**ПРОЕКТ**

 **НОРМАТИВНОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ №**

**ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

« » 2018 года город Астана

**О порядке производства по гражданским делам в кассационной**

**инстанции**

 В целях правильного и единообразного применения главы 54 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее – ГПК), регламентирующего порядок производства в суде кассационной инстанции, пленарное заседание Верховного Суда Республики Казахстан постановляет дать следующие разъяснения

1. Разъяснить, что под соблюдением апелляционного порядка обжалования судебных актов, исходя из пределов апелляционного рассмотрения, предусмотренного частью первой статьи 413 ГПК, следует понимать прохождение гражданского дела всех стадии апелляционного производства, независимо каким лицом, участвующим в деле, и (или) его представителем, была подана апелляционная жалоба.

При соблюдении такого порядка рассмотрения апелляционной жалобы, ходатайства о пересмотре судебных актов в кассационную инстанцию вправе подать также лица, участвующие в деле, не обжаловавшие судебный акт в апелляционную инстанцию.

 В случае отзыва или отказа от апелляционных жалоб, ходатайства прокурора в установленном законом порядке, судебные акты не подлежат пересмотру в кассационном порядке, поскольку они не были предметом рассмотрения в суде апелляционной инстанции.

2. Перечень судебных актов по делам, не подлежащим пересмотру в кассационном порядке, определенных подпунктами 1), 2), 3, 4), 5) части второй статьи 434 ГПК, не является исчерпывающим.

В силу части седьмой статьи 429 ГПК не подлежат пересмотру в кассационном порядке определения суда апелляционной инстанции, вынесенные по частной жалобе или ходатайству прокурора, не преграждающие возможность дальнейшего движения дела.

Не подлежат пересмотру в кассационном порядке судебные акты суда апелляционной инстанции в случае отмены решения суда первой инстанции и прекращения производства по делу по основаниям, предусмотренным подпунктами 4), 6) статьи 277 ГПК.

По своему смыслу подпункт 3) части второй статьи 434 ГПК применяется только к имущественным искам, подлежащим денежной оценке, где сторонами выступают исключительно физические лица при сумме иска менее двух тысяч месячных расчетных показателей (далее - МРП) или юридические лица при сумме иска менее тридцати тысяч МРП.

К таким искам, независимо от характера защищаемых интересов (личные, публичные, в защиту прав третьих лиц, в защиту прав неопределенного круга лиц), применяются правила суммовых ограничений.

В случаях, если в заявленном иске содержатся одновременно требования неимущественного характера, вынесенные по таким делам судебные акты, подлежат пересмотру в кассационном порядке.

В силу части первой статьи 15 ГПК гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны, участвующие в гражданском процессе, наделены ГПК равными возможностями отстаивать свою позицию.

В связи с этим в случае, если сторонами гражданского дела являются физическое и юридическое лицо при сумме иска менее тридцати тысяч МРП, то правом подачи ходатайства о пересмотре судебных актов в кассационном порядке в равной степени наделены обе стороны.

3. В силу части третьей статьи 434 ГПК вступившие в законную силу судебные акты местных и других судов в случае несоблюдения апелляционного порядка их обжалования, судебные акты по делам, указанным в части второй статьи 434 ГПК, а также постановления кассационной инстанции могут быть пересмотрены в кассационном порядке лишь по протесту Генерального Прокурора Республики Казахстан (далее - Генеральный Прокурор) или по представлению Председателя Верховного Суда Республики Казахстан (далее - Председатель Верховного Суда) при наличии оснований, предусмотренных частью шестой статьи 438 ГПК.

4. Рассмотрение дела в кассационной инстанции осуществляется при поступлении постановления судьи о передаче ходатайства с делом для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции, а также представления Председателя Верховного Суда по основаниям, предусмотренным частью шестой статьи 438 ГПК, протеста Генерального Прокурора, вносимых ими по собственной инициативе или по ходатайству лиц, указанных в части первой статьи 435 ГПК.

При соблюдении апелляционного порядка обжалования лица, перечисленные в части первой статьи 435 ГПК, вправе подать ходатайство на вступившие в законную силу судебные акты и в тех случаях, когда они не участвовали при рассмотрении дела в предшествующих судебных инстанциях.

К числу других лиц, обладающих правом на подачу ходатайства о пересмотре судебных актов, относятся лица, не являющиеся лицами, участвующими в деле, но материально-правовые интересы которых, затрагиваются судебными актами.

При рассмотрении ходатайств таких лиц, предметом исследования кассационной инстанции является вопрос о том, каким образом судебные акты отразились на их правах и обязанностях. Поэтому наряду с соблюдением общих требований, предъявляемых к содержанию ходатайства, такие лица должны указать на нарушение судебным актом конкретных прав и обязанностей, приобщить в подтверждение своих доводов соответствующие доказательства, если они отсутствуют в деле.

В соответствии с частью четвертой статьи 53 ГПК, если основание правопреемства возникло после вступления судебных актов в законную силу, ходатайство о пересмотре судебных актов вправе подать правопреемники выбывшей стороны и других лиц, участвующих в деле.

5. Согласно части четвертой статьи 6 ГПК в случае отсутствия норм права, регулирующих спорное правоотношение, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения.

Поскольку в процессуальном законодательстве отсутствует норма предоставляющая право Председателю Верховного Суда на отзыв внесенного представления, к такой спорной ситуации применяется норма части третьей статьи 435 ГПК, устанавливающая право прокурора на отзыв внесенного протеста, путем подачи заявления в суд кассационной инстанции до рассмотрения ходатайства, протеста.

Следовательно, если представление внесено по итогам рассмотрения ходатайства о пересмотре судебных актов, оно может быть отозвано Председателем Верховного Суда до рассмотрения дела по существу.

В этом случае автору ходатайства дается ответ об отсутствии исключительных оснований для пересмотра судебных актов.

Аналогичный порядок отзыва представления действует и при внесении Председателем Верховного Суда представления о пересмотре судебных актов по собственной инициативе.

6. При поступлении ходатайства, протеста суд кассационной инстанции должен проверять соблюдение автором процессуальных сроков, предусмотренных частью первой статьи 436 ГПК.

Суд кассационной инстанции проверяет судебные акты об отказе в восстановлении срока на апелляционное обжалование на предмет законности и обоснованности. В случае отмены таких судебных актов, суд кассационной инстанции восстанавливает срок на апелляционное обжалование и направляет дело для рассмотрения апелляционной жалобы по существу в суд апелляционной инстанции.

Ходатайство, поданное с пропуском шестимесячного срока и без ходатайства о его восстановлении, в соответствии с подпунктом 3) части первой статьи 442 и подпунктом 3) части первой статьи 444 ГПК возвращается лицу, его подавшему.

Сроки подачи ходатайства, протеста на определения, постановления суда апелляционной инстанции не распространяются на случаи пересмотра судебных актов по основаниям, предусмотренным частью шестой статьи 438 ГПК.

7. Если по результатам рассмотрения ходатайства, поданного с нарушением шестимесячного срока и содержащего ходатайства о его восстановлении, вынесено постановление о возбуждении кассационного производства по пересмотру обжалованных судебных актов, то суд кассационной инстанции в судебном заседании разрешает вопрос о восстановлении этого срока в порядке, предусмотренном частью третьей статьи 450 ГК. В аналогичном порядке суд кассационной инстанции рассматривает вопрос о восстановлении срока подачи протеста прокурором. Срок подачи ходатайства (протест), пропущенный по неуважительным причинам восстановлению не подлежит, а ходатайство (протест) возвращается без рассмотрения.

8. Из смысла части первой статьи 126 ГПК следует, что применение института продления процессуального срока возможно только к сроку, назначенному судом.

Шестимесячный срок оспаривания, опротестования судебных актов, вступивших в законную силу, определенный частью первой статьи 436 ГПК, относится к сроку, установленному законом.

В силу части второй статьи 126 ГПК сроки, установленные ГПК, могут быть восстановлены судом, если они пропущены по причинам, признанным судом уважительными.

Право на обжалование судебных актов является составным и неотъемлемым элементом конституционного права каждого на судебную защиту своих прав и свобод, установленным в пункте втором статьи 13 Конституции Республики Казахстан (далее-Конституция).

Согласно части первой статьи 2 ГПК Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики. В случае противоречия между нормами ГПК и Конституции действуют положения Конституции.

В этой связи, если ходатайство о принесении кассационного протеста было подано прокурору с соблюдением установленного срока, но решение по нему не было принято и в протесте об этом указано, срок на принесение протеста судом кассационной инстанции подлежит восстановлению.

9. Основаниями к пересмотру вступивших в законную силу судебных актов являются существенные нарушения норм материального и процессуального права, предусмотренные статьей 427 ГПК, которые привели к вынесению незаконного судебного акта.

По основаниям, указанным в части шестой статьи 438 ГПК, судебные акты, указанные в частях третьей и пятой статьи 434 ГПК могут пересматриваться исключительно по представлению, протесту и при отсутствии последствий, указанных в части пятой статьи 438 ГПК.

Подача ходатайства на судебный акт, которым вынесенные по делу судебные акты отменены с направлением дела на новое судебное рассмотрение в суд первой инстанции, является процессуальным действием. В соответствии со статьей 198 ГПК суд при истребовании такого дела должностными лицами откладывает разбирательство дела до разрешения ходатайства.

10. Норма части четвертой статьи 438 ГПК является императивной и возлагает на прокурора, как на лицо участвующее в деле, процессуальную обязанность рассмотреть ходатайство о принесении кассационного протеста в течение тридцати рабочих дней со дня поступления дела в прокуратуру.

В этой связи суд кассационной инстанции обязан проверить соблюдение прокурором процессуального срока рассмотрения ходатайства о принесении протеста и в случае установления нарушения этого срока реагировать на него вынесением частного определения.

11. В соответствии со статьей 448 ГПК исполнение судебного акта, о пересмотре которого подано ходатайство, принесен протест, может быть приостановлено на срок не свыше трех месяцев полностью или в части, как при наличии такой просьбы в ходатайстве, протесте, так и при отсутствии такой просьбы. О приостановлении исполнения судебного акта, о пересмотре которого подано ходатайство, принесен протест, должно быть вынесено мотивированное постановление Председателем Верховного Суда или Генеральным Прокурором с указанием в нем срока приостановления и немедленным направлением в соответствующие органы для исполнения.

Приостановление исполнения вступившего в законную силу судебного акта допускается одновременно с истребованием дела и может длиться до рассмотрения кассационного ходатайства, протеста, представления, но не более трех месяцев, после которых постановление о приостановлении исполнения судебного акта, в отношении которого подано ходатайство, принесен протест, отменяется.

 12. Содержание ходатайств, протестов о пересмотре вступивших в законную силу судебных актов должно соответствовать требованиям статей 440, 441 ГПК.

В поданном ходатайстве и принесенном протесте по основаниям, предусмотренным частью шестой статьи 438 ГПК, должно быть указано, в чем состоит исключительность основания для пересмотра судебных актов.

При невыполнении указанных требований ходатайство и протест в течение трех рабочих дней возвращаются авторам для устранения недостатков письмом судьи кассационной инстанции. После устранения недостатков, послуживших основанием для возвращения ходатайства или протеста, эти лица вправе вновь обратиться в суд кассационной инстанции на общих основаниях, кроме случаев отказа от ходатайства, предусмотренных частью третьей статьи 435 ГПК.

13. Согласно части первой статьи 444 ГПК по результатам предварительного рассмотрения ходатайства судьей выносится постановление

В постановлении судьи, вынесенном по итогам предварительного рассмотрения ходатайства, должны быть указаны имеющиеся в деле обстоятельства, подтверждающие наличие либо отсутствие оснований для пересмотра судебных актов, предусмотренных статьей 438 ГПК.

Постановление о передаче ходатайства с делом для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции должно содержать указание на доводы, приведенные в ходатайстве, послужившие основанием для его вынесения.

Из содержания подпунктов 6), 7) части второй статьи 444 ГПК следует, что при отсутствии оснований для пересмотра судебных актов в постановлении об отказе в передаче ходатайства для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции судья должен указать обоснованные выводы, опровергающие все доводы ходатайства и мотивы принятого процессуального решения.

14. Разъяснить, что исходя из принципа диспозитивности и равноправия сторон, предоставление отзыва на ходатайство, представление, протест о пересмотре судебных актов, предусмотренного статьей 446 ГПК, является правом лица, участвующего в деле.

Если лицо, участвующее в деле, воспользовалось своим правом на отзыв относительно ходатайства, представления, протеста, то оно обязано представить копии отзыва и приложенных к нему документов, по числу лиц, участвующих в деле.

15. Пределы рассмотрения дела в суде кассационной инстанции определены в статье 449 ГПК. В интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы ходатайства, представления или протеста и проверить законность обжалованного, опротестованного судебного акта в полном объеме. Совершение такого процессуального действия возможно в случае установления судом кассационной инстанции существенных нарушений норм гражданского и гражданского процессуального закона при принятии решений судами первой и апелляционной инстанций, не приведенных в ходатайстве, представлении либо протесте, но повлиявших на законность оспариваемых судебных актов и являющихся безусловным основанием для отмены судебных актов.

При обнаружении таких обстоятельств суд кассационной инстанции отменяет судебные акты независимо от того, указано ли об этом в ходатайстве, представлении, протесте.

16. Судебное заседание по рассмотрению ходатайств, протестов, представлений должно осуществляться в порядке, предусмотренном статьей 450 ГПК.

Отсутствие лица, подавшего ходатайство, прокурора, надлежаще уведомленных о времени и месте рассмотрения дела, в силу части второй статьи 450 ГПК, не исключает возможность продолжения судебного заседания.

Неявка и других лиц, участвующих в деле, не препятствует разбирательству дела. Однако суд кассационной инстанции вправе отложить разбирательство, если признает причины неявки уважительными.

Откладывая рассмотрение дела, суд кассационной инстанции должен вынести мотивированное определение.

17. По результатам рассмотрения ходатайства, представления, протеста суд кассационной инстанции выносит одно из решений, указанных в части второй статьи 451 ГПК.

Суд апелляционной инстанции вправе принять дело в свое производство для рассмотрения по существу по правилам суда первой инстанции только в случае отмены решения суда первой инстанции по основаниям, предусмотренным подпунктом 2) части четвертой статьи 427 ГПК.

Следовательно, применительно к подпункту 5) части второй статьи 451 ГПК следует иметь ввиду, что в случае, если суд апелляционной инстанции не проверил законность и обоснованность решения суда первой инстанции в полном объеме, суд кассационной инстанции вправе отменить только постановление апелляционной коллегии и направить гражданское дело на новое рассмотрение в суд апелляционной инстанции.

В случае если судом кассационной инстанции отменяются судебные акты первой и апелляционной инстанции, гражданское дело подлежит направлению на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Правильный по существу судебный акт не может быть пересмотрен в кассационном порядке по формальным соображениям. Под формальными соображениями следует понимать допущенные судом при рассмотрении дела нарушения, которые не охватываются частью четвертой статьи 427 ГПК и не свидетельствуют о неправильном применении судом норм материального права.

В этом случае в постановлении кассационной инстанции указываются мотивы, нормы материального и процессуального права, в соответствии с которыми судебные акты оставляются в силе.

18. Разъяснить, что под нарушением единообразия в толковании и применении судами норм права, влекущим пересмотр судебных актов в кассационном порядке, следует понимать такое толкование закона, которое искажает истинный смысл правового положения, примененных судом норм материального и (или) процессуального закона, и повлекло вынесение незаконного и необоснованного судебного акта.

19. Структура и содержание постановления суда кассационной инстанции, в силу части первой статьи 452 ГПК, должно соответствовать требованиям, установленным ГПК для постановления суда апелляционной инстанции, с особенностями судопроизводства в суде кассационной инстанции.

Выводы суда кассационной инстанции о законности и обоснованности судебных актов, вступивших в законную силу, должны быть основаны на материалах дела и не должны опираться на доказательства, не содержащиеся в деле. Суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, не вправе считать доказанными факты, данные о которых хотя и имеются в материалах дела, но не были исследованы судами первой и апелляционной инстанций, и не были ими установлены в судебных актах, или опровергнуты судом.

Мотивировочная часть постановления должно содержать выводы суда кассационной инстанции об основаниях отклонения ходатайства, представления, протеста либо их удовлетворения, основания, по которым оставлены без изменения, отменены либо изменены судебные акты первой и (или) апелляционной инстанции или вынесено новое решение, прекращено производство либо оставлен иск без рассмотрения. Приведены мотивы, на основании которых суд кассационной инстанции пришел к своим выводам, ссылка на закон, которым он руководствовался, распределены судебные расходы.

Суду кассационной инстанции не предоставлено право устанавливать наличие или отсутствие доказательств, необходимых для правильного разрешения дела. Обстоятельства, появившиеся после вступления судебных актов в законную силу, не могут быть предметом рассмотрения суда кассационной инстанции, поскольку они не были и не могли быть рассмотрены в судах первой и (или) апелляционной инстанций. Дополнительные материалы, приложенные к ходатайству, протесту, представлению, имеющие значение для дела и свидетельствующие об ошибочности применения судами первой или апелляционной инстанций материального или процессуального закона и влияющих на правильность разрешения дела, могут служить основанием для отмены судебных актов и направления дела на новое судебное рассмотрение только в том случае, если невозможность их представления в суд первой и (или) апелляционной инстанций была вызвана уважительными причинами.

При отмене судебных актов и направлении дела на новое рассмотрение в постановлении суда кассационной инстанции должно быть указано, какое нарушение допущено по делу и как оно должно быть устранено, какие обстоятельства не установлены, какие процессуальные действия необходимо совершить при повторном рассмотрении дела.

Постановление суда кассационной инстанции подписывается всеми судьями, принимавшими решение по делу.

Согласно части второй статьи 452 ГПК суд кассационной инстанции вправе рассмотреть вопрос об исправлении описок и явных арифметических ошибок, допущенных в постановлении суда кассационной инстанции, разъяснить ранее вынесенное судом кассационной инстанции постановление, путем вынесения определения, а также вынести дополнительное постановление, в случаях и порядке, предусмотренным статьей 236 ГПК.

20. Статья 453 ГПК не предусматривает оглашение полного текста принятого судом кассационной инстанции постановления после его изготовления, следовательно, оно вступает в законную силу с момента оглашения его резолютивной части.

21. Судья, входящий в коллегиальный состав суда кассационной инстанции, рассмотревшего ходатайство, представление и (или) протест Генерального Прокурора по существу, не согласный с решением большинства, в соответствии с положениями статьи 36 ГПК, может изложить в письменном виде свое особое мнение. С особым мнением вправе ознакомиться суд кассационной инстанции при рассмотрении данного дела по представлению Председателя Верховного Суда или протесту Генерального Прокурора принесенного по основаниям, предусмотренным частью шестой статьи 438 ГПК.

В аналогичном порядке правом на изложение особого мнения в письменном виде наделен судья, входящий в коллегиальный состав кассационной инстанции, при разрешении дела по представлению Председателя Верховного Суда или протесту Генерального Прокурора пересматриваемого по основаниям, предусмотренным частью шестой статьи 438 ГПК.

22. По аналогии со статьей 270 ГПК суд кассационной инстанции вправе по установленным в судебном заседании фактам нарушения законности и обнаружения в действиях лиц, участвующих в деле, должностного или иного лица признаков уголовного правонарушения вынести частное определение.

23. Исходя из принципов гражданского судопроизводства - состязательности и равноправия сторон, равенства перед законом и судом, в случае невозможности участия лиц, участвующих деле на заседании суда кассационной инстанции по уважительным причинам (проживание на значительном расстоянии от суда, физической ограниченностью, нетрудоспособностью, нахождением в местах лишения свободы или содержания под стражей) по их ходатайствам, заседание суда кассационной инстанции может быть проведено с применением средств видеоконференцсвязи через суд по месту нахождения данных лиц.

24. Частью четвертой статьи 505 ГПК предусмотрено, что судебные акты, вынесенные до ведения в действие ГПК, могут быть обжалованы, опротестованы в порядке, установленном ГПК.

Следовательно, судебные акты, которые были предметом пересмотра в судебных инстанциях до ведения в действие ГПК, могут быть пересмотрены судом кассационной инстанции по представлению Председателя Верховного Суда или протесту Генерального Прокурора при наличии оснований, предусмотренных частью шестой статьи 438 ГК.

25. Признать утратившими силу пункты 28, 29, 30, 31, 32, 33, 35, 40 из нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 20 марта 2003 года № 2«О применении судами некоторых норм гражданского процессуального законодательства».

26.Согласно статье 4 Конституции, настоящее нормативное постановление включается в состав действующего права, является общеобязательным и вводится в действие со дня первого официального опубликования.

**Председатель Верховного Суда**

**Республики Казахстан Ж.Асанов**

**Судья Верховного Суда**

**Республики Казахстан,**

**секретарь пленарного заседания Г.Альмагамбетова**