенному сроку предписаний судьи, жалоба, не порождая никаких юридических последствий, считается неподанной и возвращается подавшему ее лицу.

После устранения недостатков, приносящее жалобу лицо, имеет право вновь предъявлять апелляционную жалобу (ст. 212).

Апелляционный суд отклоняет принятие апелляционной жалобы, если она принесена не надлежащим лицом или против такого решения, которое не подлежит обжалованию в порядке апелляции.

О принятии апелляционной жалобы, в котором соблюдены требования закона, апелляционный суд выносит определение, в котором отмечается время и место рассмотрения дела. Копии определения суд высылает к лицам участвующим в деле. Совершение этих действий обеспечивает быстрое и многостороннее рассмотрение дела в апелляционном суде.

Соучастники и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, могут реализовать принадлежащее им право обжалования не только путем подачи

самостоятельной апелляционной жалобой, но и путем совместной подачи жалобы тем лицом, на стороне которого они выступали в процессе / ст.30 ГПК /, т. е. путем присоединения.

Регламентируя вопрос о присоединении к апелляционной жалобе, ГПК ничего не говорит о том, каким образом это присоединение должно быть оформлено. Представляется, что присоединение к жалобе может быть осуществлено как в письменной, так и в устной форме, поскольку закон не требует обязательной подачи соответствующего письменного заявления. Присоединение к апелляционной жалобе не носит характера самостоятельного обжалования судебного решения, в связи с чем оно не ограничено сроком, установленным для обжалования решения, и не оплачивается государственной пошлиной. Заявление о присоединении к жалобе может быть подано как через суд первой инстанции, так и непосредственно в апелляционную инстанцию в течение всего времени со дня подачи апелляционной жалобы до момента удаления суда в совещательную комнату для вынесения по делу апелляционного решения. Однако если эти лица в заявлении выдвигают вообще другие основания отмены или изменения судебного решения по сравнению с апелляционной жалобой, то такое заявление не может рассматриваться как присоединение к жалобе. Обязательным условием для присоединения является тождественность указанных в апелляционной жалобе и заявлении требований. Например, заявление о присоединении не может содержать просьбу об отмене судебного решения, если в апелляционной жалобе говорится о его изменении, и наоборот. В противном случае поданное заявление о присоединении по существу будет являться самостоятельной апелляционной жалобой и к нему должны будут применяться соответствующие требования закона о сроке подачи, содержании апелляционной жалобы, оплате государственной пошлиной и др. То есть, при заявлении новых требований, субъекты апелляционного обжалования должны на общих основаниях возбуждать новый иск в суде 1-ой инстанции, оплачивая государственную пошлину.

Апелляционная жалоба возвращается если: 1) не подписана или подписана тем лицом которое не имело такого полномочия, или лицом, о должностном положении которого в жалобе не упомянуто; 2) к апелляционной жалобе не приложены доказательства об отправлении его копий к участвующим в деле лиц, документы удостоверяющие факт оплаты государственной пошлины, а в тех случаях, когда законом предусмотрено отсрочка оплаты гос.пошлины- отсутствует ходатайство об этом; 3) апелляционная жалоба принесена после истечения установленного срока и не содержит ходатайства о восстановлении пропущенного срока; 4) получено заявление от приносящего жалобу лица о возвращении жалобы.

В силу принципа диспозитивности лицо, подавшее апелляционную жалобу, может от нее отказаться, но принятие отказа зависит от суда. Мотивы, по которым суд может не принять отказ от апелляционной жалобы, те же, что и мотивы непринятия судом первой инстанции отказа истца от иска. Суд отклоняет отказ от жалобы, если это противоречит

закону или нарушает чьи - либо права и охраняемые законом интересы. В подовных случаях жалоба будет рассматриваться по общим правилам апелляционного производства.

В этом же плане решает названный вопрос действующий ГПК, предусматривая вынесение судом определения о прекращении апелляционного производства в случае принятия отказа от апелляционной жалобы. Следовательно, решение суда первой инстанции остается без изменения.

Жаловщик имеет право отказаться апелляционной жалобы до начала рассмотрения дела в апелляционной инстанции. Вслучае отказа от жалобы суд прекращает производство делом, если решение 1-ой инстанции не обжаловано другими лицами. О прекращении производства делом апелляционный суд выносит определение. С момента вынесения определения решение суда 1-ой инстанции вступает в законную силу (ст. 216 ГПК).

О возврате жалобы суд в течение 3-дневного срока выносит определение. В этом определении устанавливается срок для устранения недостатков.

Суд обязан известить всех участвующих в деле лиц о времени и месте рассмотрения апелляционной жалобы . Несоблюдение данного правила влечет существенные правовые последствия - отмену решения апелляционной инстанции, если будет установлено, что участвующие в деле лица не были надлежащим образом извещены о рассмотрении апелляционной жалобы. Данное решение надлежащим образом высылается участвующим в деле лицам.

Если в суд подана хотя бы одна апелляционная жалоба и срок на обжалование истек, то, не ожидая обжалования решения всеми имеющими на это право лицами, судья направляет дело в апелляционную инстанцию. Точно так же по истечении срока на обжалование суд первой инстанции не должен ждать представления объяснений на жалобу, поскольку они могут быть поданы в суд как первой, так и второй инстанций.

До вступления решения в законную силу дело не может быть выслано куда - либо. Установленное законом правило гарантирует лицам, участвующим в деле, осуществление права знакомиться в суде с материалами дела, делать из них необходимые выписки для подачи жалобы либо объяснений на жалобу, знакомиться с жалобами и объяснениями, поступившими от других лиц, участвующих в деле и т.д.

#### **§ 4. РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА СУДОМ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

Апелляционное производство - одна из стадий гражданского процесса, поэтому здесь деятельность суда и других участников процесса строго соответствует принципам процессуального права. Различие состоит только в том, что в порядке апелляции дела рассматриваются в составе трех судей.

ГПК РА предусматривает определенный срок, в течение которого дело должно быть рассмотрено апелляционной инстанцией. Апелляционный суд должен рассмотреть

поступившее по апелляционной жалобе дело в течение двух месяцев со времени его принятия в производство (ст.214).

После получения апелляционной жалобы против решения (определения) суда 1-ой инстанции тот член суда, которому председатель суда поручил доклад по делу, должен досконально исследовать его и готовить доклад для коллегиального суда. Он в первую очередь должен проверять формальную сторону дела, то есть, имеет ли право данный человек подавать апелляционную жалобу, соблюден ли срок дачи жалобы, оплачена ли жалоба гос пошлиной и т.д. Для исследования настоящей сущности дела, будущий докладчик прежде всего должен серьезным образом ознакомиться с решением суда 1-ой инстанции, исследовать как находящиеся в деле, так и дополнительно представленные со стороны участвующих в деле лиц материалы, анализировать действующие нормативные акты касающиеся рассматриваемым вопросам, должен прийти к определенному выводу о том, насколько обоснованы требования и аргументы заключающиеся в апелляционной жалобе.

В апелляционном суде рассмотрение дела ведется по правилам рассмотрения дела в суде 1-ой инстанции (ст. 215ГПК)<sup>1</sup>, поэтому здесь тоже судебное заседание состоит из трех между собой взаимосвязанных частей.

А) В подготовительной части заседания суд обязан решить следующие вопросы: можно ли разбирать дело в данном составе судей; можно ли рассмотреть дело в отсутствие не явившихся лиц, участвующих в деле и их представителей. Председательствующий обязан также разъяснить участвующим в деле лицам и их представителям свои права и обязанности.

В апелляционном суде председательствует председатель этого суда или по его назначению – один из членов судебного состава, осуществляя точно те же права и обязанности, которые предусмотрены процессуальным законодательством для судьи (председательствующего) в суде 1-ой инстанции.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьей жалобе, и на решение какого суда подлежит рассмотрению. После этого он выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился на заседание, кто и по каким причинам отсутствует, с помощью документов (паспорт, удостоверение и т.д.) проверяет личность и полномочия явившихся на заседание должностных лиц и представителей. Затем председательствующий объявляет присутствующим состав суда, сообщает, кто участвует в качестве переводчика и участвующим в деле лицам, разъясняет их право на предъявление отвода. Основания отвода, порядок решения заявления отвода и последствия таких заявлений решаются общими правилами. После решения вопроса об отводах, председательствующий разъясняет участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности, затем суд обсуждает вопрос о последствиях неявки на судебное заседание участвующих в деле лиц и их представителей.

---

<sup>1</sup> В апелляционном суде дела рассматриваются в коллегиальном составе.

Действующий в Армении институт полной апелляции предусматривает обязательное участие сторон в апелляционном производстве, поскольку они имеют право представить новые материалы фактические обстоятельства, доказательства, не рассмотренные в суде первой инстанции, дать новые объяснения и т.д. Подавшее жалобу лицо должно участвовать в апелляционном производстве, чтобы осуществлять эти действия, а выигравшее дело в суде 1-ой инстанции лицо, чтобы не разрешать изменения обстоятельств дела в апелляционном суде. Все участвующие в деле лица извещаются о дне рассмотрения апелляционной жалобы в апелляционной инстанции. Неявка в судебное заседание кого-либо из лиц, извещенных в установленном законом порядке о дне слушания дела, как правило, не служит основанием для отложения рассмотрения дела. Однако, признав причины неявки уважительными, суд второй инстанции решает вопрос об отложении разбирательства дела, исходя из конкретных обстоятельств, учитывая, например важность личных объяснений не явившегося лица для развития доводов апелляционной жалобы, представленных объяснений на жалобу и т.п. Если один из участвующих в деле лиц не явился на заседание по причине отсутствия надлежащего извещения, суд обязан откладывать рассмотрение дела.

Участвующие в деле лица в апелляционном суде наделены широкими правами: могут ознакомиться с материалами дела, присутствовать на судебном заседании, давать устные и письменные объяснения, представить новые материалы и доказательства, опираться на новые факты, принимать участие в их исследовании, заявлять ходатайства и т.д. Заявления и ходатайства последних апелляционный суд решает только после заслушивания мнений других участвующих в деле лиц.

До начала рассмотрения (по сущности) дела, председательствующий должен выяснить: подавшее жалобу лицо настаивает ли на жалобе, истец не отказывается ли от иска, не намерены ли стороны заключить мировое соглашение. Руководствуясь принципом диспозитивности, подавшее апелляционную жалобу лицо имеет также право возвращения жалобы, пока апелляционный суд не приступил к рассмотрению дела, если судебное решение не обжаловано другими лицами. В случае отказа от иска либо утверждая мировое соглашение сторон суд выносит решение, которым прекращает производство по делу. В случаях прекращения апелляционного производства суд выносит решение, которое вступает в законную силу сразу после оглашения (ст. 109, 110, 218 и 219 ГПК).

Если апелляционный суд приходит к выводу, что мировое соглашение противоречит закону и другим правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц, то он отклоняет мировое соглашение и продолжает рассмотрение дела (ст.33 ГПК).

В суде апелляционной инстанции ответчик может признать иск.

Б) Рассмотрение апелляционной жалобы начинается докладом председательствующего или одного из членов суда. Суть доклада заключается том, чтобы и суд рассматривающий дело, и участвующие в деле лица смогли правильно и четко составить

представление об обстоятельствах дела, о решении суда 1-ой инстанции, о новых доказательствах и т.д.

После доклада выступает приносящее апелляционную жалобу лицо (его представитель). В случае обжалования решения обеими сторонами, первым выступает истец. Стороны имеют право в любой части судебного заседания, до вынесения апелляционного решения, представить также аргументы, новые доказательства и дополнительные материалы, о которых не упоминается в апелляционной жалобе.

Пункт 2 статьи 217 ГПК устанавливает, что суд принимает представленные дополнительные доказательства участвующих в деле лиц в том случае, если лицо ходатайствующее о приобщении их к материалам дела, будет обосновать невозможность представления этих доказательств в суде 1-ой инстанции. Например, когда суд 1-ой инстанции незаконным образом отказал в исследовании этих доказательств<sup>1</sup>. Под невозможностью представления доказательств в суде 1-ой инстанции, законодатель также подразумевает те случаи, когда доказательства появились после рассмотрения дела судом 1-ой инстанции. Если какое-то доказательство не представлено в суде 1-ой инстанции по вине стороны, то это доказательство не принимается апелляционным судом, не прилагается к делу и не обсуждается. Значит, чтобы исследовать новые доказательства, суд прежде всего должен обсудить и признать доводы лица, представившего новые доказательства убедительными. В этом случае суд выносит определение о приобщении новых доказательств к материалам дела и исследовании их в судебном заседании.

Апелляционный суд в результате рассмотрения дела выносит решение. Он не ограничен рамками жалобы, и имеет право не только исследовать новые факты посредством переоценки имеющихся в деле доказательств. Если, даже, решение суда 1-ой инстанции обжаловано частично, апелляционный суд обязан рассмотреть дело в полном объеме. В его решении должны быть упомянуты как все выясненные в апелляционном суде новые обстоятельства, доказательства, на которых основаны выводы апелляционного суда об этих обстоятельствах, и аргументы, которыми суд отвергает те или иные доказательства, так и те законы и иные правовые акты, которыми руководствовался апелляционный суд вынося решение (п.2/4 статьи 218 ГПК). Новым рассмотрением дела апелляционный суд раскрывает и своим решением фактически устраняет ошибки суда 1-ой инстанции в вопросах применения права и утверждения факта, которые очень часто взаимосвязаны. В апелляционном производстве Республики Апенения это особенно важно, поскольку не имеющая возможности пользоваться услугами качественного юриста сторона может составить не вполне аргументированную и не полную апелляционную жалобу, не упомянуть в жалобе какие именно ошибки сделал суд первой инстанции.

Говоря о рамках апелляционного рассмотрения дела в гражданском процессе РА, необходимо понимать весь объем дела, в котором производится апелляционное рассмотрение дела, которое уже было рассмотрено в суде 1-ой инстанции.

---

<sup>1</sup> Жуйков В.М. Новое в гражданском процессуальном праве, БВС РФ, 1996, стр.13-14.

Пункт 3 статьи 217 устанавливает, что если участвующие в деле лица предъявляют имеющие значение для решения дела дополнительные доказательства, то суд по ходатайству участвующих в деле лиц по разумным срокам откладывает рассмотрение данного дела. А это практически означает, что апелляционный суд может вынести решение только в том случае, когда все участвующие в деле лица ознакомлены с дополнительно представленными материалами. В противном случае, если решение апелляционного суда не опирается на обстоятельства дела и доказательствах подтверждающих эти обстоятельства, будет отменено позже в кассационном порядке (п.1 ст.227 ГПК РФ).

Для судебной практики чрезмерно важна дифференциация терминов предъявления суду “новых фактов” и “новых доказательств” от термина предъявления к апелляционному суду “новых требований”. Последний, запрещен законодательствами практически всех зарубежных стран (например, ст.525 ГПК Германии, ст.564 ГПК Франции, пар. 482 Устава ГП Австрии, ст.155 АПК РФ).

Статья 215 ГПК РФ устанавливает, что иск, как предмет спора и судебного процесса, должен быть и остаться одинаковым в протяжении всего производства, с тем, чтобы апелляционный суд под предлогом апелляции не рассмотрел дело по иску подсудному суду 1-ой инстанции.

После заслушания объяснений участвующих в деле лиц, исследования дополнительных материалов и новых доказательств, апелляционный суд удаляется в совещательную комнату- для вынесения решения.

В) Совещание судей и вынесение решения осуществляется в том порядке, что и в суде 1-ой инстанции.

Вынесение решения происходит в совещательной комнате, где могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Все вопросы, решение которых необходимо для вынесения решения, решаются по большинству голосов. При решении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования.

В совещательной комнате судьи должны разрешить следующие вопросы: в полне ли суд первой инстанции исследовал обстоятельства, которые суд признал установленными; соответствуют ли изложенные в решении выводы суда обстоятельствам дела; не нарушены ли нормы материального и процессуального права; правильно ли эти нормы применены; обоснованы ли доводы апелляционной жалобы, какой закон (другой правовой акт) должен применять суд для вынесения решения.

После обсуждения этих вопросов суд апелляционной инстанции выносит решение. Решение излагается в письменной форме и подписывается всеми судьями, участвующими в его постановлении. Член суда, не согласный с изложенными в решении выводами большинства, может изложить и приложить к решению свое особое мнение. Однако он обязан подписать решение.

Вынесенное решение оглашается в зале судебного заседания.

---

## § 5. АКТЫ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ СУДЕБНОЙ ИНСТАНЦИИ.

Как отмечено выше, в результате повторного рассмотрения дела апелляционный суд выносит решение.

Решение апелляционного суда также, как и решение суда первой инстанции, по своему содержанию, состоит из четырех частей- вводной (вступительной), описательной, мотивировочной, резолютивной.

**Вводная часть** должна содержать: а) указание на предмет жалобы и рассмотрения апелляционного суда; б) наименование апелляционного суда, вынесшего судебное решение, в) состав суда, г) номер дела, год, месяц, число вынесения решения, д) год, месяц, число вынесения решения судом первой инстанции, имена судей, е) имена (наименования) лиц участвующих в деле, е) имена (наименования) лиц принесших апелляционные жалобы (жалобу), ж) по какому иску было вынесено решение (чей иск, к кому и о чем был предъявлен), з) должны быть указаны и другие лица, участвовавшие при рассмотрении дела в апелляционной инстанции.

**Описательная часть** должна включать в себе краткое изложение апелляционной жалобы (жалоб), новых фактов, новых доказательств, ходатайств и обращений представленных со стороны лица принесшего жалобу и лиц участвующих в деле. Требуется указать судью, доклад которого был заслушан, и сведения, которые установлены судом.

**В мотивировочной части** судебного решения излагаются мотивы, обстоятельства, доказательства, на которых основаны выводы апелляционного суда относящиеся к этим обстоятельствам и аргументы, с помощью которых апелляционный суд отвергает то или иное доказательство (доказательства), так и ссылки на те законы и другие правовые акты, которыми руководствовался апелляционный суд при вынесении судебного решения (ст. 218). Мотивировочная часть начинается указанием на то, что суд проверил, обсудил и исследовал доказательства, а также выводом суда об обоснованности заявленных жалобы или протеста. После этого излагаются основания вынесения нового решения, прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения. При отклонении апелляционной жалобы суд обязан в своем решении указать мотивы, по которым доводы жалобы признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения.

Вывод апелляционного суда об обоснованности жалобы должен быть подтвержден анализом имеющихся в деле материалов, а также исследованием и оценкой новых доказательств при сопоставлении с выводами суда первой инстанции. После фактических данных излагается мнение суда апелляционной инстанции о применении правовых норм.

---



В конце мотивировочной части апелляционного решения указывается, какими законами руководствовался апелляционный суд. В резолютивной части должны быть сформулированы выводы суда по существу заявленной жалобы, т.е. то, о чем постановил суд второй инстанции.

**В резолютивной части** судебного решения следует точно указывать, какое решение пересматривается (наименование суда, дата решения, стороны). Эта часть должна заключать в себе выводы как об удовлетворении или отклонении апелляционной жалобы (жалоб), так и о распределении судебных расходов между сторонами - включая судебные расходы связанные с рассмотрением дела в суде 1-ой инстанции (ст.ст. 132, 218 ГПК РА).

Решение апелляционного суда оглашается в зале заседаний суда. Оно вступает в законную силу через 15 дней после оглашения и в трехдневный срок надлежащим образом направляется(высылается) участвующим в деле лицам (ст. 219, 220).

Судебная система РА, в том числе и институт апелляции, построена по французской модели. Здесь тоже, как и в гражданском процессе Франции, введен порядок полной апелляции. ГПК Франции предусматривает две виды решений апелляционного суда: а) если апелляционный суд в результате рассмотрения дела, приходит к выводу, что суд 1-ой инстанции правильно и вполне исследовал и оценил все обстоятельства дела, то имеет право своими решениями оставить решение суда 1-ой инстанции без изменений, а апелляционную жалобу - без удовлетворения; б) если апелляционный суд в результате рассмотрения дела выявляет новые фактические обстоятельства, исследует новые доказательства, применяет новые правовые нормы (норму), в отличие суда 1-ой инстанции то имеет право вынести новое решение по делу.

В ГПК РА в этом вопросе намечено отклонение от французской модели, поскольку ст.218 законодательно закрепила только один вариант вынесения решений. Апелляционный суд лишен права оставления решения суда 1-ой инстанции без изменений, а апелляционную жалобу без удовлетворения. Согласно ГПК РА, в случае обжалования, решения суда 1-ой инстанции апелляционный суд несмотря на качество обжалованного решения выносит, с формальной точки зрения, новое решение, которое может и ничем не отличаться от обжалованного. По нашему убеждению, апелляционному суду должно быть дано право своим решением (а не определением- О.М.) оставить законное и обоснованное решение без изменений, а апелляционную жалобу- без удовлетворения. Это, поможет делу укрепления доверия субъектов гражданских правоотношений к суду первой инстанции.

Рассмотрение жалоб против определений суда 1-ой инстанции производится по порядку предусмотренному для рассмотрения апелляционных жалоб принесенных против решений суда 1-ой инстанции.

В суде апелляционной инстанции, как и в суде 1-ой инстанции, ведение протокола судебного заседания обязательно.

---