

В. В. Ефимова

# АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

УЧЕБНОЕ  
ПОСОБИЕ



# АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

## УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

**В.В. ЕФИМОВА**

Ефимова Влада Владиславовна - кандидат юридических наук, доцент кафедры арбитражного процесса ГОУ ВПО "Саратовская государственная Академия права", специалист в области арбитражного процесса, практикующий юрист.

### ВВЕДЕНИЕ

Происходящие в России преобразования в экономике и социальной сфере, другие изменения в жизни государства вызывают закономерный интерес теоретиков и практиков в области права к организации деятельности различных институтов власти, в том числе судебных органов.

Необходимость построения цивилизованного правового общества и государства, создания эффективных юридических механизмов защиты прав граждан и организаций показала, что общество нуждается в независимом суде, свободном от политического и социального давления. Обеспечить это условие возможно только в условиях действительного разделения государственной власти на независимые ветви: законодательную, исполнительную и судебную.

Конституция Российской Федерации (далее - Конституция РФ), установившая систему органов правосудия, отводит арбитражным судам функции судебного органа по разрешению экономических споров, поэтому арбитражные суды в правовой литературе называют специальными по отношению к судам общей юрисдикции.

Характер дел, рассматриваемых арбитражными судами, особенности споров, возникающих в предпринимательской деятельности, значимость быстрого и правосудного разрешения сложных конфликтов в сфере экономики обусловили существование арбитражных судов наряду с судами общей юрисдикции, а также особенности их процессуальной деятельности.

Конституционное закрепление принципа равенства и самостоятельности ветвей государственной власти, а также прав каждого гражданина на предпринимательскую деятельность обусловили создание арбитражных судов в качестве специализированных судебных органов.

Одной из актуальнейших проблем создания системы арбитражных судов было изменение инстанционности, т.е. выяснение вопроса о соотношении арбитражных судов всех четырех инстанций (первой, апелляционной, кассационной, надзорной), как достичь эффективности построения инстанционности. В результате судебной реформы компетенция арбитражных судов распространяется на все сферы экономической жизни общества, позволяя юридическим лицам и гражданам-предпринимателям защищать в суде права и свободы, предусмотренные российским законодательством. Экономические споры, в которых участвуют юридические лица и индивидуальные предприниматели, рассматривают 81 арбитражный суд в субъектах РФ, 20 окружных федеральных апелляционных арбитражных судов, 10 межрегиональных федеральных кассационных и Высший Арбитражный Суд РФ, образующие систему арбитражных судов России. Вместе с тем расширение сфер судебной защиты субъективных прав и законных интересов граждан и юридических лиц, совершенствование судопроизводства, повышение доступа к правосудию, приведение российского законодательства в соответствие с современными международными стандартами являются неотложными задачами судебно-правовой реформы.

Все это обуславливает необходимость научного исследования и осмысления деятельности арбитражных судов и практики реализации положений арбитражного процессуального законодательства.

В рамках пособия подробно изложен основанный на действующем законодательстве материал по структуре судебной арбитражной системы РФ, видам и разграничению правоотношений, которые рассматривают в пределах подведомственности арбитражные суды, правовому положению судей и арбитражных заседателей. Согласно учебной программе внимание уделено стадиям арбитражного процесса, отдельным категориям дел, обладающим специфичными особенностями, в силу которых их рассмотрение выделено в отдельное производство и т.д.

Учебное пособие рассчитано как на студентов, получающих знания по арбитражному процессу, так и на практикующих юристов, желающих обновить свои знания в данной области.

# **Глава 1. ФОРМЫ РАЗРЕШЕНИЯ ЭКОНОМИЧЕСКИХ СПОРОВ. АРБИТРАЖНЫЕ СУДЫ В РФ. АРБИТРАЖНОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС**

## **1.1. Формы разрешения экономических споров**

В соответствии с Основным законом государства - Конституцией РФ - каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ч. 2 ст. 45), гарантируется государственная защита прав и свобод (ч. 1 ст. 45), в том числе судебная защита (ч. 1 ст. 46).

В то же время в России и за рубежом все более актуальной становится тема альтернативного разрешения гражданско-правовых споров (далее - АРС). Ученые-цивилисты активно занимаются созданием классификаций альтернативных форм разрешения споров, изучая историю вопроса, проводя сравнительно-правовой анализ практики судебных и иных органов различных государств, разрешающих правые конфликты. Поиск альтернатив государственным судам для разрешения споров обусловлен рядом факторов, которые дифференцируются в зависимости от развития конкретного общества, государства, культуры, законодательства, устройства судебной системы, эффективности ее работы, степени развития и сложности экономических и иных отношений и других обстоятельств. К одному из основных факторов развития АРС относят недостаточную эффективность работы судебной системы при рассмотрении отдельных категорий дел, которая может заключаться в перегруженности судов, длительности судебного разбирательства, некачественном рассмотрении дел, а также других недостатках, присущих судебной системе того или иного государства.

В результате этого можно говорить о том, что доступ населения к правосудию существенно ограничивается. Часто можно слышать о том, что по этой причине граждане и юридические лица просто не хотят обращаться в суд соответствующей юрисдикции.

Прежде чем более подробно изучить альтернативные способы разрешения правовых конфликтов, необходимо обратить внимание на то, что формы защиты прав и законных интересов участников экономической деятельности можно подразделить на юрисдикционные <1> и неюрисдикционные.

-----  
<1> Юрисдикция (от лат. *jurisdictio* - суд, судопроизводство) - круг полномочий судебного или административного органа по правовой оценке конкретных фактов, в т.ч. по разрешению споров и применению предусмотренных законом санкций. См.: Большой энциклопедический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/339958>.

К юрисдикционным формам защиты можно отнести судебный порядок урегулирования спора, административный и иной порядок, при условии его установления на уровне федеральных законов. К неюрисдикционной форме можно отнести самозащиту, третейское разбирательство, разбирательство дел международными коммерческими арбитражами, досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров сторонами, посредничество, переговоры, иные виды разрешения споров.

### **Юрисдикционная форма защиты**

Судебный порядок как юрисдикционная форма включает в себя государственные органы судебной власти: Конституционный Суд РФ, арбитражные суды, а также суды общей юрисдикции (в качестве самостоятельной формы судебной защиты можно рассматривать право на обращение в межгосударственные органы по защите прав граждан и организаций, в частности в Европейский суд по правам человека).

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ правосудие в РФ осуществляется только судом посредством конституционного, уголовного, гражданского и административного судопроизводства. Арбитражные суды в РФ являются федеральными судами и входят в судебную систему Российской Федерации (ст. 1 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" (далее - ФКЗ "Об арбитражных судах в РФ"))).

Административный порядок, как относящийся к юрисдикционной форме, осуществляется государственными органами исполнительной власти в основном в предварительном внесудебном порядке, например налоговыми органами, когда последними предоставлено право бесспорного взыскания. Следует не забывать о Федеральной службе по финансовым рынкам (ФСФР России), которая может рассматривать дела об административных правонарушениях, отнесенных в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях к компетенции федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области рынка ценных бумаг, а также применяет меры ответственности, установленные административным законодательством.

В настоящее время создан ряд квазисудебных административных юрисдикций в рамках органов исполнительной власти специально для разрешения правовых конфликтов, например Палата по патентным спорам Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

#### Неюрисдикционные формы защиты

"Урегулирование и разрешение споров во внесудебном порядке означает, что спор разрешается без непосредственного участия и руководства процессом со стороны арбитражного суда. То есть это те способы, которые могут использоваться для разрешения гражданско-правовых споров по соглашению сторон вместо обращения в арбитражные суды и являются действительной и буквальной альтернативой судебному разбирательству в арбитражном суде (к таковым, в частности, относят разбирательство дела в третейском суде, заключение внесудебных мировых соглашений, проведение переговоров, обращение к посреднику). Общей объединяющей для всех обозначенных видов является то, что процесс разрешения и урегулирования правового спора во внесудебном порядке определяется не арбитражной процессуальной формой, а самими спорящими субъектами, а также иными лицами, принимающими участие в разрешении и урегулировании спора" <2>.

-----  
<2> Медникова М.Е. Досудебное урегулирование и альтернативное разрешение экономических споров: соотношение правовых категорий // Юрист. 2006. N 9.

Действующее законодательство (ч. 5 ст. 4 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее - АПК РФ)) предусматривает в качестве условия для обращения в суд соблюдение не только претензионного, но и иного досудебного порядка урегулирования спора, что дает право рассматривать институт досудебного урегулирования экономических споров в целом как единое и автономное правовое явление, как самостоятельную форму защиты права. Изучая в общем внесудебное урегулирование экономических споров как форму защиты прав, необходимо учитывать вопрос соотношения таких смежных правовых категорий, как досудебное урегулирование и альтернативное (негосударственное) разрешение и урегулирование споров.

#### Третейские суды

Третейские суды - это негосударственные органы, создаваемые сообществом предпринимателей для разрешения споров в сфере частных экономических отношений,

как правило, до обращения спорящих сторон в государственный суд. Данные суды являются формой примирения конфликтующих сторон, одним из альтернативных способов разрешения экономического спора в сфере гражданско-правовых отношений.

В Российской Федерации функционируют третейские суды, рассматривающие споры российских предпринимателей, деятельность которых регулируется Федеральным законом от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации"), и международные коммерческие арбитражи, рассматривающие споры с участием иностранных предпринимателей, деятельность которых регулируется Законом РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже", в котором учтены положения Типового закона ЮНСИТРАЛ "О международном коммерческом арбитраже".

Согласно статьям 2, 3 ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" третейский суд может быть постоянно действующим или быть образованным сторонами для решения конкретного спора.

Согласно статье 5 ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Это соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота. Если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права или соглашением сторон и отсутствует применимый к этим отношениям обычай делового оборота, то третейский суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор исходя из общих начал и смысла законов, иных нормативных правовых актов (ст. 6 ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации").

#### Посредничество (п. 2 ч. 1 ст. 135 АПК РФ)

АПК РФ не содержит определения посредничества, поэтому его качественные характеристики представляют собой обобщение мирового судебного опыта и точек зрения ученых цивилистов.

Посредничество (или медиация) является деятельностью по оказанию содействия спорящим сторонам в разрешении споров, осуществляемой рекомендованным судом лицом - посредником (медиатором).

Посредничество - примирительная процедура, которая не подлежит принудительному исполнению, направлена на урегулирование правового спора и выработку взаимоприемлемого решения самими сторонами с участием третьей стороны (посредника).

Посредник - это физическое лицо, обладающее опытом и знаниями в определенной области экономического оборота, не связанное какими-либо отношениями с участниками спора.

Посредничество осуществляется в виде переговоров сторон, организуемых посредником и при его участии. Поскольку посредник не обладает какими-либо властными полномочиями и, соответственно, не связан какими-либо процедурными правилами, переговоры проводятся в свободной форме, отличной от судебного заседания.

При этом посредник не столько разъясняет сторонам юридические последствия урегулирования спора, сколько помогает им сосредоточиться на экономической или личностной основе их конфликта, разъясняет возможности и последствия урегулирования спора с учетом интересов всех сторон, используя в основном свой профессиональный и жизненный опыт. Одной из основных обязанностей посредника является сохранение тайны переговоров.

Этапы развития процедуры посредничества:

- заключение соглашения об урегулировании правового конфликта с помощью посредника;
- изучение посредником представленных материалов, уяснение сути спора между сторонами;
- переговоры с каждой из сторон;
- выяснение позиций каждой стороны по спорным вопросам (определение спорных проблем и разработка плана их разрешения);
- выработка совместно со сторонами нескольких вариантов их разрешения;
- обсуждение предложенных вариантов (достоинства и недостатки каждого);
- поиск взаимоприемлемого решения спорных проблем и пути его реализации;
- оформление достигнутого соглашения;
- реализация достигнутого соглашения.

Результатами посредничества является либо заключение сторонами мирового соглашения, либо отказ истца от иска. Услуги посредника оплачиваются по соглашению сторон.

### Переговоры

Переговоры представляют собой процедуру урегулирования спора, проводящуюся сторонами (представителями сторон) с участием некоего нейтрального лица в качестве председательствующего, проходящие в форме, подражающей судебному заседанию, и направленную на урегулирование спора на компромиссной основе.

### Самозащита

В юридической литературе самозащита рассматривается как разновидность защиты прав, при которой она (самозащита) осуществляется самим его обладателем, когда помощь государства в виде судебной защиты, осуществляемой органами власти государственной, может явиться слишком поздно <3>. В большей степени ученые придерживаются точки зрения, что самозащита - это и есть единственная внесудебная форма защиты прав, допускаемая тогда, когда потерпевший располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя и самостоятельно защищает и восстанавливает свои права, не прибегая к помощи правоохранительных органов <4>.

<3> Мейер Д.И. Русское гражданское право. Часть 1. М.: Статут, 1997.

<4> Анохин В.С., Завидов Б.Д., Сергеев В.И. Защита договорных обязательств. М.: ИНФРА-М, 1998. Свердлов Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав. М.: Лекс-Книга, 2002.

### Досудебный претензионный порядок урегулирования спора

Предъявление и рассмотрение претензии представляют собой особый порядок разрешения спора между сторонами, предшествующий обращению в суд. В этом смысле претензионное производство является разновидностью досудебного порядка урегулирования споров. Не случайно законодатель в ст. 125 АПК РФ говорит о "претензионном или ином досудебном порядке", фактически принимая их равнозначность.

Важнейшим признаком, характеризующим претензионное производство, как, впрочем, и любой другой досудебный порядок урегулирования споров, помимо указания на время его осуществления (досудебный период развития правового конфликта),

является его установление федеральным законом или соглашением сторон. На это особое внимание обращает и АПК РФ (ст. 125).

Сущность процедуры досудебного урегулирования изложена в п. 2 ст. 452 ГК РФ. В соответствии с положениями указанной нормы заинтересованная сторона до обращения в суд должна направить другой стороне предложение изменить или расторгнуть договор.

Иск может быть заявлен в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в 30-дневный срок, если иной срок не предусмотрен законом, договором или не содержался в предложении изменить или расторгнуть договор.

Таким образом, законодатель определил досудебный порядок решения вопроса об изменении и расторжении договора, который, по сути, является претензионным производством, хотя такая терминология и не употребляется в данном случае:

1) претензионный порядок установлен в ст. 797 ГК РФ, которая прямо предусматривает обязательность предъявления претензии перевозчику грузов до предъявления к нему соответствующего иска;

2) упоминает о претензиях кредиторов наследодателя ст. 63 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1, где говорится о том, что нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством РФ принимает претензии от кредиторов наследодателя, хотя сам законодатель в ст. 1175 ГК РФ предпочитает термин "требования" кредиторов, придавая ему более широкий смысл, поскольку под такого рода требования подпадают и требования, обращенные к суду, т.е. иски кредиторов;

3) сохранен претензионный порядок также в отношениях с органами связи согласно ст. 37 Федерального закона от 17 июля 1999 г. N 176-ФЗ "О почтовой связи", ст. ст. 55 - 56 Федерального закона от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи";

4) обязательный порядок предъявления претензии закон предусмотрел для требований к перевозчику по договору морской перевозки груза в каботаже ст. ст. 403, 405 - 407 Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. N 81-ФЗ;

5) обязательное предъявление претензий к перевозчику до обращения в суд предписывается ст. ст. 120 - 126 Федерального закона от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации";

6) императивный порядок предъявления претензий перевозчику при внутренних и международных воздушных перевозках установлен ст. ст. 125 - 128 Воздушного кодекса РФ от 19 марта 1997 г. N 60-ФЗ;

7) установлен обязательный претензионный порядок для предъявления претензий к экспедитору ст. 12 Федерального закона от 30 июня 2003 г. N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности";

8) Федеральный закон от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" в ст. 10 устанавливает обязанность туриста обратиться с письменной претензией к туристической фирме не позднее 20 дней с момента окончания туристической поездки.

Претензионный порядок можно определить как установленную федеральным законом или соглашением сторон разновидность предварительного внесудебного (чаще - досудебного) порядка (процедуры) урегулирования спора, возникшего из частноправовых отношений, по завершении урегулирования которого у стороны, направившей претензию и не получившей на нее ответа либо получившей не удовлетворяющий ее ответ, возникает право на обращение в суд с соответствующим иском.

## 1.2. Арбитражные суды в РФ: система, структура, полномочия

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Деятельность арбитражных судов представляет собой форму осуществления судебной власти в сфере гражданского и административного судопроизводства, а сами арбитражные суды входят в систему органов гражданской юрисдикции.

Арбитражные суды - это особая разновидность судебных органов, осуществляющих судебную власть путем разрешения экономических споров и иных дел, отнесенных к их ведению.

Конституция РФ и Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе в Российской Федерации" относят арбитражные суды к федеральным судам. На уровне субъектов РФ не могут создаваться судебные органы, наделенные правом разрешения дел, отнесенных к ведению арбитражных судов. Арбитражные суды имеют собственную компетенцию, а порядок судопроизводства в них имеет специфику, установленную АПК РФ.

Арбитражный суд является юридическим лицом, имеет печать со своим наименованием и изображением Государственного герба РФ.

Система арбитражных судов установлена Конституцией РФ, Федеральными конституционными законами "О судебной системе в Российской Федерации" и "Об арбитражных судах в Российской Федерации", основывается на общих принципах и положениях судостройства и судопроизводства, которые в равной степени действуют и для Конституционного Суда, и для судов общей юрисдикции.

В настоящее время судебную арбитражную систему в РФ составляют:

- 1) Высший Арбитражный Суд Российской Федерации;
- 2) федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
- 3) арбитражные апелляционные суды;
- 4) арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (далее - арбитражные суды субъектов РФ).

Под устройством любого арбитражного суда понимается его внутренняя структура.

Состав Высшего Арбитражного Суда РФ:

- Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ;
- Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Состав федерального арбитражного суда округа:

- президиум федерального арбитражного суда округа;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Состав арбитражного апелляционного суда:

- президиум арбитражного апелляционного суда;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
- судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Состав арбитражного суда субъекта РФ представлен президиумом. В арбитражном суде субъекта РФ также могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению

споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

В составе арбитражных судов РФ могут быть образованы и иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного суда субъекта РФ.

Постоянные судебные присутствия могут быть образованы по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в арбитражных судах субъектов РФ или арбитражных апелляционных судах РФ в целях приближения правосудия к месту нахождения или месту жительства участвующих в деле лиц, находящихся или проживающих в отдаленных местностях, а также с учетом количества дел, рассматриваемых этими судами в отдельных местностях.

Постоянное судебное присутствие арбитражного суда является обособленным подразделением соответствующего арбитражного суда субъекта РФ вне места постоянного пребывания этого суда и осуществляет его полномочия.

Для подготовки и прохождения материалов судебных дел, изучения практики применения законодательства, разработки предложений по совершенствованию законодательства, выполнению иных функций арбитражных судов создается аппарат арбитражного суда, включающий отделы и другие подразделения.

Аппарат арбитражного суда организует прием лиц, участвующих в деле, принимает и выдает документы, удостоверяет копии документов арбитражного суда, производит рассылку и вручение документов, проверяет уплату государственной пошлины, судебных расходов и арбитражных штрафов, подлежащих внесению на депозитный счет суда; содействует судьям в подготовке дел к рассмотрению в судебных заседаниях (ст. 45 ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации").

Вопросы внутренней деятельности арбитражных судов РФ и взаимодействия между ними, а также их взаимоотношения с Конституционным Судом РФ, Верховным Судом РФ, Министерством юстиции РФ, органами судейского сообщества регулируются Регламентом арбитражных судов РФ <5>.

-----  
<5> Постановление Пленума ВАС РФ от 5 июня 1996 г. N 7 "Об утверждении Регламента арбитражных судов".

Полномочия арбитражных судов.

В соответствии со ст. 2 АПК РФ задачами судопроизводства в арбитражном суде являются:

1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере;

2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом;

4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

5) формирование уважительного отношения к закону и суду;

6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

Приведенные задачи осуществляются арбитражными судами присущими им, как и другим органам судебной власти, способами и с помощью полномочий, указанных в

арбитражном процессуальном законодательстве. Для осуществления этих задач арбитражный суд каждого уровня наделен своими, только ему присущими полномочиями.

Особое место в судебно-арбитражной системе занимает Высший Арбитражный Суд РФ, который одновременно выполняет целый ряд полномочий:

1) является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, поскольку в силу правил подсудности ряд категорий дел отнесен к его исключительной компетенции;

2) рассматривает в порядке надзора дела по проверке вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов в РФ;

3) пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты;

4) обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности указанных в Конституции РФ законов, иных нормативных актов и договоров;

5) обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению в деле, рассматриваемом им в любой инстанции;

6) изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, дает разъяснения по вопросам судебной практики;

7) разрабатывает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

8) ведет судебную статистику и организует работу по ее ведению в арбитражных судах;

9) осуществляет меры по созданию условий для судебной деятельности арбитражных судов, в том числе по их кадровому, организационному, материально-техническому и иным видам обеспечения;

10) решает в пределах своей компетенции вопросы, вытекающие из международных договоров РФ;

11) решает вопросы образования постоянных судебных присутствий арбитражных судов;

12) обладает правом законодательной инициативы по вопросам его ведения;

13) по вопросам внутренней деятельности арбитражных судов и взаимоотношений между ними принимает регламент, обязательный для арбитражных судов в РФ.

Полномочия нижестоящих арбитражных судов можно разделить на 2 группы:

1) свойственные только арбитражным судам определенного уровня;

2) свойственные всем арбитражным судам.

Рассмотрим более подробно указанные группы полномочий:

1) полномочия, свойственные только арбитражным судам определенного уровня:

- Федеральный арбитражный суд округа: проверяет в кассационной инстанции законность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ и арбитражными апелляционными судами;

- Арбитражный апелляционный суд: проверяет в апелляционной инстанции законность и обоснованность судебных актов, не вступивших в законную силу по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ в первой инстанции, повторно рассматривая дело;

- Арбитражный суд субъекта РФ: рассматривает в первой инстанции все дела, подведомственные арбитражным судам в РФ, за исключением дел, отнесенных к компетенции Высшего Арбитражного Суда РФ;

2) полномочия, свойственные всем арбитражным судам:

- разрешают возникающие в процессе предпринимательской и иной экономической деятельности споры;
- пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты;
- обращаются в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению в рассматриваемом ими деле;
- изучают и обобщают судебную практику;
- подготавливают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов;
- ведут статистический учет и анализируют судебную статистику своей деятельности;
- осуществляют международные связи в установленном порядке.

### 1.3. Арбитражное процессуальное право: предмет, метод и система

Арбитражное процессуальное право - это система юридических норм, регулирующих деятельность арбитражного суда и других заинтересованных субъектов, связанную с осуществлением правосудия по делам, отнесенным к ведению арбитражных судов.

Арбитражное процессуальное право регулирует порядок осуществления арбитражного процесса.

Предмет арбитражного процессуального права - это юридические процессуальные действия суда и заинтересованных лиц при осуществлении правосудия по делам, отнесенным к ведению арбитражных судов, т.е. арбитражный процесс.

Метод правового регулирования арбитражного процессуального права - совокупность юридических способов и приемов регулирования, воздействия на отношения и деятельность, которые являются предметом данной отрасли права.

Метод правового регулирования арбитражного процессуального права имеет:

- 1) субъективную сторону - определяется законодателем в нормах права;
- 2) объективную сторону - к определенным общественным отношениям применим только определенный метод регулирования.

Выделяются три основных метода правового регулирования: дозволение, запрет и предписание.

Арбитражный процессуальный метод правового регулирования сочетает в себе элементы императивного (властных предписаний) характера с диспозитивным (дозволительным) началом.

Императивные начала метода арбитражного процессуального права в основном проявляются в следующем:

- процессуальные нормы обеспечивают главенствующее положение арбитражного суда как органа судебной власти;
- в качестве основных юридических фактов выступают властные процессуальные действия арбитражного суда;
- арбитражное процессуальное право обеспечивает арбитражному суду право контроля за действиями сторон, а также наделяет арбитражный суд полномочиями по руководству процессом;
- арбитражный процесс основывается на строго определенном процессуальном порядке осуществления правосудия - арбитражной процессуальной форме.

Диспозитивные начала метода арбитражного процессуального права проявляются в следующем:

- равенство сторон арбитражного процесса в тех возможностях, которые предоставлены им для защиты своих прав и интересов;

- свобода пользования этими правами, поскольку субъекты арбитражного процессуального права вправе осуществлять либо не осуществлять свои права;
- наличие системы гарантий прав субъектов арбитражного процесса.

Система арбитражного процессуального права - совокупность всех ее норм и подразделение их на структурные части: общую и особенную. Общая часть арбитражного процессуального права - это система норм и правовых институтов, имеющих целью регулировать наиболее общие черты процессуальных отношений, все стадии арбитражного процесса.

Общая часть включает в себя следующие институты:

- правосубъектность, определяющая круг субъектов арбитражного процессуального права, арбитражные процессуальные право и дееспособность;
- подведомственность;
- процессуальные сроки;
- доказательства;
- судебные расходы;
- судебные штрафы.

В общую часть включаются также нормы-задачи и нормы-принципы.

Особенная часть включает в себя нормы, объединяемые в специальные институты, регулирующие определенные виды процессуальных отношений (соответствующие количеству стадий арбитражного процесса):

- производство в суде первой инстанции;
- производство в апелляционной инстанции;
- производство в суде кассационной инстанции;
- производство в суде надзорной инстанции;
- пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам;
- исполнительное производство.

#### 1.4. Источники арбитражного процессуального права

Источники арбитражного процессуального права - это нормативно-правовые акты, содержащие процессуальные нормы данной отрасли права и регулирующие общественные отношения при отправлении правосудия в арбитражных судах.

Источники арбитражного процессуального права разнообразны и делятся на два основных вида: законы и подзаконные нормативные акты. В соответствии со ст. 3 АПК РФ порядок судопроизводства в арбитражных судах в РФ определяется Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом "О судебной системе Российской Федерации" и Федеральным конституционным законом "Об арбитражных судах в Российской Федерации", АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. К числу источников норм арбитражного процессуального права отнесены также международные договоры Российской Федерации.

Такой круг источников норм арбитражного процессуального права отражает характерную особенность, присущую для процессуальных отраслей права, - в качестве основного источника норм любой отрасли процессуального права выступает закон. Вместе с тем в ряде случаев в качестве источников норм гражданского процессуального права выступают не только федеральные законы, принятые в соответствии с АПК РФ, но и другие, так или иначе регулируя вопросы надлежащих субъектов, условий возбуждения дела, допустимых доказательств, предмета доказывания и др. Только в отдельных случаях в качестве источников норм арбитражного процессуального права выступают и подзаконные и иные акты.

Выделяют несколько видов источников.

1. Конституция РФ - имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ, является источником, содержащим основные

положения о судебной власти, принципах ее функционирования, о закреплении арбитражных судов в системе органов государственной власти и провозглашающим права граждан и организаций в сфере правосудия.

2. Федеральные конституционные законы:

- "О судебной системе Российской Федерации" от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ;
- "Об арбитражных судах в Российской Федерации" от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ;
- "О Конституционном Суде Российской Федерации" от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ.

3. Федеральные законы:

1) Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ - центральный акт арбитражного процессуального законодательства;

2) федеральные законы, регулирующие арбитражный процесс:

- "О третейских судах в Российской Федерации" от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ;
- "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации" от 30 мая 2001 г. N 70-ФЗ;
- "Об увеличении штатной численности судей и работников аппаратов арбитражных судов в Российской Федерации" от 28 мая 2001 г. N 61-ФЗ;
- Об исполнительном производстве" от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ и др.;

3) иные федеральные законы и законы РФ, содержащие нормы арбитражного процессуального права:

- "О несостоятельности (банкротстве)" от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ;
- "Об исполнительном производстве" от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ;
- "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ;
- "О статусе судей в Российской Федерации" от 26 июня 1992 г. N 3132-1;
- часть 2 Налогового кодекса РФ (глава 25.3 о государственной пошлине введена Федеральным законом от 2 ноября 2004 г. N 127-ФЗ) и др.

4. Подзаконные нормативные акты:

1) указы Президента РФ, например:

- "Об обеспечении деятельности Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" от 19 августа 1996 г. N 1206;

2) постановления Правительства РФ, например:

- "О бланках исполнительных листов" от 31 июля 2008 г. N 579.

5. Постановления Конституционного Суда РФ, судебная практика и разъяснения, постановления и информационные письма ВАС РФ (судебные прецеденты, выраженные в форме указанных актов):

- Постановление Пленума ВАС РФ от 22 июня 2006 г. N 25 "О некоторых вопросах, связанных с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правонарушения в деле о банкротстве";

- Постановление Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. N 17 "О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам";

- Постановление Пленума ВАС РФ от 11 июня 1999 г. N 8 "О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса";

- информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. N 104 "Обзор практики применения арбитражными судами норм Гражданского кодекса РФ о некоторых основаниях прекращения обязательств" и др.

Указанные источники арбитражного процессуального права становятся источниками арбитражного процессуального права, играют значительную роль в правоприменительной практике и способствуют единообразному применению норм материального и процессуального права арбитражными судами РФ.

Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам применения законодательства являются дополнительным к действующему закону источником процессуального права, поскольку выработанные в них правила правового характера (правоположения) производны от действующих норм права и направлены на их действенную реализацию. На данные постановления арбитражные суды могут делать ссылки в мотивировочной части решения так же, как на законы и иные нормативные правовые акты (ч. 2 ст. 13 ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", ст. 170 АПК РФ).

Следует отметить, что информационные письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по отдельным вопросам судебной практики не являются обязательными для судов, а носят рекомендательный характер (ст. 16 ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации"), однако они учитываются арбитражными судами, поскольку решения, принятые без учета данных рекомендаций, отменяются вышестоящими инстанциями.

6. Международные договоры и соглашения:

- Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.);
- Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 18 марта 1970 г.;
- Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г.;
- Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 г.;
- Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. и др.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются частью ее правовой системы. В условиях вхождения России в мировое экономическое и правовое пространство значение международных договоров по правовым вопросам весьма значительно. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства чем те, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, то применяются правила международного договора.

#### 1.5. Арбитражный процесс: понятие, стадии, виды производств. Арбитражная процессуальная форма

Арбитражный процесс - регулируемая нормами арбитражного процессуального права система последовательно осуществляемых процессуальных действий, совершаемых арбитражным судом и другими участниками судопроизводства в связи с рассмотрением и разрешением конкретного дела.

Признаки арбитражного процесса:

- 1) одним из его субъектов обязательно является арбитражный суд;
- 2) действия, которые совершаются судом и участниками процесса, суть юридические, арбитражные процессуальные действия;
- 3) предметом, объектом арбитражного процесса являются дела, подведомственные арбитражным судам.

Процессуальные действия, совершаемые участниками арбитражного процесса, в зависимости от цели их совершения и содержания образуют стадии арбитражного процесса. Таким образом, стадия арбитражного процесса - совокупность процессуальных действий по конкретному делу, объединенных одной целью. Каждая из названных стадий выполняет свои особые функции в системе арбитражного процесса.

Арбитражный процесс состоит из шести стадий:

1) производство в арбитражном суде первой инстанции. Цель - разрешение спора по существу;

2) производство в апелляционной инстанции. Цель - повторное рассмотрение дела по существу на основании имеющихся и вновь представленных (при наличии определенных условий) доказательств. Проверка законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов РФ принятых ими в первой инстанции;

3) производство в кассационной инстанции. Цель - проверка законности судебных актов, принятых арбитражными судами субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов РФ;

4) производство в порядке надзора. Цель - пересмотр судебных актов арбитражных судов. Данное производство является исключительной (экстраординарной) стадией арбитражного процесса, в которой происходит пересмотр судебных актов арбитражных судов. При этом в соответствии со ст. 292 АПК РФ возбуждение надзорного производства возможно только при наличии существенных нарушений прав лиц, участвующих в деле, материального и процессуального права;

5) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражного суда, вступивших в законную силу. Цель - пересмотр судебных актов, ориентированный на исправление судебных ошибок;

6) исполнение судебных актов. Цель - практическая реализация вынесенных решений, определений, постановлений в действиях обязанных субъектов.

Прохождение дела по всем стадиям арбитражного процесса не является обязательным, а определяется в конечном счете заинтересованными лицами - участниками производства по данному делу. Обязательно лишь разрешение дела по первой инстанции и затем - по волеизъявлению истца - исполнение решения арбитражного суда.

В свою очередь, каждая стадия арбитражного процесса подразделяется на три этапа:

- возбуждение производства в соответствующей стадии;
- подготовка дела к рассмотрению;
- разрешение его в соответствующей стадии.

Вид арбитражного судопроизводства есть определяемый характером и спецификой материального права особый процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения и разрешения определенных групп дел в арбитражных судах.

В арбитражном процессе существуют следующие виды судопроизводств:

- общее исковое производство - возбуждается путем предъявления иска для разрешения спора о праве. Исковое - основной вид арбитражного производства. В порядке искового производства арбитражные суды рассматривают возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (раздел II АПК РФ). Исковые дела двусторонние, и стороны до обращения в суд в регулятивных (материальных) правоотношениях занимают равное правовое положение. Соотношение искового и неисковых производств представляет собой соотношение общих правил арбитражного процесса и специальных норм, устанавливающих особенности рассмотрения отдельных категорий дел по сравнению с исковыми делами;

- производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений. К этому виду судопроизводства относятся:

дела об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, затрагивающих права или интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц;

дела об административных правонарушениях;

дела о взыскании обязательных платежей и санкций;

- особое производство - отсутствует спор о праве. Объектом судебной защиты является не спорное субъективное право, а охраняемый законом интерес одного субъекта права (дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение);

- производство по делам о несостоятельности (банкротстве) - выделено в отдельное ввиду сложности структуры. Более того, производство по делам о несостоятельности включает в себя несколько отдельных процедур: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение. Некоторые из них дифференцируются и регулируются по субъектному критерию еще более детально, в частности, в Федеральном законе от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в гл. IX, X и XI выделяются особенности банкротства в зависимости от субъекта (отдельные виды юридических лиц, граждане, ликвидируемый и отсутствующий должник);

- упрощенное производство - определяется бесспорным характером заявленного требования или его незначительным размером;

- иные производства - дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений, дела, возникающие в связи с исполнением актов арбитражных судов. Необходимость установления для данных дел дифференцированного правового регламента возбуждения, рассмотрения и разрешения обосновывается так же, как и по другим видам судопроизводства, своеобразием подлежащего судебной защите права или интереса, охраняемого законом.

### Арбитражная процессуальная форма. Понятие, значение

Арбитражный процесс - формализованный процесс, т.е. рассмотрение подведомственных арбитражным судам дел (порядок возбуждения процесса, подготовки дела к разбирательству, рассмотрения и разрешения дела, обжалования и пересмотра актов суда, также исполнения решений арбитражного суда) происходит в соответствии с установленным процессуальным законом правовым регламентом.

Арбитражная процессуальная форма - нормативно устанавливаемый порядок осуществления правосудия, выработанный на основе обобщения огромного опыта правоприменения.

Выделяются следующие признаки арбитражной процессуальной формы: нормативность, непререкаемость, системность и универсальность, которые выступают в единстве при правовом регулировании и правореализации.

Нормативность - арбитражная процессуальная форма устанавливается в законодательстве, причем только определенного уровня.

Цель - обеспечение единства нормативного регламента арбитражного процесса, невозможность регулировать данную сферу путем принятия подзаконных нормативных актов.

Непререкаемость - обязательность соблюдения и иных форм реализации процессуальных норм в деятельности участников арбитражного процесса.

Осуществление процессуальных прав и исполнение процессуальных обязанностей должно происходить в соответствии с порядком, установленным арбитражным процессуальным законодательством.

Системность арбитражной процессуальной формы - необходимость структурировать арбитражный процессуальный регламент, увязанный в единое целое.

Универсальность арбитражной процессуальной формы - применимость к разрешению самых различных дел, подведомственных арбитражным судам без какой-либо существенной дифференциации.

Черты арбитражной процессуальной формы:

- арбитражный суд и участники арбитражного процесса подчиняются нормам арбитражного процессуального права;
- участники процесса совершают лишь те процессуальные действия, которые заранее запрограммированы арбитражными процессуальными нормами;
- порядок обращения с иском, заявления в суд, принятия и подготовки дела к разбирательству, порядок разрешения спора, структура решения и регламент его пересмотра, а также исполнения predeterminedены законом;
- отношения между арбитражным судом и участниками процесса не могут носить характер фактических отношений, они имеют характер только правоотношений;
- арбитражная процессуальная форма предоставляет сторонам равные возможности защищать право (состязаться), право участвовать в процессе, представлять доказательства, пользоваться правовой помощью, обжаловать решения, участвовать в исполнительном производстве.

Значение арбитражной процессуальной формы состоит в том, что при ее строгом соблюдении она гарантирует организациям, предпринимателям защиту их имущественных и неимущественных прав, восстановление нарушенного права. Процессуальная форма ограждает спорящие стороны от субъективизма судей путем строгого соблюдения норм материального и процессуального права и ведет к достижению истины в правосудии.

## **Глава 2. ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

### **2.1. Понятие принципов арбитражного процессуального права**

Термин "принцип" имеет латинское происхождение и в переводе означает "основа", "первоначало".

Принципы любой отрасли права - основополагающие начала, определяющие содержание норм данной отрасли права, ее место, роль и назначение в системе права, характеризующие содержание правоприменения и правореализационного процесса в целом. Это основа, на которой строится нормативная база той или иной отрасли права.

О принципах в советский период развития науки гражданского и арбитражного процессуального права издано достаточно много работ: М.Г. Авдюкова, А.Т. Боннера, М.А. Гурвича, А.Ф. Клейнмана, К.И. Комиссарова, Ю.К. Осипова, В.М. Семенова, В.Ф. Тараненко, И.А. Чечиной, К.С. Юдельсона и многих других, но наиболее оптимальный анализ понятия, системы и содержания отдельных принципов гражданского процессуального права был предложен профессором В.М. Семеновым. Значительная часть обоснованных В.М. Семеновым положений вполне применима к пониманию современной системы принципов арбитражного процессуального права.

Способ нормативного закрепления принципов арбитражного процессуального права может быть двояким.

Во-первых, есть принципы, которые непосредственно формулируются в нормах права в виде конкретных нормативных предписаний, например принципы независимости судей арбитражного суда, равенства перед законом и судом. Это так называемые нормы-принципы.

Во-вторых, понятие принципов выводится из содержания ряда норм арбитражного процессуального права, например принцип диспозитивности.

### **Система принципов арбитражного процессуального права**

Принципы состоят между собой в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. Система принципов - это совокупность всех принципов арбитражного процесса в их взаимосвязи и взаимообусловленности

## 2.2. Классификация принципов арбитражного процессуального права

В юридической науке существуют самые различные взгляды на систему принципов и их количество, поскольку возможны самые различные их классификации, например:

- на судоустройственные и судопроизводственные, т.е. по функциональному признаку;

- по сфере действия;

- по правовому источнику, в котором закреплено содержание принципа.

В гражданском и арбитражном процессуальном праве в настоящее время практически отсутствуют отраслевые принципы, которые в основном приобрели межотраслевой характер, действуя во всех сферах гражданской юрисдикции. Например, принцип диспозитивности характерен не только для гражданского процессуального, но и для арбитражного процессуального права, а также конституционного судопроизводства, нотариального производства, третейского разбирательства, исполнительного производства. То же самое относится к принципам состязательности и равноправия сторон, которые приобрели не только межотраслевой, но и конституционный характер (ст. ст. 19 и 123 Конституции РФ). Изложенное объясняется значительным сходством арбитражной процессуальной и гражданской процессуальной форм, единством основных начал деятельности всех органов судебной власти.

Ряд принципов постепенно трансформировался и изменился под влиянием социально-правовых реалий и законодательства. Например, принцип процессуальной активности суда в гражданском процессе, справедливо обоснованный В.М. Семеновым и соответствовавший имевшему место в советский период уровню законодательства и задач суда, трансформировался в ходе судебно-правовой реформы в принцип судейского руководства. Другой основополагающий процессуальный принцип объективной истины фактически свелся к установлению юридической истины, соответствующей материалам дела. Такое развитие весьма симптоматично и отражает новые социально-правовые реалии, в которых действуют органы судебной власти при осуществлении правосудия.

Сохраняется сложившееся деление принципов.

1. Общеправовые - действующие во всех без исключения отраслях права, например законности.

2. Межотраслевые - закрепленные в нормах нескольких отраслей права, как правило, близких по характеру. Сюда относятся практически все принципы судоустройственного характера, закрепленные в ГПК РФ, АПК РФ, Федеральном конституционном законе от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" (далее - ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации"), например гласность судебного разбирательства, а также принципы судопроизводственного характера.

3. Отраслевые - закреплены в нормах только одной конкретной отрасли права. Ранее в арбитражном процессуальном праве к таковым относили целый ряд принципов, например принципы арбитражного разбирательства, доарбитражного урегулирования, однако теперь все они утратили свое значение, поскольку не имеют нормативной основы. Поэтому в настоящее время выделить сугубо отраслевые принципы для арбитражного процессуального права, которые не были бы одновременно присущи и другим отраслям процессуального права (входящим в сферу гражданской юрисдикции), кроме принципа юридической истины, вряд ли возможно.

Вместе с тем следует отметить некоторое отличие в содержании ряда одноименных принципов и новые акценты в самом их названии, также определяемом сущностными

чертами арбитражной процессуальной формы. Принцип сочетания коллегиального и единоличного рассмотрения дел в арбитражном процессуальном праве отличается от одноименного принципа в гражданском процессуальном праве тем, что коллегиальность в арбитражном судопроизводстве обеспечивается, во-первых, за счет участия арбитражных заседателей, во-вторых, за счет коллегиального рассмотрения некоторых категории дел в арбитражных судах субъектов РФ коллегией из трех профессиональных судей. То же касается отличий принципа устности судебного разбирательства в гражданском процессуальном праве от принципа сочетания устности и письменности судебного разбирательства в арбитражном процессуальном праве, который характеризует специфику арбитражного процесса, связанную с преимущественным исследованием в ходе процесса письменных доказательств. В АПК РФ не предусмотрена процедура оглашения письменных доказательств, установленная в ст. ст. 175, 176 ГПК РФ.

4. Принципы отдельных институтов арбитражного процессуального права, например принципы межотраслевых институтов подведомственности (разрешения споров о праве и иных дел преимущественно государственными органами), института доказательств (допустимости средств доказывания, относимости доказательств).

При классификации принципов на конституционные и закрепленные в отраслевом законодательстве отметим расширение числа конституционных принципов - это наиболее важные принципы межотраслевого характера, имеющие особое политико-правовое значение. Ввиду значения судебной власти эти важнейшие начала ее функционирования непосредственно закреплены прямо в Конституции РФ.

К их числу относятся:

- осуществление правосудия только судом (ст. 118);
- независимость судей и подчинение их только Конституции и федеральному закону (ст. 120);
- несменяемость судей (ст. 121);
- гласность судебного разбирательства (ст. 123);
- состязательность и равноправие сторон (ст. ст. 19, 123).

### 2.3. Организационные (судоустройственные) принципы арбитражного процессуального права

К числу судоустройственных принципов арбитражного процессуального права, т.е. принципов, определяющих организацию, устройство арбитражного суда, относятся:

- принцип назначения судей арбитражного суда высшими органами государственной власти;
- осуществление правосудия только судом;
- принцип законности;
- независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону;
- гласность судебного разбирательства;
- сочетание коллегиального и единоличного рассмотрения дел в арбитражных судах;
- государственный язык судопроизводства;
- равенство всех перед законом и судом.

1. Принцип осуществления правосудия только судом представляет собой правило, по которому реализация полномочий, отнесенных к ведению органов судебной власти, может осуществляться только судами, созданными в соответствии с законом. Данный принцип характеризует место органов судебной власти в системе разделения властей, когда (в наиболее обобщенном виде) органы законодательной власти должны принимать нормативные акты, органы исполнительной власти обеспечивают их практическую реализацию, а органы судебной власти разрешают конфликты.

Применительно к арбитражному процессуальному праву данный принцип закрепляет, что по делам в сфере хозяйственной юрисдикции, отнесенным к ведению арбитражных судов, только арбитражный суд вправе осуществлять правосудие. В соответствии со смыслом ст. 118 Конституции РФ и ст. 1 Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации" судебная власть в России в сфере хозяйственной юрисдикции может осуществляться только арбитражными судами в лице арбитражных судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия. Не допускается создание каких-либо чрезвычайных судов. Судебная власть самостоятельна и осуществляется независимо от законодательной и исполнительной властей. Тем самым законодатель обеспечивает специализацию каждого из государственных и судебных органов на решении определенного круга вопросов, не допуская пересечение их компетенции.

В ряде случаев дела, отнесенные к ведению арбитражных судов, могут разрешаться другими органами, например третейскими судами, в том числе международными коммерческими арбитражами, органами административной юрисдикции. Однако деятельность указанных органов по разрешению правовых конфликтов не является правосудием и не может лишить заинтересованных лиц права на обращение в арбитражный суд за защитой.

Так, согласно п. 6 ст. 4 АПК РФ по соглашению сторон возникший или могущий возникнуть спор, вытекающий из гражданских правоотношений и подведомственный арбитражному суду, до принятия акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда. При этом деятельность третейских судов не является правосудием, а третейское разбирательство - судебным процессом. Такая деятельность по своей правовой природе - форма частного правоприменения, основанная на соглашении сторон. В конечном счете решения третейских судов в той либо иной степени подконтрольны арбитражным судам при решении вопросов о выдаче исполнительного листа к взысканию.

То же самое относится к деятельности административных юрисдикций, наделенных правом разрешения в предварительном порядке споров в сфере гражданского оборота. В конечном счете их решения могут быть оспорены в суде (п. 2 ст. 11 ГК РФ), и заинтересованные лица вправе апеллировать к правосудию в лице компетентного арбитражного суда.

2. Принцип назначаемости судей арбитражных судов на должность высшими органами власти. Председатель, заместители и судьи Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются на должность Советом Федерации. Председатели, заместители, судьи окружных судов, апелляционных судов и судов субъектов РФ назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ при наличии рекомендации соответствующей квалификационной коллегии судей. Срок полномочий ограничен возрастом - до 70 лет, прекращение полномочий осуществляется по решению соответствующей квалификационной коллегии судей (ст. 8 ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации", ст. 11 Закона РФ "О статусе судей в Российской Федерации").

3. Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел (ст. 17 АПК РФ). Дела в первой инстанции рассматриваются судьями единолично, за исключением дел об оспаривании нормативных правовых актов, а также дел о несостоятельности (банкротстве), которые рассматриваются коллегиально. Коллегиально рассматриваются дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ, и дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение дела.

При коллегиальном рассмотрении дела в состав суда должны входить трое судей или судья и два арбитражных заседателя.

Арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Следует отметить те категории дел, которые не рассматриваются с участием арбитражных заседателей:

- относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ;
- дела об оспаривании нормативных правовых актов, дела о несостоятельности (банкротстве);
- дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение;
- дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства.

Порядок предъявления ходатайства о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей установлен ст. 19 АПК РФ.

Все дела, рассматриваемые в судах апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора, рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей (ч. 4 ст. 17 АПК РФ), т.е. коллегиальным составом профессиональных судей.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дел арбитражным судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий в заседании голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу, но не объявляется. Лиц, участвующих в деле, с особым мнением судьи не знакомят.

Разбирательство дела должно производиться при неизменном составе суда. В случае замены судьи или одного из судей при коллегиальном рассмотрении дела разбирательства дела должно быть произведено с самого начала (ч. 2 ст. 18 АПК РФ).

4. Принцип независимости судей арбитражных судов (ст. 5 АПК РФ). Данный принцип сочетает в себе одновременно два начала: независимость судей, которая в то же время одновременно ограничивается необходимостью их подчинения Конституции РФ и федеральным законам. Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей арбитражных судов, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимы и влекут за собой установленную законом ответственность.

Гарантии независимости судей арбитражных судов устанавливаются Конституцией РФ и федеральным законом (ч. 3 ст. 5 АПК РФ).

В Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации" закреплены положения, направленные на обеспечение независимости судей на основе политических, экономических и юридических гарантий (ст. 9 - 11).

К политическим гарантиям независимости судей относятся положения, которые запрещают судьям арбитражных судов быть представителями каких-либо государственных и иных организаций, состоять в политических партиях, движениях, объединениях, представлять интересы должностных лиц, наций, социальных групп. Решения арбитражного суда должны быть свободными от соображений практической целесообразности и политической склонности судей.

К экономической гарантии независимости судей относятся положения, закрепленные в соответствующих нормативных правовых актах, которые предоставляют судьям арбитражных судов за счет государства материальное и социальное обеспечение.

К правовым гарантиям относятся, в частности, следующие положения:

- закрепляющие несменяемость судей;

- судья арбитражного суда не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в его производстве дел;

- органы внутренних дел обязаны принимать меры по обеспечению безопасности судьи арбитражного суда, членов его семьи, сохранности принадлежащего ему имущества;

- личность, жилище, транспорт и корреспонденция судьи неприкосновенны.

5. Принцип равенства всех участников арбитражного процесса перед законом и судом (ст. 7 АПК РФ). Исходя из этого принципа, правосудие в арбитражных судах осуществляется на началах равенства перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, равенства всех организаций перед законом и судом независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, подчиненности, места нахождения и других обстоятельств. Арбитражный суд обязан обеспечить равную судебную защиту прав и законных интересов всех лиц, участвующих в деле.

6. Принцип гласности судебного разбирательства (ст. 11 АПК РФ). Данный принцип представляет собой такое правило, согласно которому разбирательство в арбитражных судах является открытым, обеспечивающим присутствие на слушаниях дела любому лицу. Принцип гласности также является конституционным (ч. 1 ст. 123 Конституции РФ) и процессуальным (ст. 11 АПК РФ). Разбирательство дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных Законом РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне", а также при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой, служебной, иной охраняемой законом тайны и в других случаях, предусмотренных федеральным законом. Судебные акты арбитражным судом объявляются публично.

7. Принцип государственного языка судопроизводства. В соответствии со ст. 12 АПК РФ судопроизводство в арбитражном суде ведется на русском языке - государственном языке Российской Федерации. В то же время участвующим в деле лицам, не владеющим русским языком, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участие в судебных действиях через переводчика, право высказаться в суде на родном языке. Судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, на русском языке, а по их ходатайству - в переводе на язык, который они использовали в судебных действиях.

#### 2.4. Функциональные (судопроизводственные) принципы арбитражного процессуального права

К числу судопроизводственных принципов арбитражного процессуального права относятся:

- законность;
- диспозитивность;
- состязательность;
- доступность судебной защиты прав и законных интересов;
- юридическая истина;
- судейское руководство;
- равноправие сторон арбитражного процесса;
- сочетание устности и письменности судебного разбирательства;
- непрерывность судебного разбирательства;
- непосредственность исследования доказательств.

Рассмотрим некоторые из них.

1. Принцип законности. Представляет собой правило, согласно которому судьи при осуществлении правосудия связаны Конституцией РФ и законами, а также действующими правилами судопроизводства. Принцип законности вытекает из ч. 2 ст. 15 Конституции

РФ, согласно которой органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы. В арбитражном процессуальном законодательстве данный принцип отражен в ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" (ст. 6) и АПК РФ (ст. ст. 2, 3, 6, 13 и др.).

Обязанности судей по обеспечению законности осуществляются двояким путем. Во-первых, законность обеспечивается правильным применением законодательства, что возможно в условиях соблюдения иерархии нормативных актов в правоприменении, возможностями применения иностранного права, отсутствием давления и независимостью судей и арбитражных заседателей при отправлении правосудия. Во-вторых, законность обеспечивается соблюдением правил судопроизводства, которые находят свое выражение в арбитражной процессуальной форме как нормативно установленном порядке осуществления правосудия.

Принцип законности является обязательным правилом и для участников процесса, обязывая их в процессуальной деятельности также исходить из действующего законодательства, устанавливая самые различные санкции за нарушение законных прав и интересов других лиц, в том числе и за злоупотребление процессуальными правами.

2. Принцип диспозитивности - "закрепленное в нормах арбитражного процессуального права основное положение арбитражного судопроизводства, в соответствии с которым лица, заинтересованные в исходе дела, имеют возможность оказывать влияние на движение арбитражного процесса путем распоряжения предметом спора и свободного осуществления представленных им законом процессуальных прав, направленных на возбуждение, развитие и окончание деятельности арбитражного суда" <6>.

-----  
<6> Шерстюк В.М. Развитие принципа диспозитивности в арбитражном судопроизводстве // Арбитражная практика. 2002. N 4.

Содержание принципа диспозитивности в арбитражном процессуальном праве включает следующие основные элементы:

- 1) возбуждение дела в арбитражном суде;
- 2) определение характера и объема исковых требований и возражений, возможность их изменения;
- 3) распоряжение материальными правами и процессуальными средствами их защиты, в частности отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения;
- 4) возбуждение апелляционного, кассационного производства, постановка вопроса о пересмотре дела в надзорном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам;
- 5) требование принудительного исполнения судебного акта арбитражного суда.

Свобода распоряжения субъективными материальными правами в соответствии с принципом диспозитивности заключается в следующем:

- 1) право истца изменить основания или предмет иска, но не одновременно сразу;
- 2) увеличить или уменьшить размер исковых требований;
- 3) истец может отказаться от заявленного иска, заключить с ответчиком мировое соглашение на основе взаимных уступок.

В силу начал судейского руководства арбитражный суд вправе отказать в признании таких действий, если это противоречит законам и иным правовым актам или при этом нарушаются права и законные интересы других лиц. В таких случаях арбитражный суд рассматривает спор по существу.

Свобода распоряжения процессуальными средствами защиты в арбитражном судопроизводстве выражается в следующем:

- 1) право выбора истца - предъявлять иск в защиту нарушенного права или не предъявлять;

- 2) право требования истцом обеспечения иска при его предъявлении, с целью гарантировать реальное исполнение решения суда;
- 3) право ответчика на предъявление встречного иска;
- 4) при удовлетворении ходатайства истца об обеспечении иска, право ответчика обратиться со встречным ходатайством об отмене мер обеспечения либо требовать от истца обеспечения возмещения возможных для ответчика убытков;
- 5) право всех лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты арбитражного суда;
- 6) право отказаться от поданной жалобы;
- 7) право заинтересованного лица, при вынесении в его пользу решения арбитражного суда, не требовать реального исполнения данного решения.

3. Принцип состязательности сторон. Сущность принципа состоит в том, что стороны состязаются перед арбитражным судом, убеждая его при помощи различных доказательств в своей правоте в споре.

Каждому лицу, участвующему в деле, гарантируется право знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства, заявлять ходатайства, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, подлежащим рассмотрению в судебном заседании, участвовать в исследовании доказательств, представленных другими лицами; давать объяснения по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, связанным с представлением доказательств.

Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или не совершения ими процессуальных действий.

Состязательность предполагает возложение бремени доказывания на сами стороны и снятие по общему правилу с арбитражного суда обязанности по сбору доказательств.

Состязательное начало в арбитражном судопроизводстве заключается в следующем:

- 1) действия арбитражного суда зависят от требований истца и возражений ответчика, арбитражный суд разрешает дело в объеме заявленных сторонами требований;
- 2) состязательный порядок вытекает из существа гражданских прав, составляющих частную сферу лица, а поэтому состоящих в его свободном распоряжении;
- 3) возможность свободного использования сторонами средств доказывания;
- 4) возможность для сторон участвовать в рассмотрении дела лично либо через представителя;
- 5) каждая сторона самостоятельно доказывает факты, лежащие в обосновании ее требований и возражений.

4. Принцип доступности судебной защиты прав и законных интересов в арбитражном процессуальном праве представляет собой такое правило, в соответствии с которым всякое заинтересованное лицо вправе обратиться в порядке, предусмотренном законом, в арбитражный суд за защитой прав и интересов и отстаивать их в судебном процессе. При этом отказ от права на обращение в арбитражный суд недопустим и недействителен. Условия договоров, содержащие отказ от права на обращение в арбитражный суд, являются ничтожными.

Принцип доступности судебной защиты прав и законных интересов сформулирован в ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. ст. 46, 48 (и других статьях) Конституции РФ, ст. ст. 2, 4 АПК РФ и других нормах арбитражного процессуального законодательства. АПК РФ первым среди процессуальных законов назвал обеспечение доступа к правосудию в качестве одной из задач правосудия в арбитражном процессе (п. 2 ст. 2 АПК РФ).

5. Принцип юридической истины представляет собой такое правило, согласно которому арбитражный суд разрешает подведомственные ему дела в пределах представленных сторонами доказательств.

Принцип "формальной истины" - арбитражный суд не должен стремиться выяснить подлинные взаимоотношения сторон. Согласно данному принципу арбитражный суд не

вмешивается в процесс доказывания, а лишь определяет, какие факты и какая сторона должна доказать, т.е. распределяет между ними обязанности по доказыванию.

Из принципа юридической истины вытекают следующие требования:

- арбитражный суд исследует обстоятельства дела в пределах доказательственной информации, представленной сторонами;
- арбитражный суд не собирает по своей инициативе доказательства;
- арбитражный суд вправе разрешить дело на основании имеющихся в деле доказательств при отказе стороны от представления письменного либо вещественного доказательства.

6. Принцип судейского руководства обосновывался известным русским ученым Е.В. Васьковским и охватывает основные функциональные обязанности суда как в гражданском, так и в арбитражном процессах. Принцип судейского руководства представляет собой такое правило, в соответствии с которым арбитражный суд обеспечивает руководство ходом судебного заседания, соблюдение порядка, содействует сторонам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Содержание принципа судейского руководства выводится из ст. ст. 47, 49, 65, 133 - 142, 152 - 166 и др. статей АПК РФ.

Отказ от принципа процессуальной активности суда вряд ли позволит полностью исключить вмешательство арбитражного суда в ход судебного разбирательства. Поэтому принцип судейского руководства включает в себя следующие полномочия. Так, арбитражный суд руководит ходом процесса, следит за соблюдением арбитражного процессуального регламента; обеспечивает порядок в судебном заседании, выполнение обязанностей перед арбитражным судом; содействует сторонам в истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно, указывает на неисследованность фактических обстоятельств, обосновываемых ими, и предлагает предоставить в их обоснование доказательства; разъясняет сторонам и другим участникам процесса их процессуальные права и обязанности, предупреждает о последствиях их ненадлежащего осуществления, а также отказа от их совершения.

В соответствии с принципом судейского руководства арбитражный суд осуществляет руководство ходом и порядком судебного разбирательства при совершении конкретных процессуальных действий; требования и распоряжения арбитражного суда при осуществлении им своих полномочий обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, общественных объединений, коммерческих и некоммерческих организаций и отдельных граждан независимо от их фактического участия в рассматриваемом арбитражном суде деле; неисполнение требований и распоряжений арбитражного суда, неуважение к нему влекут за собой процессуальную и иную ответственность.

7. В соответствии с принципом равноправия сторон арбитражного процесса арбитражным процессуальным законодательством обеспечивается равенство участвующих в деле лиц при обращении в арбитражный суд, в предоставлении равных возможностей использования процессуальных средств защиты своих интересов в арбитражном суде. Данный принцип вытекает (помимо ст. 123 Конституции РФ) из содержания целого ряда норм арбитражного процессуального права - ст. 8, ч. 4 ст. 44 АПК РФ (стороны пользуются равными процессуальными правами) и т.д.

Содержание данного принципа заключается в следующем:

1) равенство сторон при обращении в арбитражный суд: истец подает иск, а ответчик вправе предъявить встречный иск; истец возбуждает дело, а копия же искового заявления предоставляется ответчику и т.д.;

2) равенство возможностей защиты прав в суде: истец может отказаться от иска, а ответчик - от встречного иска. Ответчик может признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение, а также договор об изменении подсудности или подсудности. У сторон имеются равные права по апелляционному и кассационному

обжалованию, постановке вопроса о пересмотре дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, по заявлению ходатайств перед судом. Согласно ст. 118 АПК РФ заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с судебным разбирательством дела, разрешаются определениями арбитражного суда после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. Арбитражный суд должен в равной мере стремиться обеспечить участие в процессе обеих сторон;

3) равные возможности участия сторон в доказательственной деятельности. Однако в настоящее время главная проблема заключается в необходимости обеспечить не только юридическое, но и фактическое равенство сторон. Данная проблема уже обосновывалась в связи с характеристикой принципа доступности судебной защиты прав и законных интересов.

8. Принцип сочетания устности и письменности судебного разбирательства подразумевает порядок, в соответствии с которым арбитражный суд исследует доказательства и фиксирует полученную устным путем информацию в письменной форме.

Сущность принципа сочетания устности и письменности в арбитражном процессе состоит в сочетании двух начал: устности и письменности.

Устное начало разбирательства дела в арбитражном суде характеризуется устной формой ведения судебного заседания, исследованием доказательств в устной форме, ведением протокола с фиксацией в нем ряда процессуальных действий, совершаемых в устной форме, и доказательственной информации, полученной устно (устных заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, устного разъяснения экспертами своих заключений), а также рядом других признаков.

Письменное начало разбирательства дела - доказательства, исследуемые арбитражным судом, в основном письменные, исковое и иные заявления подаются в арбитражный суд в письменной форме, в письменной форме выносятся решения арбитражного суда и подаются апелляционная, кассационная и жалоба о пересмотре дела в порядке надзора, отсутствие протокола судебного заседания является безусловным основанием отмены судебного акта арбитражного суда.

9. Принцип непрерывности судебного разбирательства в арбитражном процессуальном праве представляет собой правило, согласно которому разбирательство дела осуществляется при неизменном составе суда на всех этапах процесса, включая вынесение решения.

В случае замены одного из судей в процессе разбирательства дела оно должно быть произведено с самого начала.

Значение принципа непрерывности - обеспечение целостности восприятия одним и тем же составом арбитражного суда или судьей доказательственного материала, исследованного по делу.

10. Принцип непосредственности исследования доказательств представляет собой правило, согласно которому арбитражный суд обязан непосредственно исследовать и воспринять все доказательства по делу, т.е. заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства.

Значение принципа непосредственности исследования доказательств - обеспечение личного восприятия и проверки судьями арбитражного суда всего доказательственного материала.

В отдельных случаях непосредственность восприятия доказательств обеспечивается путем ознакомления судей и лиц, участвующих в деле, с его результатами, зафиксированными в соответствующих документах (если собирание доказательств осуществлялось путем направления судебного поручения).

### Глава 3. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНОМУ СУДУ

#### 3.1. Понятие подведомственности дел арбитражным судам. Виды подведомственности

Подведомственность или предметная компетенция - круг дел, отнесенных федеральным законом к рассмотрению и разрешению системы арбитражных судов.

Общие правила о подведомственности дел арбитражному суду установлены ст. 27 АПК РФ, согласно которой арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (далее - организации и граждане).

#### Виды подведомственности дел арбитражным судам

В зависимости от того, относит ли закон разрешение определенной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или нескольких различных органов, подведомственность подразделяется на специальную и множественную.

К специальной подведомственности дел арбитражным судам, при рассмотрении которых субъектный состав не имеет значения, в силу закона отнесены споры, указанные в п. п. 1 - 6 ч. 1 ст. 33 АПК РФ:

- о несостоятельности (банкротстве);
- по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций;
- по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;
- о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных законом.

Множественная подведомственность в зависимости от способа выбора из нескольких юрисдикционных органов, которым дело подведомственно по закону, может подразделяться на договорную, императивную и альтернативную.

Договорная подведомственность - определяемая взаимным соглашением сторон.

Императивная подведомственность - дело рассматривается несколькими юрисдикционными органами в определенной законом последовательности.

Императивной подведомственностью охватываются следующие случаи:

- дело до передачи в арбитражный суд подлежит рассмотрению в соответствии с федеральным законом или договором сторон в обязательном претензионном порядке;
- когда федеральным законом предусмотрен предварительный внесудебный порядок разрешения дела в административном порядке.

Альтернативной называют подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав.

Заинтересованное в разрешении спора лицо вправе по своему усмотрению обратиться к любому из органов, названных в законе; при обращении за разрешением спора во внесудебном порядке в соответствии с правилами альтернативной подведомственности, заинтересованное лицо не лишается права на обращение в суд.

Несоблюдение правил подведомственности. В АПК РФ нет оснований для отказа в принятии искового заявления (в том числе и в связи с неподведомственностью), поскольку установление обстоятельств дела, свидетельствующих об отсутствии права на обращение в суд, может производиться только в судебном заседании и быть основанием для прекращения производства по делу (п. 1 ст. 150 АПК РФ). Временная неподведомственность дела арбитражному суду, связанная с несоблюдением претензионного порядка, является основанием либо для оставления заявления без движения (п. 1 ст. 128 АПК РФ), либо для оставления заявления без рассмотрения (п. 2 ст. 148 АПК РФ).

### 3.2. Основные критерии подведомственности дел арбитражным судам

Основные критерии подведомственности дел арбитражным судам:

1) характер спорного правоотношения, которое должно носить гражданский, административный либо иной характер, связанный с предпринимательской деятельностью;

2) экономический характер спора - отражает содержание спорного правоотношения и характеризует суть взаимоотношений спорящих сторон. При этом экономический характер спора проявляется не только в осуществлении предпринимательской деятельности, но и в доступе к этой деятельности, а также в предъявлении иных имущественных требований.

Дополнительными критериями определения подведомственности дела арбитражному суду могут выступать спорность либо бесспорность права, наличие соглашения сторон, а также характер оспариваемого правового акта (имеет ли он нормативный либо ненормативный характер):

1) спорность либо бесспорность права - разграничивает подведомственность юридических дел между арбитражными судами, органами государственной власти, осуществляющими регистрацию юридических фактов;

2) наличие договора между сторонами спора - разграничивает подведомственность между арбитражными и третейскими судами, включая международные коммерческие арбитражи, при наличии трех условий:

- спор должен вытекать из гражданских правоотношений;

- спор должен быть одновременно подведомствен арбитражному суду;

- соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда должно быть достигнуто до принятия решения арбитражным судом, т.е. до окончания разбирательства дела по существу;

3) в зависимости от того, носит правовой акт нормативный или ненормативный характер при определении подведомственности дел об оспаривании актов государственных органов и органов местного самоуправления и т.д., происходит разграничение подведомственности между Конституционным Судом РФ, конституционными (уставными) судами субъектов РФ, судами общей юрисдикции с одной стороны и арбитражными судами с другой стороны.

### 3.3. Понятие и виды подсудности в арбитражном судопроизводстве. Родовая подсудность

Составной частью компетенции арбитражных судов является подсудность дел. Если нормы о подсудности устанавливают круг дел, отнесенных к рассмотрению и разрешению арбитражных судов, как отдельной системы юрисдикционных органов, то институт подсудности в арбитражном процессе позволяет распределить дела, подсудные арбитражным судам, между различными звеньями системы арбитражных судов.

В зависимости от того, какой признак принимается за основу распределения дел, подсудных арбитражным судам (уровень арбитражного суда в системе или место (территория) рассмотрения дела), подсудность делится на родовую и территориальную.

Родовая подсудность разграничивает дела между арбитражными судами различных уровней (предметную компетенцию).

Общий принцип разграничения родовой подсудности, закрепленный в ч. 1 ст. 34 АПК РФ, можно определить следующим образом: все споры, подсудные арбитражному суду, разрешаются арбитражными судами субъектов РФ, за исключением споров, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ.

Согласно ч. 2 ст. 34 АПК РФ Высший Арбитражный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, нарушающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан;

3) экономические споры между РФ и субъектами РФ, между субъектами РФ.

Из вышеуказанного следует, что к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ относятся дела ограниченного круга из числа тех дел, которые в соответствии с АПК РФ и другими федеральными законами отнесены к подсудности арбитражных судов. При этом необходимо помнить, что Высший Арбитражный Суд РФ не может принять к своему производству и разрешить дело, подсудное арбитражному суду субъекта РФ.

#### 3.4. Территориальная подсудность и ее виды

Территориальная подсудность разграничивает компетенцию арбитражных судов одного звена, т.е. краевых, областных и приравненных к ним арбитражных судов субъектов РФ.

Территориальная подсудность может быть общей, альтернативной, исключительной, по связи дел и договорной.

По общему правилу территориальной подсудности иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК РФ).

По правилу альтернативной подсудности (по выбору истца - ст. 36 АПК РФ) истцу предоставляется возможность выбора арбитражного суда, в который будет предъявлен иск:

1) иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в РФ;

2) иск к ответчикам, находящимся или проживающим на территориях разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства одного из ответчиков;

3) иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории РФ имущества ответчика;

4) иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора;

5) иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства;

6) иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

По правилу исключительной подсудности дело должно быть рассмотрено только строго определенным в АПК РФ арбитражным судом (ст. 38 АПК РФ), то есть "исключается" возможность выбора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена арбитражным процессуальным законом для рассмотрения данной категории споров, а также изменения подсудности по соглашению сторон:

1) иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества;

2) иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации;

3) иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки грузов, пассажиров и их багажа, в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика;

4) заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника;

5) заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества;

6) заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя;

7) заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории РФ организации-ответчика.

Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства и не имеющими государственной регистрации на территории РФ, подаются в Арбитражный суд Московской области;

8) заявления об оспаривании решения третейского суда и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подаются в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение третейского суда;

9) заявление о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений подается стороной, в пользу которой состоялось решение иностранного суда, в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника;

10) встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска;

11) иск по спору, в котором одной из сторон является арбитражный суд, предъявляется в Арбитражный суд Московской области, за исключением случая, если одной из сторон в споре является арбитражный суд, расположенный на территории Московского судебного округа. В этом случае иск предъявляется в Арбитражный суд Тверской области.

Подсудность по связи дел (ч. 10 ст. 38 АПК РФ) в теории процессуального права выделяется в качестве отдельного вида, но в АПК РФ она предусмотрена как разновидность исключительной подсудности. По правилу подсудности по связи дел, независимо от территориальной принадлежности, спор подлежит разбирательству в арбитражном суде, где рассматривается другое дело, с которым связан спор. (Встречный иск предъявляется по месту рассмотрения первоначального иска; иск третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, предъявляется по месту рассмотрения спора между первоначальными сторонами.)

По правилу договорной подсудности (ст. 37 АПК РФ) общая территориальная и альтернативная подсудность, установленные в АПК РФ, могут быть изменены по соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему производству. Таким образом, сторонам предоставлена возможность определять место рассмотрения спора. Исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

#### **Глава 4. УЧАСТНИКИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ**

##### **4.1. Понятие субъектов арбитражного процессуального права и их классификация**

Процессуальная деятельность субъектов арбитражного процесса происходит в рамках арбитражного процессуального правоотношения, возникающего по каждому делу, подведомственному арбитражному суду.

Правомочия субъектов арбитражного процесса, т.е. совокупность прав, обязанностей и возможностей в арбитражном процессе при рассмотрении конкретного дела, определяются задачами, целями, функциями, которые они осуществляют именно в ходе рассмотрения дела.

Классификация участников арбитражного процесса производится в зависимости от их роли в процессе, степени процессуально-правового влияния на ход процесса, а в конечном итоге - на принятие решения по делу.

Субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на 4 группы:

- 1) арбитражный суд;
- 2) лица, участвующие в деле, защищающие свои либо чужие права и законные интересы и имеющие юридическую заинтересованность в исходе арбитражного процесса;
- 3) представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в деле и представляющие их интересы в арбитражном суде;
- 4) лица, содействующие деятельности арбитражного суда.

Арбитражный суд - основной и обязательный участник арбитражного процесса. Ему принадлежит руководящая роль в процессе.

Лица, участвующие в деле, - стороны, третьи лица; заявители и иные заинтересованные лица - по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве); прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в суд с иском в защиту государственных и общественных интересов. Всех указанных лиц объединяет юридическая заинтересованность в исходе дела.

Представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в деле, и защищают интересы представляемых ими лиц.

Лица, содействующие осуществлению правосудия в арбитражном процессе в силу обязанностей по представлению доказательственной информации и в иных случаях: свидетели, эксперты, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

#### 4.2. Арбитражный суд как обязательный участник арбитражного процесса

Интересы суда как основного и обязательного участника арбитражного процесса не противостоят интересам других участников.

Правовое положение арбитражного суда определяется тем, что он руководит ходом процесса, определяет и направляет действие лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выносит судебные акты, разрешает материально-правовой спор по существу, осуществляет защиту нарушенного или оспоренного права.

Арбитражные суды как субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на две группы:

- рассматривающие дела по существу (арбитражные суды субъектов РФ и Высший Арбитражный Суд РФ по делам, отнесенным к его ведению);
- осуществляющие полномочия по пересмотру вынесенных судебных актов (суды субъектов РФ, арбитражные апелляционные суды, федеральные окружные суды, Высший Арбитражный Суд РФ).

Судебные полномочия осуществляют судьи арбитражных судов, назначенные в установленном законом порядке.

Судья - лицо, наделенное в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющее свои обязанности на профессиональной основе.

Требования к кандидатам на должность судьи:

- гражданство РФ;
- высшее юридическое образование;
- достижение определенного возраста: 25 лет - для судьи арбитражного суда субъекта РФ; 30 лет - для судьи федерального арбитражного суда округа и федерального апелляционного суда; 35 лет - для судьи Высшего Арбитражного Суда РФ;
- стаж работы: по юридической профессии не менее 5 лет - для судьи арбитражного суда субъекта РФ; не менее 7 лет - для судьи федерального арбитражного суда округа; не менее 10 лет - для судьи Высшего Арбитражного Суда РФ;
- отсутствие порочащих его поступков;
- сдача квалификационного экзамена;
- наличие рекомендации соответствующей квалификационной коллегии судей;
- соответствующее медицинское освидетельствование - для подтверждения отсутствия у претендента на должность судьи заболеваний, препятствующих назначению на должность судьи.

Отбор кандидатов на должности судей осуществляется на конкурсной основе.

Судебные полномочия осуществляют также арбитражные заседатели. Арбитражные заседатели - граждане РФ, наделенные полномочиями по осуществлению правосудия при рассмотрении арбитражными судами субъектов РФ в первой инстанции подведомственных им дел, возникающих из гражданских правоотношений.

Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны, разрешаемому в порядке, установленном АПК РФ, и заявленному до начала рассмотрения дела по существу.

Арбитражными заседателями могут быть лица, обладающие специальными познаниями и стажем работы в сфере предпринимательской и иной экономической,

финансовой, юридической, управленческой деятельности с безупречной репутацией, достигшие 25-летнего возраста, имеющие высшее (не обязательно юридическое) профессиональное образование.

Арбитражные заседатели осуществляют свои полномочия в течение 2 лет, по истечении срока арбитражный заседатель может быть вновь включен в списки арбитражных заседателей, срок полномочий, истекший в процессе рассмотрения дела с его участием, может быть продлен председателем соответствующего суда до окончания рассмотрения дела по существу.

Порядок привлечения к рассмотрению дел арбитражных заседателей установлен статьей 19 АПК РФ.

Арбитражный заседатель не может быть председательствующим в судебном заседании.

Учитывая правовое положение арбитражного суда, закон предусматривает возможность отвода судьи и арбитражного заседателя.

Так, согласно ст. 21 АПК РФ судья не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он:

1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи и его повторное участие в рассмотрении дела в соответствии с требованиями АПК РФ является недопустимым;

2) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика или свидетеля;

3) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи иностранного суда, третейского суда или арбитража;

4) является родственником лица, участвующего в деле, или его представителя;

5) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, которые могут вызвать сомнение в его беспристрастности;

6) находится или ранее находился в служебной или иной зависимости от лица, участвующего в деле, или его представителя;

7) делал публичные заявления или давал оценку по существу рассматриваемого дела.

В состав арбитражного суда не могут входить лица, состоящие в родственных отношениях между собой.

Согласно ч. 3 ст. 21 АПК РФ отводу подлежит также арбитражный заседатель по основаниям, предусмотренным для отвода судьи и закрепленным в вышеуказанных п. п. 1 - 4 ч. 1 ст. 21 АПК РФ. Часть 3 ст. 21 АПК РФ признана не соответствующей Конституции РФ Постановлением Конституционного Суда РФ от 25 марта 2008 г. N 6-П в той мере, в какой, предусматривая возможность отвода арбитражного заседателя по основаниям отвода судьи, перечисленным в п. п. 1 - 4 ч. 1 ст. 21, она во взаимосвязи с абзацем 2 ч. 4 ст. 19 и ч. 1 ст. 21 АПК РФ не допускает отвод арбитражного заседателя по иным, указанным в ст. 21 АПК РФ основаниям.

В соответствии с ч. 3 ст. 79 ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу.

При наличии этих и иных предусмотренных АПК РФ оснований судья, арбитражный заседатель обязаны заявить самоотвод. Кроме того, право заявить отвод судье принадлежит лицам, участвующим в деле. Отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела в суде. Когда основания отвода стали известны после начала рассмотрения дела, допускается отвод судьи в ходе рассмотрения дела (ст. 24 АПК РФ).

#### 4.3. Лица, участвующие в деле, их процессуальные права и обязанности. Арбитражная процессуальная правосубъектность

Лица, участвующие в деле, - юридически заинтересованные в исходе дела, что определяет и стимулирует их процессуальную деятельность, выступающие в процессе от своего имени, наделенные правом активно влиять на ход и движение процесса, возможностью защищать и аргументировать свою правовую позицию.

Состав лиц, участвующих в деле:

- стороны - истец и ответчик;
- заявители и заинтересованные лица;
- третьи лица;
- прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ (ст. 40 АПК РФ).

Более того, к данной группе субъектов арбитражного процессуального права относятся лица, которые не участвовали в деле, но вопрос о правах и обязанностях которых разрешил арбитражный суд (ст. 42 АПК РФ).

Для успешного осуществления своих функций лица, участвующие в деле, наделяются широким кругом процессуальных прав и обязанностей. В частности, все лица, участвующие в деле, имеют право:

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства;
- участвовать в исследовании доказательств;
- задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам;
- знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле;
- знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа;
- обжаловать судебные акты;
- иные процессуальные права.

Лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Злоупотребление процессуальными правами может повлечь неблагоприятные последствия в соответствии с АПК РФ. Например, на такое лицо может быть возложена обязанность уплатить все судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела (ст. 111 АПК РФ).

Обязанности лиц, участвующих в деле, делятся на предусмотренные законом и возложенные судом.

В АПК РФ предусмотрены следующие обязанности лиц, участвующих в деле:

- являться на судебные заседания;
- сообщать арбитражному суду об изменении своего адреса во время производства по делу;
- соблюдать порядок в судебном заседании;
- доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений;
- не злоупотреблять предоставленными правами;
- иные обязанности.

В соответствии со ст. 43 АПК РФ определено понятие процессуальной правоспособности и дееспособности.

Процессуальная правоспособность - способность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности - признается в равной мере за всеми организациями и

гражданами, обладающими согласно федеральному закону правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов.

Процессуальная дееспособность - способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности - принадлежит в арбитражном суде организациям и гражданам.

Также указанная статья устанавливает, что права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители.

Общим основанием участия в арбитражном процессе для всех лиц, участвующих в деле, является наличие арбитражной процессуальной правосубъектности, которая тесно связана и производна от категорий гражданской правоспособности и дееспособности, а также компетенции как основания участия в отношениях административно-правового характера (финансовых, налоговых, бюджетных и др.).

Арбитражная процессуальная правосубъектность возникает для организаций с момента их государственной регистрации в качестве юридических лиц в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и другими федеральными законами; для граждан - с момента их государственной регистрации в качестве предпринимателя без образования юридического лица; для государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов - с момента их образования и наделения соответствующей компетенцией. Неюридические лица и граждане, не имеющие статуса индивидуальных предпринимателей, наделяются арбитражной процессуальной правосубъектностью в случаях, предусмотренных АПК РФ, когда соответствующая категория отнесена к ведению арбитражного суда.

Говоря об арбитражной процессуальной правосубъектности граждан, следует учитывать, что исходя из смысла ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний вправе заниматься предпринимательской деятельностью с 16 лет при условии получения соответствующего согласия родителей, усыновителей или попечителя и не будучи при этом объявленным полностью дееспособным (эмансипация). В качестве истцов могут выступать в арбитражном процессе по спорам, связанным с предпринимательской деятельностью, и несовершеннолетние граждане в возрасте от 16 до 18 лет, если они имеют статус индивидуальных предпринимателей.

Кроме того, в соответствии с п. 2 ст. 26 ГК РФ, ст. 7 Федерального закона от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" и ст. 13 Федерального закона от 8 декабря 1995 г. N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации" членами указанных кооперативов могут быть граждане, достигшие возраста 16 лет. Поскольку отказ в регистрации таких кооперативов обжалуется в арбитражный суд, то, соответственно, в числе соистцов могут быть и несовершеннолетние граждане в возрасте от 16 до 18 лет.

В соответствии с ч. 3 ст. 43 АПК РФ права и законные интересы граждан, не обладающих полной дееспособностью, защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители. Вместе с тем в соответствии со ст. 26 ГК РФ несовершеннолетние лица в возрасте от 16 до 18 лет обладают полной возможностью самостоятельно распоряжаться своим доходом, полученным от предпринимательской деятельности, и решать вопросы, связанные с вступлением в члены производственных кооперативов. Поэтому по смыслу ст. 26 ГК РФ несовершеннолетние лица вправе выступать в качестве участников арбитражного процесса по искам, связанным с их зарегистрированной предпринимательской деятельностью, а также выступать в числе соистцов по искам об отказе в государственной регистрации кооператива. Привлечение к участию в деле их родителей и попечителей - обязанность суда. Однако следует сказать, что несовершеннолетние в возрасте от 16 до 18 лет привлекаются к участию в судебном разбирательстве (по аналогии с ч. 3 ст. 37 ГПК РФ).

Арбитражная процессуальная правосубъектность реализуется путем совершения лицами, участвующими в деле, процессуальных действий. Граждане реализуют арбитражную процессуальную правосубъектность самостоятельно либо через своих представителей, а организации, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы - через свои коллегиальные либо единоличные органы либо через надлежащим образом уполномоченных представителей.

#### 4.4. Стороны в арбитражном процессе.

Процессуальное соучастие. Процессуальное правопреемство.

Замена ненадлежащего ответчика

Стороны - это предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения, служащего предметом рассмотрения в арбитражном процессе.

В соответствии со ст. 44 АПК РФ сторонами в арбитражном процессе являются:

Истец - организации и граждане, предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов.

Ответчик - организации и граждане, к которым предъявлен иск.

Истец - это лицо, которое предположительно является обладателем спорного права или охраняемого законом интереса и которое обращается в арбитражный суд за защитой, поскольку оно считает, что его право нарушено или неосновательно оспаривается ответчиком.

Ответчик - это лицо, которое, по утверждению истца, является либо нарушителем его прав и интересов, либо неосновательно, по мнению истца, оспаривает его права и, вследствие этого, оно привлекается к ответу по иску.

Заявители - организации и граждане, обращающиеся в арбитражный суд с заявлениями в предусмотренных законом случаях и вступающие в арбитражный процесс по этим заявлениям.

Заявители пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны.

Помимо общих процессуальных прав и обязанностей, присущих лицам, участвующим в деле, стороны обладают и специальными правами (в соответствии со ст. 49 АПК РФ).

Истец вправе:

- при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований;

- при рассмотрении дела в арбитражном суде любой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в суде соответствующей инстанции, отказаться от иска полностью или частично.

Ответчик вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде любой инстанции признать иск полностью или частично.

Стороны имеют право закончить дело мировым соглашением в порядке, установленном законом.

В соответствии со ст. 46 АПК РФ процессуальное соучастие возникает в случаях предъявления иска в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Каждый из истцов или ответчиков выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников.

При невозможности рассмотрения дела без участия другого ответчика арбитражный суд первой инстанции по ходатайству сторон или с согласия истца привлекает к участию в деле другого ответчика.

После привлечения к участию в деле другого ответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

Процессуальное правопреемство возникает в случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении (реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга, смерть гражданина и другие случаи перемены лиц в обязательствах) и замены этой стороны ее правопреемником. Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса.

Для правопреемника все действия, совершенные в арбитражном процессе до вступления правопреемника в дело, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

На период до вступления в дело правопреемника в случае смерти гражданина арбитражный суд обязан приостановить производство по делу (п. 3 ч. 1 ст. 143 АПК РФ), а при реорганизации юридического лица решение вопроса о приостановлении производства по делу зависит от усмотрения арбитражного суда (п. 2 ст. 144 АПК РФ). Что касается процессуально-правовых последствий при установлении других оснований для процессуального правопреемства (уступка требования, перевод долга), то, поскольку в АПК РФ не содержится оснований для приостановления производства по делу в подобных случаях, на наш взгляд, по заявлению правопреемника возможно отложение рассмотрения дела (ч. 5 ст. 158 АПК РФ) для того, чтобы правопреемник ознакомился с материалами дела и подготовился к участию в процессе.

Как особо оговорено в ч. 2 ст. 48 АПК РФ, судебный акт, которым произведена замена стороны ее правопреемником, может быть обжалован.

Замена ненадлежащего ответчика (ст. 47 АПК РФ) - производится по ходатайству или с согласия истца в случае, если при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции будет установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску.

Если истец не согласен на замену ответчика другим лицом, суд может с согласия истца привлечь это лицо в качестве второго ответчика.

После замены ненадлежащего ответчика или вступления в дело второго ответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

О замене ненадлежащего ответчика надлежащим или привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика арбитражный суд выносит определение.

Если истец не согласен на замену ответчика другим лицом или на привлечение этого лица в качестве второго ответчика, арбитражный суд рассматривает дело по предъявленному иску.

#### 4.5. Виды третьих лиц в арбитражном процессе

Третьи лица - предполагаемые субъекты материальных правоотношений, взаимосвязанных со спорным правоотношением, являющимся предметом судебного разбирательства, вступающие или привлеченные в начавшийся между первоначальными сторонами процесс с целью защиты своих субъективных прав либо охраняемых законом интересов.

Участие третьих лиц связывается с предметом спора, то есть с материальным объектом, по поводу которого ведется спор между истцом и ответчиком, например вещи, денежные средства, авторское право и т.д. Критерием допуска третьих лиц с самостоятельными требованиями в арбитражный процесс и является правовая связь со спорным материальным правоотношением, с предметом спора. Третьих лиц без самостоятельных требований относительно предмета спора характеризует более опосредованная связь с истцом или ответчиком. Критерий для решения вопроса, на чьей стороне должно выступать третье лицо, содержится в ст. 51 АПК РФ: "...третье лицо вправе вступить или привлекается к участию в деле, если судебный акт может повлиять на его права и обязанности по отношению к одной из сторон". Например, если решение арбитражного суда повлияет на права и обязанности третьего лица по отношению к

ответчику, то на его стороне третье лицо и участвует в арбитражном процессе. Если решение арбитражного суда повлияет на права и обязанности третьего лица по отношению к истцу, то оно и участвует тогда на стороне истца.

Третьи лица вступают в уже начатый процесс и в зависимости от фактора своей заинтересованности, в связи со спорным материальным правоотношением и сторонами, подразделяются на два вида: третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, и третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора.

О вступлении (привлечении) в дело третьего лица или об отказе в этом арбитражным судом выносятся определения.

В случае если третье лицо вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступить в дело до принятия решения арбитражным судом первой инстанции.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, пользуются правами и несут обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

Отличия требований третьего лица и соистца:

- требования соистца всегда связаны друг с другом, а требования третьего лица и истца носят взаимоисключающий характер;

- требования соистца направлены только к ответчику, а требования третьего лица - как к ответчику, так и к истцу и ответчику одновременно.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда, если этот судебный акт может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству стороны или по инициативе суда.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением права на:

- изменение основания или предмета иска;
- увеличение или уменьшение размера исковых требований;
- отказ от иска;
- признание иска или заключение мирового соглашения;
- предъявление встречного иска;
- требование принудительного исполнения судебного акта.

#### 4.6. Участие прокурора в арбитражном процессе

Прокурор является лицом, участвующим в деле, которое имеет только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, всегда выступает от своего имени, но в защиту интересов других лиц.

То есть главной задачей участия прокурора в арбитражном процессе является защита государственных и общественных интересов в формах и по основаниям, которые предусмотрены арбитражным процессуальным законодательством. Участие прокурора в арбитражном процессе представляет собой одну из форм защиты публично-правовых интересов наряду с защитой таких интересов государственными органами и органами местного самоуправления. При этом защита государственных и общественных интересов прокурором не означает, что одновременно прокурором не могут защищаться и иные интересы, что вытекает из содержания ч. 4 ст. 52 АПК РФ.

В ст. 52 АПК РФ предусмотрены две формы участия прокурора в арбитражном процессе. Во-первых, возбуждение дела по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 52 АПК РФ. В этом случае прокурор занимает процессуальное положение истца, защищающего публично-правовые интересы. Во-вторых, что является новым, согласно ч. 5 ст. 52 АПК РФ по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК РФ, прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности. Здесь речь идет о тех случаях, когда прокурор не является истцом по делу, а вступает в уже начатый другим лицом арбитражный процесс. В доктрине процессуального права и по аналогии с ГПК РФ (ч. 3 ст. 45) можно говорить о даче прокурором заключения по делу. В этом случае прокурор наделяется всеми правами лица, участвующего в деле, указанными в ст. 41 АПК РФ, однако не имеет специальных прав сторон, указанных в ст. 49 АПК РФ.

Полномочия по участию в арбитражном процессе прокуроры реализуют посредством предъявления в арбитражный суд исков (заявлений), указанных в ч. 1 ст. 52 АПК РФ.

Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд:

- с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

- с иском о признании недействительными сделок, совершенных органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия РФ, доля участия субъектов РФ, доля участия муниципальных образований;

- с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия РФ, доля участия субъектов РФ, доля участия муниципальных образований.

По указанным делам прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности.

Прокурор, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца.

Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле.

#### 4.7. Участие государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в арбитражном процессе

Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться с исками или заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов.

Институт участия в деле государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов имеет определенное сходство с институтом защиты прав других лиц в гражданском процессе на основании ст. 46 ГПК РФ. Однако в отличие от него в арбитражном процессе государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе только обратиться с иском в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов в случаях, предусмотренных федеральным

законом. АПК РФ не предусматривает такой формы участия, как дача заключения. Кроме того, обращение в суд общей юрисдикции в порядке ст. 46 ГПК РФ имеет целью прежде всего защиту интересов других лиц, а ст. 53 АПК РФ ориентирует в основном на защиту публичных интересов, в том числе включающую и защиту прав других лиц (истцов, указанных в ч. 4 ст. 53 АПК РФ).

То есть под положения ст. 53 АПК РФ подпадает практически любое участие государственных органов и органов местного самоуправления, связанное с реализацией их компетенции и властных полномочий. При этом государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы не являются непосредственными выгодоприобретателями по решению арбитражного суда, поскольку предъявленный ими иск направлен на защиту публичных интересов. Согласно ч. 4 ст. 53 АПК РФ защита публичных интересов может совпасть с защитой интересов конкретного истца как участника спорного материального правоотношения (который и будет в данном случае выгодоприобретателем в случае удовлетворения иска), однако для данных органов предъявление иска может быть обусловлено только защитой интересов государства и общества.

Любой из государственных органов и органов местного самоуправления может выступать в арбитражном процессе как обычный субъект гражданского оборота. Например, по искам, связанным с ремонтом занимаемого помещения, приобретением необходимого для работы оборудования, использованием коммунальных услуг, причинением вреда имуществу и др. В таких случаях соответствующий государственный орган занимает положение обычной стороны в арбитражном процессе (ст. 44 АПК РФ).

Указанные органы вправе обратиться в арбитражный суд с иском при условии, что это:

- прямо предусмотрено федеральным законом;
- вызывается необходимостью защиты публичных интересов.

В обращении должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд.

Орган, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца.

Отказ органа от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле, и:

- допускается только до принятия арбитражным судом решения по делу;
- может быть как полным, так и частичным;
- подлежит утверждению со стороны арбитражного суда.

Указанные в ч. 1 ст. 53 АПК РФ иски освобождены от уплаты государственной пошлины. О принятии отказа от иска арбитражный суд выносит определение, при этом определение должно быть вынесено арбитражным судом и в случае, если истец, несмотря на отказ помянутого органа от иска, требует рассмотрения дела по существу.

Представительство органов государственной власти и органов местного самоуправления в арбитражных судах могут осуществлять по их специальному поручению подведомственные им органы и организации, а также вышестоящие по отношению к ним органы и организации через лиц, состоящих в штате этих органов и организаций, либо адвокаты. Полномочия таких лиц должны быть подтверждены доверенностью, выданной соответствующим органом или организацией.

#### 4.8. Лица, содействующие осуществлению правосудия

В соответствии со ст. 54 АПК РФ в арбитражном процессе наряду с лицами, участвующими в деле, могут участвовать их представители и содействующие осуществлению правосудия лица - эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, - это лица, которые не имеют юридической заинтересованности в исходе дела, содействуют установлению истины и помогают разрешению дел путем предоставления доказательственной информации и иным способом.

Эксперт - это лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, установленных законом (ст. 55 АПК РФ).

Эксперт обязан:

- по вызову арбитражного суда явиться в суд;
- дать объективное заключение по поставленным вопросам.

Эксперт имеет право:

- с разрешения арбитражного суда знакомиться с материалами дела;
- участвовать в судебных заседаниях;
- задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;
- заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов;
- отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения.

Эксперт несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения экспертизы, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Свидетель - лицо, которое в соответствии со ст. 56 АПК РФ располагает сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела.

Свидетель обязан:

- по вызову арбитражного суда явиться в суд;
- сообщить арбитражному суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые известны ему лично, и ответить на дополнительные вопросы арбитражного суда и лиц, участвующих в деле.

Свидетель имеет право:

- на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд;
- получение денежной компенсации в связи с потерей времени.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

- судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела;
- представители по гражданскому и иному делу - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей;
- лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания.

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Свидетель несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ от дачи показаний, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Переводчик - лицо, которое свободно владеет языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судопроизводства (лицо, владеющее навыками сурдоперевода), и привлечено арбитражным судом к участию в арбитражном процессе в случаях и в порядке, предусмотренных законом, в соответствии со ст. 57 АПК РФ.

Лица, участвующие в деле, вправе предложить арбитражному суду кандидатуры переводчика. Иные участники арбитражного процесса не вправе принимать на себя обязанности переводчика, хотя бы они и владели необходимыми для перевода языками. О привлечении переводчика к участию в арбитражном процессе арбитражный суд выносит определение.

Переводчик обязан:

- по вызову арбитражного суда явиться в суд;
- полно, правильно, своевременно осуществлять перевод.

Переводчик имеет право:

- задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода;
- знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия;
- делать замечания по поводу правильности записи перевода.

Переводчик несет уголовную ответственность за заведомо неправильный перевод, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

В подготовке дела к судебному разбирательству по поручению судьи может участвовать помощник судьи, который, в соответствии со ст. 58 АПК РФ, относится к лицам, содействующим осуществлению правосудия. Помощники действуют на основе Положения о помощнике судьи арбитражного суда, утвержденного Приказом Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 декабря 2002 г. N 61. Согласно статье 58 АПК РФ помощник судьи оказывает содействие судье в организации судебного процесса, его планировании, в организации проведения собеседования и предварительного заседания, совершает иные действия, связанные с оказанием содействия судье в подготовке дела к судебному разбирательству, в том числе информирует судью о наличии доказательств надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, об их ходатайствах и заявлениях, связанных с организацией процесса и движением дела, а также информирует лиц, участвующих в деле, и их представителей о реквизитах арбитражного суда и информационных ресурсах, из которых они могут получить сведения о движении дела <7>.

-----  
<7> Постановление Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. N 65 "О подготовке дела к судебному разбирательству".

При этом необходимо иметь в виду, что в силу ч. ч. 1 и 3 ст. 58 АПК РФ помощник судьи не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия и совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Помощник судьи имеет право вести протокол судебного заседания и совершать иные процессуальные действия в случаях и в порядке, которые предусмотрены настоящим Кодексом РФ (изучать поступившие судье иски, заявления, жалобы, вносить предложения об их возвращении, принятии к производству, осуществлять подбор законов и нормативных актов и т.д.).

Помощник судьи не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Секретарь судебного заседания (ч. ч. 4 и 5 ст. 58 АПК РФ):

- ведет протокол судебного заседания;
- проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании по поручению председательствующего.

Секретарь обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников арбитражного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания. Помимо перечисленных полномочий секретари судебных заседаний во многих судах выдают исполнительные листы, а также отвечают за делопроизводство. В частности, в их обязанности входит формирование материалов дела в соответствии с инструкцией о делопроизводстве. Секретари отвечают за судебное извещение лиц, участвующих в деле, иных участников процесса, за своевременное информирование судьи о наличии или отсутствии уведомления, свидетельствующего о надлежащем извещении, и пр. Должностные инструкции секретаря судебного заседания определяют его полномочия,

права и обязанности. Но, так же как и помощник судьи, секретарь судебного заседания не имеет права совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса <8>.

-----  
<8> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2007.

#### 4.9. Понятие и виды представительства. Ограничения права быть представителем

Институт судебного представительства - совокупность правовых норм, регулирующих особые правоотношения между лицом, участвующим в деле, и его представителем, в рамках которых судебный представитель в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах представляемого им лица (доверителя). Данный институт определен положениями главы 6 АПК РФ.

Представительство - это деятельность представителя, осуществляемая от имени представляемого с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания арбитражному суду содействия в осуществлении правосудия по делам, отнесенным законом к его ведению.

Процессуальные действия и обязанности, возникающие в результате участия представителя в судопроизводстве, принадлежат непосредственно его доверителю.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц различают следующие виды представительства:

- добровольное представительство - возникает только при наличии на это волеизъявления представляемого;
- законное представительство - возникает независимо от согласия и волеизъявления представляемого, в силу закона.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем подразделяется на:

- договорное представительство - возникает на основе договорных отношений между представляемым и представителем о представительстве в арбитражном суде;
- общественное представительство - возникает на основе членства представляемых граждан в общественных объединениях, которые в силу устава обязаны оказывать своим членам правовую помощь.

Субъектами представительства являются представитель и представляемый.

Представляемыми лицами являются: стороны, заявители и третьи лица, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или вступающие в процесс для дачи заключения по основаниям, установленным законом. Ими могут быть физические и юридические лица, государственные органы, органы местного самоуправления. Представляемым может быть как дееспособное, так и недееспособное лицо.

Представителем может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями.

Представителями недееспособных граждан являются их законные представители: родители, усыновители, опекуны и попечители, которые могут поручить ведение дела другому избранному ими представителю.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей и организаций, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. К иным лицам, например, относят юристов, работающих в

юридических бюро, индивидуальных предпринимателей, оказывающих юридические услуги, и др.

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. От имени ликвидируемой организации в арбитражном суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

В соответствии со ст. 60 АПК РФ представителями в арбитражном суде не могут быть:

- судьи;
- следователи;
- прокуроры;
- помощники судей;
- работники аппарата суда;
- лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством.

#### 4.10. Полномочия представителя. Оформление, подтверждение и проверка полномочий представителя

Поскольку представители в арбитражном процессе совершают процессуальные действия от имени и по поручению уполномочивших их лиц, то, соответственно, объем полномочий поверенного определяется процессуальным положением доверителя: истца, ответчика, третьего лица без самостоятельных требований и т.д. Вместе с тем объем полномочий представителя определяется и тем, какие именно из полномочий, имеющих у доверителя, ему были переданы.

Таким образом, объем полномочий представителя зависит от двух фактических обстоятельств: объема полномочий доверителя и от того, какими полномочиями доверитель наделил поверенного.

Полномочия представителя по своему содержанию делятся на общие и специальные.

Общие полномочия - это такие процессуальные действия, которые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо от того, оговорены ли они в доверенности.

К их числу относятся полномочия по знакомству с материалами дела, снятию копий с материалов дела, заявлению отводов, представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и иные, связанные с возможностью участия в арбитражном процессе (ст. 41 АПК РФ).

Специальные полномочия - это такие полномочия, которые представитель вправе совершать только при указании на них в доверенности или ином документе (например, договоре поручения, агентском договоре).

К числу специальных полномочий относится, прежде всего, возбуждение дела в арбитражном суде представителем, которое возможно только при наличии у него доверенности. На основании п. 5 ст. 126 АПК РФ судья отказывает в принятии искового заявления, если заявление подписано лицом, не имеющим права подписывать его.

Другие специальные полномочия, право на совершение которых должно быть специально оговорено в доверенности или ином документе, указаны в ст. 62 АПК РФ. К их числу относятся: полномочия на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам, передачу своих полномочий представителю другому лицу (передоверие), а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь

открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.

Следует иметь в виду, что в арбитражном процессе при осуществлении важнейших распорядительных действий законные представители либо органы юридического лица обязаны соблюдать ограничения, установленные не только доверенностью, но и в законе, иных правовых актах и учредительных документах. Например, при заключении мирового соглашения, связанного с отказом от имущественных прав, в отдельных случаях может быть необходимым получение согласия органа, уполномоченного на управление имуществом, либо собрания акционеров, совета директоров, иного коллегиального органа управления.

Статья 61 АПК РФ устанавливает порядок оформления и подтверждения полномочий представителя.

Полномочия представителей подтверждаются:

1) руководителями организаций - документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами (копии протоколов собраний учредителей, участников юридических лиц, выписок из приказов руководящих органов организаций об избрании или назначении гражданина руководителем организации);

2) законными представителями - документами, удостоверяющими их статус и полномочия. А именно:

- родители вправе предоставить суду документы, подтверждающие их родство с представляемым ими лицом, участвующим в деле, - паспорт, метрики, соответствующие документы, выданные органами записи актов гражданского состояния;

- усыновители могут представить суду копию вступившего в законную силу решения суда об установлении усыновления (удочерения) ребенка, соответствующие документы, выданные органами записи актов гражданского состояния;

- опекуны и попечители вправе предоставить суду копии решений органов опеки и попечительства, в соответствии с которыми они назначены опекунами или попечителями представляемых ими лиц, участвующих в деле;

3) адвокатами - в соответствии с федеральным законом (ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием, доверенность);

4) другими представителями - доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором РФ или федеральным законом, - иным документом.

Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации.

При решении вопроса о допуске в процесс представителя суд оценивает ряд обстоятельств, а именно:

- представлены ли лицом необходимые документы в подтверждение своих полномочий;

- соответствуют ли представленные документы требованиям, установленным Арбитражным процессуальным кодексом и другими федеральными законами;

- распространяются ли на данное лицо запреты на представительство, установленные для отдельных случаев представительства.

Если арбитражный суд придет к выводу, что представитель не может быть допущен к участию в судебном заседании, то в соответствии со статьей 63 АПК РФ арбитражный суд вправе отказать в признании полномочий лица на участие в деле, на что указывается в протоколе судебного заседания.

## **Глава 5. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ**

### **5.1. Понятие доказывания в арбитражном процессе.**

## Цель и стадии

Доказывание в арбитражном процессе - логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, а также суда по установлению наличия или отсутствия фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела <9>.

-----  
<9> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2003.

Доказывание в арбитражном процессе можно подразделить на два вида:

- доказывание относительно всего дела;
- доказывание относительно отдельных юридических фактов.

В юридической литературе распространенным понятием стадий доказывания является следующее. Стадии - это определенные последовательные процессуальные действия субъектов доказывания, взаимосвязанные со стадиями арбитражного процесса.

Основные стадии:

- 1) определение предмета доказывания по делу;
- 2) собирание доказательств (выявление доказательств, их собирание и представление в суд);
- 3) исследование доказательств в суде;
- 4) оценка доказательств.

### 5.2. Понятие предмета доказывания.

Факты, не подлежащие доказыванию

В юридической литературе существуют две точки зрения понимания предмета доказывания: в узком понимании - это обстоятельства материально-правового характера, в широком понимании в предмет доказывания подлежат включению все обстоятельства, имеющие значение для разрешения дела.

В процессуальной теории большинство ученых придерживается точки зрения что предмет доказывания - совокупность фактов, имеющих материально-правовой характер, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иных обстоятельств, установление которых необходимо для правильного разрешения дела по существу <10>.

-----  
<10> Треушников М.К. Судебные доказательства. М.: Городец, 2005.

Источники формирования предмета доказывания (фактический состав по делу):

- нормы материального права, подлежащие применению;
- основания требований (иска) и возражений сторон.

В фактический состав дела входят факты, имеющие значение для дела, - юридические факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возможность возникновения, изменения или прекращения материально-правовых отношений между их субъектами.

Часть 2 статьи 66 АПК РФ дает ответ на вопрос, кто отвечает за определение предмета доказывания в арбитражном суде: "Арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и принятия законного и обоснованного судебного акта до начала судебного заседания".

Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле, - прокурором, третьими лицами, государственными и иными органами (ч. 1 ст. 66 АПК РФ).

Таким образом, субъектом, ответственным за определение предмета доказывания, является суд.

В соответствии со ст. ст. 69, 70 АПК РФ устанавливаются три вида фактов, которые имеют значение для дела и не нуждаются в установлении в процессе судебного доказывания:

- 1) общеизвестные факты;
- 2) преюдициальные (предрешенные) факты;
- 3) факты, признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения.

Порядок заключения соглашения о признании фактических обстоятельств дела определен ст. 70 АПК РФ.

Общеизвестность факта может быть признана арбитражным судом при наличии двух условий:

- данный факт должен быть известен широкому кругу лиц;
- факт обязательно должен быть известен всему составу суда.

В частности, это разного рода природные явления (землетрясение, засуха, ураганы), чрезвычайные происшествия (катастрофы на транспорте), события общественной жизни (перевороты, эмбарго, забастовки, террористические акты). Признание какого-либо факта общеизвестным зависит от арбитражного суда.

Преюдициальность (от лат. *praesudicialis* - относящийся к предыдущему судебному решению) означает предрешенность некоторых фактов, которые не надо вновь доказывать. Преюдициальность имеет свои объективные и субъективные пределы. По общему правилу объективные пределы преюдициальности касаются обстоятельств, установленных вступившим в законную силу решением суда по ранее рассмотренному делу. Субъективные пределы - это наличие одних и тех же лиц, участвующих в деле, или их правопреемников в первоначальном и последующем процессах.

Преюдициальные факты - это факты, установленные:

- вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не подлежащие доказыванию при рассмотрении арбитражным судом других дел, с участием тех же лиц;

- вступившим в законную силу решением суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу, не подлежащие доказыванию при рассмотрении дела арбитражным судом по вопросам об обстоятельствах, имеющих отношение к лицам, участвующим в деле;

- вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу, не подлежащие доказыванию вопросы о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом.

Факты, признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения, принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания.

Достигнутое в судебном заседании или вне судебного заседания соглашение сторон по обстоятельствам удостоверяется их заявлениями в письменной форме и заносится в протокол судебного заседания.

Арбитражный суд не принимает признание стороной обстоятельств, если располагает доказательствами, дающими основание полагать, что признание такой стороной указанных обстоятельств совершено в целях сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения, на что арбитражным судом указывается в протоколе судебного заседания.

Обстоятельства, признанные и удостоверенные сторонами в установленном законом порядке, в случае их принятия арбитражным судом не проверяются им в ходе дальнейшего производства по делу.

### 5.3. Распределение обязанностей по доказыванию.

## Доказательственные презумпции

Обязанность доказывания проистекает из материального права и оснований требований и возражений. Это два источника определения предмета доказывания и обязанности доказывания. По общему правилу обязанности доказывания, установленному в ч. 1 ст. 65 АПК РФ, "каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений".

В то же время при рассмотрении споров о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия указанными органами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Обязанность доказывания состоит в том, что каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не установлено законом.

Несоблюдение данного правила влечет невозможность ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно.

Существуют и специальные правила распределения доказывания. Данные правила возлагают обязанность доказывания фактов на определенную сторону.

Наиболее распространенным способом установления специальных правил распределения обязанностей по доказыванию является доказательственная презумпция - предположение о существовании факта или его отсутствии, пока не доказано иное.

В гражданском праве наиболее распространены две доказательственные презумпции.

1. Презумпция вины причинителя вреда (ч. 2 ст. 1064 ГК РФ) - применительно к бремени доказывания это означает, что истец в исковом заявлении ссылается на вину ответчика, но не обязан ее доказывать. Вина ответчика презюмируется. Ответчик (причинитель вреда) сам доказывает отсутствие вины.

При рассмотрении дел о возмещении вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, также установлена правовая презумпция. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ч. 1 ст. 1079 ГК РФ).

Истец ссылается на вину, например, водителя машины, но не обязан доказывать его вину. Дело ответчика - попытаться опровергнуть презумпцию.

2. Презумпция вины лица, не исполнившего обязательства или исполнившего его ненадлежащим образом. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

3. Презумпция вины перевозчика, который несет ответственность за несохранность груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, управомоченному им лицу или лицу, управомоченному на получение багажа, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

Правовые презумпции не всегда отражены в конкретной норме права, они могут вытекать из смысла законодательства. Например, совершеннолетние граждане презюмируются дееспособными, пока иное не будет установлено в судебном порядке или

действующее законодательство исходит из презумпции невиновности налогоплательщика во вменяемом ему налоговым органом правонарушении.

Так, правовые презумпции сдвигают бремя доказывания, освобождая одну из сторон от обязанности доказывать обстоятельства, на которые они ссылались.

#### 5.4. Понятие доказательств, их классификация

Доказательства по делу - полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

Судебные доказательства - понятие, включающее в себя два тесно взаимосвязанных элемента:

- фактические данные как содержание доказательств;
- средства доказывания как процессуальная форма.

Классификация доказательств может быть проведена по следующим признакам:

- по характеру связи содержания доказательства с устанавливаемым фактом - прямые и косвенные доказательства;
- по процессу формирования сведений о фактах - первоначальные и производные;
- по источнику доказательств - личные и вещественные.

По характеру связи содержания с устанавливаемым фактом доказательства делятся на:

- прямые - из содержания которых можно сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов;
- косвенные - доказательства имеющие многозначную связь с искомым фактом, т.е. из содержания которых можно сделать несколько в равной степени вероятных выводов о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела.

По процессу формирования сведений о фактах доказательства делятся на:

- первоначальные - сформированные в процессе непосредственного воздействия искомого факта на источник доказательства;
- производные - воспроизводят сведения, полученные из других источников.

По источнику доказательств доказательства делятся на:

- личные - исходят от физических лиц, одновременно являющихся источниками сведений о фактах, - объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов;
- вещественные - объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, действий, наличие или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания при рассмотрении дела в арбитражном суде - письменные, аудио-, видеозаписи и др.

#### Прямые и косвенные доказательства

Прямые доказательства - это доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с искомым фактом, т.е. из содержания доказательства можно сделать единственный вывод о наличии или отсутствии факта, входящего в предмет доказывания по делу. Например, товарно-транспортная накладная с соответствующей отметкой является прямым доказательством перевозки груза.

Косвенные доказательства - доказательства, имеющие многозначную связь с искомым фактом, т.е. из содержания доказательства можно сделать несколько в равной степени вероятных выводов о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела. Отсюда следует весьма важный в теоретическом и практическом смысле вывод: наличие или отсутствие искомого факта не может быть установлено на основании одного

косвенного доказательства. Лишь оценка косвенного доказательства в совокупности с другими доказательствами или оценка нескольких косвенных доказательств может дать достоверные сведения об искомом факте.

### Первоначальные и производные доказательства

Человек, объекты неживой природы существуют неизоллированно. Любые изменения, происходящие в вещах, предметах, действиях человека, вызывают соответствующие изменения в окружающей их среде. Это позволяет использовать объект, отразивший путем собственных изменений особенности имевших место в действительности событий, явлений и т.п., в процессе получения знаний об этих событиях, явлениях. Предметы, вещи, которые имеют отпечатки, являющиеся следствием взаимодействия с другими объектами, человек обладают потенциальной способностью дать информацию об искомых фактах прошлого, т.е. быть источником сведений о фактах.

Первоначальными являются доказательства, сформированные в процессе непосредственного воздействия искомого факта (события, действия, явления) на источник доказательства, из которого впоследствии при рассмотрении дела будет получена информация о данном факте. Например, это подлинники документов, являющихся письменными доказательствами, или показания свидетеля, бывшего очевидцем события, наличие или отсутствие которого устанавливает арбитражный суд в процессе доказывания по делу.

Производные доказательства воспроизводят сведения, полученные из других источников. Например, копии документов, протоколы, составленные при выполнении арбитражного судебного поручения, показания свидетеля, которому информация об искомых фактах стала известна из других источников, в частности со слов других лиц, из содержания документов и т.п.

### Личные и вещественные доказательства

К личным доказательствам относятся объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов. Личными доказательства называются потому, что исходят от физических лиц, одновременно являющихся источниками сведений о фактах.

В число вещественных доказательств входят письменные доказательства, аудио-, видеозаписи, иные документы и материалы, т.е. объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, действий, наличие или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания при рассмотрении дела в арбитражном суде.

Обязанность представления доказательств возлагается на стороны и других лиц, участвующих в деле, - третьих лиц, прокурора, государственные и иные органы (ст. 66 АПК РФ). Правило раскрытия доказательств диктует необходимость направления копий документов, представленных в суд, другим лицам, участвующим в деле, если эти документы у них отсутствуют.

Участник процесса, не имеющий возможности самостоятельно получить требуемое доказательство, вправе обратиться с ходатайством об истребовании данного доказательства в арбитражный суд. При удовлетворении ходатайства суд выносит определение об истребовании доказательств. В определении должны быть указаны срок и порядок представления доказательств. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, и лицу, у которого находится истребуемое доказательство.

Законом устанавливается ответственность за неисполнение без уважительных причин обязанности представить истребуемое судом доказательство, а также за неизвещение суда о невозможности исполнить его требование вообще или в установленный срок. На виновных лиц налагается штраф в размере и порядке, которые определены в гл. 11 АПК РФ. Штраф может быть наложен повторно. Применение

штрафной санкции не освобождает лицо, у которого находится доказательство, от обязанности представить его в арбитражный суд.

По собственной инициативе арбитражный суд истребует доказательство в случае непредставления их органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными органами и должностными лицами по делам, возникающим из административных правовых и иных публичных правоотношений (ч. 5 ст. 66 АПК РФ).

Немаловажным моментом является введение в арбитражное судопроизводство института раскрытия доказательств, известного процессуальному законодательству ряда зарубежных стран, в частности Англии и США (discovery). Так, каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не предусмотрено законом. Лица, участвующие в деле, вправе сослаться только на те доказательства, с которыми другие лица были заблаговременно ознакомлены. Ознакомление с доказательствами, как правило, производится в предварительном судебном заседании.

### 5.5. Средства доказывания

Объяснения лиц, участвующих в деле, являются одним из видов личных доказательств.

Лицо, участвующее в деле, представляет арбитражному суду свои объяснения об известных ему обстоятельствах, имеющих значение для дела, в письменной или устной форме. По предложению суда лицо, участвующее в деле, может изложить свои объяснения в письменной форме.

Объяснения, изложенные в письменной форме участвующими в деле лицами, оглашаются в судебном заседании и приобщаются к материалам дела.

После оглашения объяснения, изложенного в письменной форме, лицо, представившее это объяснение, вправе дать относительно его необходимые пояснения, а также обязано ответить на вопросы других лиц, участвующих в деле, и арбитражного суда.

Объяснения лиц, участвующих в деле, имеют две составляющих:

- информацию о фактах, входящих в предмет доказывания по делу, т.е. собственно доказательства;

- доводы, мотивы, соображения по поводу оценки имеющихся в деле доказательств, иных материалов или правовой стороны спора, которые доказательствами не являются.

В процессуальной теории традиционно выделяют два вида объяснений лиц, участвующих в деле: утверждение и признание.

Утверждение - это объяснение по поводу фактов, в установлении которых заинтересована сторона.

Признание - это определенное и выраженное в утвердительной форме подтверждение стороной фактов, обязанность доказывания которых лежит на другой стороне.

Дело не может быть решено, если одному голословному утверждению истца противостоит другое голословное утверждение ответчика. Утверждения лиц, участвующих в деле, должны быть подкреплены другими достаточными доказательствами

Признание может быть односторонним и обоюдным.

Арбитражный суд обязан содействовать сторонам в достижении ими соглашения в оценке обстоятельств в целом или в отдельных их частях. Признание должно быть определенным и выраженным в утвердительной форме. Косвенное признание или пассивная реакция участника спора, не признающего, но и не оспаривающего утверждений другой стороны, по своим юридическим последствиям неравнозначны

признанию факта, наличие или отсутствие которого подлежит доказыванию в общем порядке.

Законом не предусматривается обязательная дача объяснений в устной форме, как, например, при допросе свидетелей. Форму объяснений избирает сам участник процесса. Если объяснения представляются устно, заинтересованное лицо может их изложить и в письменном виде. Эти объяснения приобщаются к материалам дела.

Объяснения, изложенные в письменной форме, оглашаются в судебном заседании. Лицо, давшее это объяснение, вправе сделать относительно его необходимые пояснения, а также обязано ответить на вопросы других лиц, участвующих в деле, и арбитражного суда (ст. 81 АПК РФ).

Письменными доказательствами являются:

- содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа;

- протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним;

- документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, а также документы, подписанные электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи в случаях и в порядке, установленных федеральным законом, иным нормативным правовым актом или договором;

- документы, полученные в иностранном государстве, при условии его легализации в установленном законом порядке;

- иностранные официальные документы, в случаях, предусмотренных международным договором РФ.

Письменное доказательство отождествляется с понятием документ.

Документ - это зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Каждый документ имеет внешние признаки, отражающие форму и размер документа, носитель информации, способ записи, элементы оформления.

В арбитражном процессе наибольшее распространение имеют официальные документы - письменные доказательства.

Официальный документ - документ, созданный юридическим или физическим лицом, оформленный и удостоверенный в установленном порядке, имеющий юридическую силу.

Юридическая сила - свойство официального документа, сообщаемое ему действующим законодательством, компетенцией издавшего его органа и установленным порядком оформления.

Классификация официальных письменных доказательств:

- акты, имеющие властно-волевой характер, в которых реализуется воля либо одного субъекта, наделенного соответствующими полномочиями в пределах своей компетенции, либо нескольких субъектов. Это акты распорядительного характера и их принятие влечет юридически значимые последствия;

- документы, которыми предположительно устанавливается наличие, отсутствие юридически значимых фактов (акты, протоколы, заключения);

- документы, которыми подтверждается наличие, отсутствие юридически значимых фактов (справки, квитанции и т.д.). Данные документы имеют информационный характер.

Документы, представляемые в арбитражный суд и подтверждающие совершение юридически значимых действий, должны соответствовать требованиям, установленным для данного вида документов.

Письменные доказательства представляются в арбитражный суд в подлиннике в случаях, установленных законом, а также по требованию арбитражного суда или в форме

надлежащим образом заверенной копии. Если к рассматриваемому делу имеет отношение только часть документа, представляется заверенная выписка из него.

Подлинные документы, имеющиеся в деле, по заявлениям представивших их лиц могут быть возвращены им после вступления в законную силу судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, если эти документы не подлежат передаче другому лицу. Одновременно с заявлениями указанные лица представляют надлежащим образом заверенные копии документов или ходатайствуют о засвидетельствовании судом верности копий, остающихся в деле.

Если арбитражный суд придет к выводу, что возвращение подлинных документов не нанесет ущерб правильному рассмотрению дела, эти документы могут быть возвращены в процессе производства по делу до вступления судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, в законную силу.

### Вещественные доказательства

Вещественные доказательства - это предметы, которые своими внешним видом, свойствами, местом нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 76 АПК РФ).

Предметы используются как вещественные доказательства в силу того, что обладают способностью к отражению имевших место событий, явлений, действий в виде изменений свойств предмета.

О приобщении вещественных доказательств к делу арбитражный суд выносит определение.

Вещественные доказательства хранятся по месту их нахождения или в арбитражном суде, если суд признает это необходимым. Они должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости засняты на фото- или видеопленку.

Расходы на хранение вещественных доказательств распределяются между сторонами в соответствии с правилами, установленными законом. Арбитражный суд и хранитель обязаны принимать меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

Осмотр и исследование вещественных доказательств производится по месту их нахождения в случае невозможности или затруднительности доставки в суд.

О проведении осмотра и исследования на месте арбитражным судом выносится определение.

В процессе осмотра и исследования вещественных доказательств составляется протокол, а в случае необходимости для участия в осмотре и исследовании письменных и вещественных доказательств арбитражным судом могут быть вызваны эксперты и свидетели, а также осуществлены фотографирование, аудио- и видеозапись.

Если вещественные доказательства подвергаются быстрой порче, то они немедленно осматриваются и исследуются арбитражным судом по месту их нахождения. После осмотра они подлежат реализации в установленном порядке.

Лица, участвующие в деле, во всех случаях извещаются о месте и времени осмотра и исследования вещественных доказательств, их неявка не препятствует проведению данных процессуальных действий.

Распоряжение вещественными доказательствами, находящимися в арбитражном суде, производится следующим образом:

- вещественные доказательства после их осмотра и исследования судом возвращаются лицам, от которых они были получены, если они не подлежат передаче другим лицам;

- арбитражный суд вправе сохранить вещественные доказательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, и вернуть их после вступления указанного судебного акта в законную силу;

- предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться во владении отдельных лиц, передаются соответствующим организациям.

По вопросам распоряжения вещественными доказательствами арбитражный суд выносит определение (ч. 4 ст. 80 АПК РФ).

### Заключение эксперта

Экспертиза назначается арбитражным судом для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний (ч. 1 ст. 82 АПК РФ). Формулировка "вопросов, требующих специальных познаний" охватывает теоретически любую сферу человеческой деятельности.

Судебная экспертиза - это процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных познаний, поставленным перед экспертом судом в целях установления наличия или отсутствия фактов, подлежащих доказыванию по делу.

Круг и содержание вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза, определяются арбитражным судом с учетом мнения лиц, участвующих в деле.

О назначении экспертизы или об отклонении ходатайства о назначении экспертизы арбитражный суд выносит определение.

В определении также указывается на предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Экспертиза проводится:

- государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно-экспертного учреждения;
- иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями.

Эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и порядке, которые предусмотрены АПК РФ (ч. 1 ст. 55). Государственный судебный эксперт - аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке своих должностных обязанностей.

Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, право заявлять ходатайства о привлечении в качестве экспертов определенных специалистов или о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении (ч. 3 ст. 82 АПК РФ).

Эксперту не может быть поручено проведение исследования, если имеются основания, предусмотренные ст. ст. 21, 23 АПК РФ.

Виды экспертиз:

- комиссионная экспертиза - проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности;
- комплексная экспертиза - проводится не менее чем двумя экспертами разных специальностей;
- дополнительная экспертиза - проводится тем же или другим экспертом при недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела;
- повторная экспертиза - проводится по тем же вопросам другим экспертом или другой комиссией экспертов в случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или комиссии экспертов.

Заключение эксперта или комиссии экспертов содержит:

- 1) время и место проведения судебной экспертизы;
- 2) основания для проведения судебной экспертизы;
- 3) сведения о государственном судебно-экспертном учреждении, об эксперте (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы, ученая степень и

ученое звание, занимаемая должность), которому поручено проведение судебной экспертизы;

4) записи о предупреждении эксперта в соответствии с законодательством РФ об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения;

5) вопросы, поставленные перед экспертом или комиссией экспертов;

6) объекты исследований и материалы дела, предоставленные эксперту для проведения судебной экспертизы;

7) содержание и результаты исследований с указанием примененных методов;

8) оценка результатов исследований, выводы по поставленным вопросам и их обоснование;

9) иные сведения в соответствии с федеральным законом.

Материалы и документы, иллюстрирующие заключение эксперта или комиссии экспертов, прилагаются к заключению и служат его составной частью.

Если эксперт при проведении экспертизы установит обстоятельства, которые имеют значение для дела и по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта оглашается в судебном заседании и исследуется наряду с другими доказательствами по делу.

Эксперт имеет право:

- с разрешения суда знакомиться с материалами дела;

- участвовать в судебных заседаниях;

- задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;

- заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов;

- отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за рамки его специальных знаний, а также в случае, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения;

- делать подлежащие занесению в протокол судебного заседания заявления по поводу неправильного истолкования участниками процесса его заключений или показаний;

- давать необходимые пояснения по представленному заключению в судебном заседании;

- на возмещение понесенных им в связи с явкой в арбитражный суд расходов на проезд, наем жилого помещения и выплату суточных;

- на получение вознаграждения за работу, выполненную по поручению суда, если эта работа не входит в круг служебных обязанностей как работников государственных экспертных учреждений.

Эксперт не вправе:

- вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;

- самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;

- сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением арбитражного суда;

- уничтожать объекты исследований либо существенно менять их свойства без разрешения суда.

Эксперт обязан:

- принять к производству порученную арбитражным судом экспертизу;

- провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела;

- явиться по вызову арбитражного суда в суд и дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам, а также ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле, и суда;

- составить мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение и направить данное заключение в суд, если поставленные вопросы выходят за

пределы его специальных знаний, объекты исследований и материалы дела непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения и эксперту отказано в их дополнении, а также если современный уровень развития науки не позволяет ответить на поставленные вопросы;

- не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы, в том числе сведения, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну;

- обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела.

## Показания свидетелей

Показания свидетелей не являются распространенным средством доказывания в арбитражном судопроизводстве.

Свидетель - лицо, которое располагает сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для дела (п. 1 ст. 56 АПК РФ). Он источник (носитель) сведений об искомых фактах. Доказательствами являются сведения о фактах, содержащихся в свидетельских показаниях.

Лицо, являющееся носителем информации, приобретает процессуальный статус свидетеля только после привлечения его судом в процесс. Арбитражный суд вызывает свидетеля по ходатайству лица, участвующего в деле. Лицо обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его фамилию, имя, отчество и место жительства (ч. 1 ст. 88 АПК РФ).

В вызове свидетеля должно быть отказано, если лица не подлежат допросу в отношении определенных фактических обстоятельств; сведения, которые может сообщить лицо, не имеют связи с устанавливаемыми фактами; показания свидетеля являются недопустимыми средствами доказывания по данному делу.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

- судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах дела, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела;

- представители по гражданскому или иному делу - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей (ч. 5 ст. 56 АПК РФ);

- лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания (ч. 5 ст. 56 АПК РФ). Само по себе наличие психического заболевания не может являться безусловным основанием к отказу в вызове и допросе лица в качестве свидетеля. Определяющим является не наличие психических недостатков как таковых, а неспособность адекватно воспринимать факты, сообщать сведения о них и понимать свою обязанность давать правдивые показания. Вывод об этом должен сделать сам судья.

Не является препятствием для вызова и допроса свидетеля его личная заинтересованность в исходе деле, причиной которой являются, например, родственные, дружеские отношения с участвующими в деле лицами, отношения служебного подчинения и т.п. Этот фактор должен учитываться при исследовании и оценке его показаний.

Свидетель может быть вызван в суд не только по ходатайству заинтересованных лиц, но и по инициативе самого арбитражного суда, если лицо участвовало в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство (ч. 2 ст. 88 АПК РФ). Вызов свидетелей по инициативе суда - новелла АПК РФ 2002 г.

Становясь свидетелем, лицо одновременно вступает в процессуальные отношения, возникающие между ним и судом. Как субъект правоотношений свидетель приобретает права и обязанности, в том числе имеет право на то, чтобы ему были разъяснены процессуальные права и обязанности. Это должен сделать суд в начале судебного заседания (подпункт 5 п. 2 ст. 153 АПК РФ).

Право свидетеля - отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных законом. Свидетельский иммунитет заключается в том, что в соответствии с ч. 6 ст. 56 АПК РФ, никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. К числу близких родственников относятся родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка и внуки. Федеральным законом могут быть предусмотрены и иные основания отказа от дачи показаний. Например, согласно ст. 3 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях", священник не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний, которые стали ему известны на исповеди.

Свидетель имеет право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, и получение денежной компенсации в связи с потерей времени (ч. 7 ст. 56 АПК РФ). Свидетелям возмещаются расходы на проезд, наем жилого помещения и выплачиваются суточные. За работающими гражданами, вызываемыми в арбитражный суд в качестве свидетелей, сохраняется средний заработок по месту их работы за время отсутствия в связи с явкой в суд. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию с учетом фактически затраченного времени, исходя из установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Как участник процесса свидетель несет ряд обязанностей:

- по вызову арбитражного суда явиться в суд;
- сообщить суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые ему известны лично;
- ответить на дополнительные вопросы суда и лиц, участвующих в деле;
- давать правдивые показания.

Вызов свидетеля в арбитражный суд осуществляется по правилам, установленным АПК РФ, для лиц, участвующих в деле, и других участников процесса (ст. ст. 121 - 124 АПК РФ). В АПК РФ документ, который направляется всем участникам процесса, именуется судебный акт, что вряд ли можно признать удачным.

Если свидетель не явился в суд по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на него судебный штраф (ч. 2 ст. 157 АПК РФ). Порядок наложения и размеры судебных штрафов определяются ст. ст. 119, 120 АПК РФ.

Применительно к обязанности свидетеля сообщить арбитражному суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые ему известны лично, необходимо заметить следующее. В большинстве случаев свидетель дает показания о событиях, явлениях и т.п., которые воспринимались им лично. "Показания с чужих слов", т.е. сообщения о фактах, о наличии или отсутствии которых свидетель узнал из других источников, относятся к группе производных доказательств.

Использование таких доказательств допускается законом для установления фактических обстоятельств дела. Например, исследование вещественных доказательств с помощью или через показания свидетеля нередко случается в арбитражной практике. Возможно и использование доказательств "производных от производных". Исключение из этого правила для показаний свидетеля означало бы необоснованное сужение круга возможных источников информации.

Тогда, когда показания свидетеля являются производными, он обязан указать источник своей осведомленности. В противном случае сообщенные им сведения доказательствами не признаются (ч. 4 ст. 88 АПК РФ). Данное предписание закона является важным звеном в процессуальном механизме обеспечения достоверности сообщаемых суду сведений. Действительно, если свидетелю не вменить в обязанность

указание на источник известной ему информации, то это позволит недобросовестному участнику процесса беспрепятственно давать ложные показания, так как проверить их соответствие действительности невозможно.

За дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность в соответствии со ст. ст. 307 и 308 УК РФ. Искажение действительных обстоятельств в показаниях свидетеля или отказ от дачи показаний препятствует объективному рассмотрению дела и может привести к вынесению необоснованного решения.

"Лжесвидетельство" относится к преступлениям против правосудия. Ложными являются показания, в которых содержится вымышленная, искаженная информация о фактах либо умалчивается информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела. В законе содержится указание на то, что ответственность наступает за заведомо ложные показания, т.е. показания, ложность которых лицо сознает и желает дать их суду. Добросовестное заблуждение свидетеля, неправильное восприятие фактов, вследствие чего им даются не соответствующие действительным обстоятельствам показания, не может рассматриваться как дача заведомо ложных показаний.

Отказ от дачи показаний является открытой формой нежелания свидетеля сообщать суду сведения, имеющие значение для дела. Умолчание свидетеля об искомых фактах не является отказом от дачи показаний. Как отмечалось, при определенных условиях это может расцениваться как дача ложных показаний. Уголовная ответственность за отказ от дачи показаний исключается, если лицо обладает свидетельским иммунитетом или сведения, которые обязан сообщить свидетель, являются государственной тайной. Ссылка на необходимость сохранения других видов тайн (коммерческой, врачебной и т.п.) не является основанием для отказа от дачи показаний.

Поскольку каждое лицо, участвующее в деле, до начала судебного заседания обязано раскрыть доказательства, на которые оно ссылается, нельзя обойти вниманием вопрос, каким образом должны раскрываться показания свидетелей.

В российском арбитражном процессуальном законодательстве нет явно прописанной процедуры получения показаний свидетелей в ходе раскрытия доказательств. Не дают ответа на этот вопрос и другие законодательные акты.

Закон не обязывает лиц, участвующих в деле, проводить опрос свидетелей и фиксировать их показания. Раскрыть показания свидетеля сторона может путем указания на обстоятельства, которые может подтвердить свидетель. Только такой вывод сообразен требованиям АПК РФ, адресованным лицам, участвующим в деле, согласно которым они обязаны при заявлении ходатайства о вызове свидетеля указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель (ч. 1 ст. 88 АПК РФ). Хотя очевидно, что в полной мере это нельзя назвать раскрытием или ознакомлением с показаниями свидетелей, поскольку для другой стороны может иметь значение информация не только о том, какие обстоятельства может подтвердить свидетель, но и о том, каково содержание его показаний.

В АПК РФ 2002 г. более подробно, нежели в прежнем АПК 1995 года, урегулирован порядок допроса свидетелей. После открытия судебного заседания и решения ряда процедурных вопросов явившиеся свидетели удаляются из зала до начала их допроса. Непосредственно перед допросом свидетель предупреждается судом об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний или отказ от дачи показаний, о чем дает подписку. В отличие от Гражданского процессуального кодекса в АПК РФ отсутствуют нормы об особенностях допроса несовершеннолетних свидетелей. Свидетели, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, не могут предупреждаться об уголовной ответственности, им разъясняется обязанность правдиво рассказать об известных обстоятельствах.

Свидетель сообщает известные ему сведения устно. По предложению суда свидетель может изложить показания, данные устно, в письменной форме (ч. 3 ст. 88 АПК РФ).

В соответствии с российскими процессуальными традициями свидетели сообщают известные им сведения в устной форме в виде свободного рассказа. В свободном рассказе могут содержаться социальные, политические, правовые, эмоциональные и другие оценки фактов и обстоятельств, которые доказательствами не являются. Показания свидетеля заносятся в протокол, который ведется в ходе судебного заседания (п. 10 ч. 2 ст. 155 АПК РФ).

Предложение суда свидетелю изложить показания в письменном виде допустимо только после допроса свидетеля в устной форме. Изложение показаний в письменной форме - право, а не обязанность свидетеля. Показания свидетеля, изложенные в письменной форме, приобщаются к материалам дела (ч. 3 ст. 88 АПК РФ). Показания в письменной форме вместо показаний в устной форме не допускаются.

Часть 5 ст. 155 АПК РФ допускает возможность проведения стенографической записи, а также аудио- и видеозаписи судебного заседания, которые приобщаются к протоколу. Аудио- и видеозаписи являются идеальной формой фиксации показаний свидетелей, обеспечивающей практически идеальные условия для сохранения и воспроизведения их содержания в неизменном виде. В аудио- и видеозаписи показания свидетелей могут быть более точными и полными, по сравнению с протоколом. В ней найдут отражение не только собственно информация, сообщенная свидетелем, но и вопросы, задаваемые участниками процесса и ответы свидетеля. К сожалению, в судебных протоколах эти важные детали доказывания далеко не всегда находят точное отражение, а в некоторых случаях, полностью или частично искажаются.

В арбитражном процессуальном законодательстве не урегулирован вопрос, касающийся использования свидетелем в процессе дачи показаний каких-либо письменных материалов справочного характера (письменных заметок), хотя есть все основания полагать, что такая необходимость может возникнуть у свидетеля, учитывая характер рассматриваемых в арбитражном суде дел.

Свидетель обязан ответить на вопросы суда и лиц, участвующих в деле, относительно данных им показаний. По общему правилу свидетелю не могут задаваться наводящие вопросы.

Оценка показаний свидетелей осуществляется в соответствии с установлениями ст. 71 АПК РФ.

#### Иные документы и материалы

К иным документам и материалам законодатель относит материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в установленном законом порядке (ст. 89 АПК РФ). Документы и материалы могут использоваться в качестве доказательств, если содержат сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела. Сведения могут быть зафиксированы как в письменной, так и в иной форме.

Законодатель не раскрывает понятий материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи, полагая, что они являются общеизвестными. Не будет излишним назвать перечисленные материалы с использованием специальной терминологии, применяемой в соответствующей области знаний, относящейся к документированию информации, систематизации, классификации документов.

То, что в части 2 статьи 89 АПК РФ именуется "материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи", подпадает под определения "аудиовизуальный документ", "кинодокумент", "фотодокумент", "фонодокумент".

Аудиовизуальный документ - документ, содержащий изобразительную и звуковую информацию. Кинодокумент - изобразительный или аудиовизуальный документ, созданный кинематографическим способом. Фотодокумент - изобразительный документ,

созданный фотографическим способом. Фонодокумент - документ, содержащий звуковую информацию, зафиксированную любой системой звукозаписи.

К перечню "иных" документов можно добавить и другие существующие виды документов:

- изобразительный документ - документ, содержащий информацию, выраженную посредством изображения какого-либо объекта;

- графический документ - изобразительный документ, в котором изображение объекта получено посредством линий, штрихов, светотени;

- иконографический документ - документ, содержащий преимущественно изображение произведений искусства, специальной или художественной фотографии.

Не совсем ясно, почему к "иным" законодатель относит документы в письменной форме. Письменный документ - это текстовый документ, информация которого зафиксирована любым типом письма, и относится он не к "иным", а к письменным доказательствам.

По существу в законе содержится открытый перечень источников информации, которые могут использоваться в процессе доказывания при рассмотрении дел в арбитражных судах, что нами уже вряд ли можно оценить как явление положительное. Провозгласив свободу выбора источников доказательств, закон не устанавливает процессуального порядка и правил получения доказательственной информации, механизма, использование которого в процессе работы с доказательствами позволит гарантировать их достоверность, что ранее являлось аксиомой доказывания. Исключение делается только для аудио- и видеозаписи, поскольку закон определяет порядок исследования таких доказательств ч. 2 ст. 62 АПК РФ. Воспроизведение аудио- и видеозаписей проводится арбитражным судом в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этой цели помещении.

Факт воспроизведения аудио- и видеозаписей отражается в протоколе судебного заседания. Однако целый ряд существенных вопросов остался за рамками правового регулирования. Например, не определены условия, при которых звукозаписи и видеозаписи могут быть приняты как доказательства, вопросы хранения, возвращение носителей записи и др.

#### 5.6. Относимость и допустимость доказательств, средств доказывания

Относимость доказательств - широкая правовая категория, свидетельствующая о взаимосвязи доказательств с обстоятельствами, подлежащими установлению как для разрешения всего дела, так и для совершения отдельных процессуальных действий.

Арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу.

Доказательства, подтверждающие или опровергающие существование обстоятельств, составляющих предмет доказывания, будут относимыми.

По мнению М.К. Треушникова, относимость определяется 4 группами обстоятельств:

- фактами предмета доказывания;

- доказательственными фактами;

- процессуальными фактами, влияющими на возникновение права на предъявление иска, приостановления производства по делу;

- фактами, дающими основание для вынесения частного определения по делу.

Арбитражный суд не принимает поступившие в суд документы, содержащие ходатайства о поддержке лиц, участвующих в деле, или оценку их деятельности, иные документы, не имеющие отношения к установлению обстоятельств по рассматриваемому

делу, и отказывает в приобщении их к материалам дела. На отказ в приобщении к материалам дела таких документов суд указывает в протоколе судебного заседания.

### Допустимость доказательств

Обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами.

Допустимость имеет общий и специальный характер.

Общий характер допустимости - по всем делам независимо от их категории должно соблюдаться требование о получении информации.

Специальные правила - в процессуальной науке принято подразделять нормы о допустимости доказательств на позитивные и негативные.

Позитивный характер носят нормы, предписывающие использование определенных доказательств для определения обстоятельств дела.

Негативный характер носят нормы, запрещающие использовать определенные доказательства.

### 5.7. Общие правила оценки доказательств

Оценка доказательств имеет логическую и правовую стороны.

Логическая сторона - проявляется в совершении мыслительных операций по анализу качественных характеристик доказательств, установлению взаимосвязи доказательств и изучению их в совокупности.

Правовая сторона - проявляется в законодательном установлении цели, условий, принципов, оценки, внешнего выражения в процессуальных документах.

Оценка доказательств проходит три этапа:

- предварительная оценка - при подготовке дела к судебному разбирательству и в предварительном судебном заседании;

- текущая оценка - в процессе доказывания в судебном заседании;

- окончательная оценка - при вынесении решения арбитражным судом.

Арбитражный суд оценивает доказательства с точки зрения их качественных характеристик: относимости, допустимости, достоверности, достаточности и взаимной связи доказательств в их совокупности.

Относимость - наличие объективной связи между информацией о факте и искомым фактом.

Допустимость - установленное законом требование, ограничивающее использование отдельных средств доказывания или предписывающее обязательное использование конкретных доказательств для установления определенных фактических обстоятельств.

Достоверность - оцениваются такие признаки, как источник доказательственной информации, способность источника к сохранению информации.

Доказательство признается арбитражным судом достоверным, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности.

Достаточность - определение достаточности - значит признание установленным того или иного обстоятельства, имеющего значение для дела. Это заключительная стадия исследования и оценки доказательств.

## **Глава 6. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ**

6.1. Судебные расходы: понятие, виды, значение, правила распределения между лицами, участвующими в деле

Судебные расходы - это затраты, связанные с рассмотрением и разрешением дел в порядке арбитражного судопроизводства, возлагаемые на стороны, третьи лица с самостоятельными требованиями в целях их возмещения государству <11>.

-----  
<11> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Юристъ, 1998.

Состав судебных расходов:

- государственная пошлина;
- судебные издержки, связанные с рассмотрением дела арбитражным судом.

В АПК РФ установлены правила распределения судебных расходов между лицами, участвующими в деле (ст. 110).

По общему правилу все судебные расходы, которые понесло лицо, участвующее в деле, в пользу которого вынесен судебный акт, арбитражный суд взыскивает с другой стороны. Иными словами, если решение вынесено в пользу истца, то ему с ответчика взыскиваются понесенные им судебные издержки и уплаченная государственная пошлина. Если решение вынесено в пользу ответчика, то истцом ему компенсируются затраты на судебные издержки. Истцу внесенная государственная пошлина не возвращается.

В случае если иск удовлетворен частично, судебные расходы относятся на лиц, участвующих в деле, пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований.

Расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с другого лица, участвующего в деле, в разумных пределах.

При определении разумных пределов расходов на оплату услуг представителя могут приниматься во внимание:

- нормы расходов на служебные командировки, установленные правовыми актами;
  - стоимость экономных транспортных услуг;
  - время, которое мог бы затратить на подготовку материалов квалифицированный специалист;
  - сложившаяся в регионе стоимость оплаты услуг адвокатов;
  - имеющиеся сведения статистических органов о ценах на рынке юридических услуг;
- продолжительность рассмотрения и сложность дела.

Доказательства, подтверждающие разумность расходов на оплату услуг представителя, должна представить сторона, требующая возмещения указанных расходов <12>.

-----  
<12> Пункт 20 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 82 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

В соответствии с разъяснением Президиума ВАС РФ из системного толкования ст. 110 АПК РФ следует, что судебные расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, взыскиваются с другого лица, участвующего в деле, и в тех случаях, когда это лицо освобождено от уплаты государственной пошлины <13>.

-----  
<13> Пункт 12 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 2005 г. N 99 "Об отдельных вопросах практики применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

Государственная пошлина, от уплаты которой в установленном порядке истец был освобожден, взыскивается с ответчика в доход федерального бюджета пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований, если ответчик не освобожден от уплаты государственной пошлины.

Лица, участвующие в деле, могут самостоятельно решить вопрос о распределении судебных расходов. При наличии соглашения между лицами, участвующими в деле, арбитражный суд принимает решение в соответствии с этим соглашением.

По правилам, установленным ст. 110 АПК РФ, распределяются судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением апелляционной, кассационной жалоб.

Статья 111 АПК РФ предусматривает отнесение судебных расходов на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами.

В соответствии с ч. 1 ст. 111 АПК РФ в случае, если спор возник вследствие нарушения лицом, участвующим в деле, претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного федеральным законом или договором, в том числе нарушения срока представления ответа на претензию, оставления претензии без ответа, арбитражный суд относит на это лицо судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела. Взыскание судебных расходов в указанных случаях с виновного лица является обязанностью арбитражного суда.

Часть 2 статьи 111 АПК РФ предусматривает право арбитражного суда возложить все судебные расходы на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами или не выполняющее процессуальных обязанностей. В данной норме подчеркивается, что суд не обязан, но вправе возложить все судебные расходы, а значит, надо полагать, что под судебными расходами следует понимать не только расходы, понесенные другой стороной в связи с рассмотрением дела, но и расходы, финансируемые за счет федерального бюджета, в случаях, предусмотренных законом (ч. 3 ст. 109 АПК РФ). Предусмотренные ч. 2 ст. 111 АПК РФ последствия могут наступить, если злоупотребление процессуальными правами или невыполнение процессуальных обязанностей привело к срыву судебного заседания, затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела по принятию законного и обоснованного судебного акта. Хотя закон не раскрывает содержания собственно понятия злоупотребления процессуальными правами.

Арбитражный суд вправе уменьшить размер возмещения, если этим лицом представлены доказательства их чрезмерности по заявлению лица, участвующего в деле, на которое возлагается возмещение судебных расходов (ч. 3 ст. 111 АПК РФ).

Согласно ст. 112 АПК РФ вопросы распределения судебных расходов разрешаются арбитражным судом, рассматривающим дело, в судебном акте, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, или в определении. Указанное определение может быть обжаловано.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ не исключает возможности рассмотрения арбитражным судом заявления о распределении судебных расходов в том же деле и тогда, когда оно подано после принятия решения судом первой инстанции, постановлений судами апелляционной и кассационной инстанций.

## 6.2. Государственная пошлина: понятие, порядок определения и взыскания

В соответствии со ст. 102 АПК РФ размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральным законодательством РФ о налогах и сборах - Налоговым кодексом РФ (далее - НК РФ) (ст. ст. 333.16 - 333.42).

Государственная пошлина - сбор, взимаемый с лиц (организаций, физических лиц) при их обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы и (или) должностным лицам, которые уполномочены в соответствии с

законодательными актами РФ, законодательными актами субъектов РФ и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, за совершением в отношении этих лиц юридически значимых действий, за исключением действий, совершаемых консульскими учреждениями (ст. 333.16 НК РФ).

Государственной пошлиной оплачиваются:

- исковые заявления имущественного характера;
- исковые заявления по спорам, возникающим при заключении, изменении или расторжении договоров, и по спорам о признании сделок недействительными;
- исковые заявления о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов;
- иные исковые заявления неимущественного характера, в том числе заявления о признании права, о присуждении к исполнению обязанности в натуре;
- заявления о признании организаций и индивидуальных предпринимателей несостоятельными (банкротами);
- заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- заявления о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора;
- заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;
- апелляционные и кассационные жалобы на решения и постановления арбитражного суда, а также на определения о прекращении производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения, о наложении судебных штрафов, о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда и об отказе в выдаче исполнительного листа;
- выдача копий решений, определений, постановлений арбитражного суда и копий других документов из дела, выдаваемых арбитражным судом по просьбе сторон и других лиц, участвующих в деле.

Государственной пошлиной оплачиваются первоначальные и встречные исковые требования как имущественного, так и неимущественного характера.

Государственная пошлина взимается в твердых ставках и процентах от цены иска. Основания и порядок уплаты госпошлины, а также порядок предоставления отсрочки или рассрочки уплаты госпошлины устанавливаются НК РФ. По делам, рассматриваемым в арбитражных судах, госпошлина уплачивается с учетом следующих особенностей:

1) при наличии в исковом заявлении одновременно требований как имущественного, так и неимущественного характера, одновременно уплачиваются госпошлина по исковым заявлениям имущественного и неимущественного характера;

2) цена иска определяется истцом, а в случае неправильного указания цены иска - арбитражным судом. В цену иска включаются указанные в исковом заявлении суммы неустойки (штрафов, пеней) и проценты;

3) при увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма госпошлины доплачивается, при уменьшении - сумма излишне уплаченной госпошлины возвращается. В аналогичном порядке определяется размер госпошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований. Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется исходя из суммы всех требований;

4) в случае, если истец освобожден от уплаты госпошлины, она уплачивается ответчиком (если он не освобожден от ее уплаты) пропорционально размеру удовлетворенных арбитражным судом исковых требований;

5) при подаче заявлений о возврате (возмещении) из бюджета денежных средств госпошлина уплачивается исходя из оспариваемой денежной суммы в размерах, установленных п. 1 ч. 1 ст. 333.21 НК РФ;

б) при подаче заявлений о пересмотре в порядке надзора судебных актов при условии, что судебные акты не были обжалованы в кассационной инстанции.

Цена иска определяется по искам:

- о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой суммы;
- о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, исходя из оспариваемой денежной суммы;
- об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;
- по искам об истребовании земельного участка, исходя из стоимости земельного участка.

В цену иска включаются также указанные в исковом заявлении суммы неустойки (штраф, пени) и проценты.

Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется суммой всех требований.

По исковым заявлениям о признании права, в том числе права собственности, права пользования, права владения, права распоряжения, государственная пошлина уплачивается в размерах, установленных для исковых заявлений неимущественного характера.

Цена иска указывается заявителем.

В случае неправильного указания заявителем цены иска она определяется арбитражным судом.

Государственная пошлина подлежит возврату полностью или частично в случаях:

- внесения государственной пошлины в большем размере, чем это требуется по настоящему закону;
- возвращения заявления, жалобы и иного обращения арбитражным судом;
- прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения, если спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде, а также когда истцом не соблюден установленный досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора с ответчиком либо когда иск предъявлен недееспособным лицом;
- удовлетворения исковых требований арбитражным судом о возврате налогов, сборов, пошлин и других обязательных платежей из соответствующего бюджета, если ответчик - налоговый, финансовый, таможенный орган и орган по валютному и экспортному контролю (освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с законом), не в пользу которого состоялось решение;
- отказа лиц, уплативших государственную пошлину, от совершения юридически значимого действия до обращения в арбитражный суд.

Возврат уплаченной в федеральный бюджет государственной пошлины производится по заявлениям, подаваемым в налоговый орган, в течение года со дня принятия соответствующего решения арбитражного суда.

Заявление о возврате суммы излишне уплаченного налога может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

Государственная пошлина, подлежащая возврату, должна быть выдана гражданину или юридическому лицу в течение одного месяца со дня принятия решения о ее возврате соответствующим финансовым или налоговым органом.

Государственная пошлина также подлежит возврату в случае, если заявление или жалоба, оплаченные государственной пошлиной, не поступили в арбитражный суд.

Обстоятельства, являющиеся основанием для полного или частичного возврата государственной пошлины, указываются в судебном акте арбитражного суда.

### 6.3. Издержки, связанные с рассмотрением дела

К судебным издержкам, связанным с рассмотрением дела в арбитражном суде, относятся:

- денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам;
- расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте;
- расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей);
- другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде.

Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям и переводчикам, вносятся на депозитный счет арбитражного суда лицом, заявившим соответствующее ходатайство, в срок, установленный арбитражным судом. Если указанное ходатайство заявлено обеими сторонами, требуемые денежные суммы вносятся сторонами на депозитный счет арбитражного суда в равных частях.

Арбитражный суд вправе отклонить ходатайство о назначении экспертизы и вызове свидетелей, если в установленный арбитражным судом срок на депозитный счет арбитражного суда не были внесены соответствующие денежные суммы, и, если дело может быть рассмотрено и решение принято на основании других представленных сторонами доказательств.

Экспертам, свидетелям и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в арбитражный суд расходы на проезд, наем жилого помещения и выплачиваются суточные.

Эксперты получают вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению арбитражного суда, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей как работников государственных судебно-экспертных учреждений.

Размер вознаграждения эксперту определяется судом по согласованию с лицами, участвующими в деле, и по соглашению с экспертом.

Переводчик получает вознаграждение за работу, выполненную им по поручению арбитражного суда, в размере, определяемом судом по соглашению с переводчиком.

Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию с учетом фактически затраченного времени, исходя из установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

За работающими гражданами, вызываемыми в арбитражный суд в качестве свидетелей, сохраняется средний заработок по месту их работы за время отсутствия в связи с явкой их в суд.

Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются:

- по выполнении ими своих обязанностей;
- с депозитного счета арбитражного суда;
- за счет средств федерального бюджета, если назначение экспертизы, вызов свидетеля, привлечение переводчика к участию в арбитражном процессе произведены по инициативе арбитражного суда.

## **Глава 7. ИСК. ПРАВО НА ИСК. ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ АРБИТРАЖНОГО СУДА**

### 7.1. Понятие иска. Элементы иска

Иск в арбитражном процессе - спорное правовое требование одного лица к другому, вытекающее из материально-правового отношения, основанное на юридических фактах и предъявленное в арбитражный суд для рассмотрения и разрешения в строго определенном процессуальном порядке <14>.

-----

<14> Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. М.: Изд-во Московского ун-та, 1983.

Иск имеет две стороны:

- процессуально-правовую - обращение в арбитражный суд с просьбой о разрешении возникшего спора по существу и о защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса;

- материально-правовую сторону - спорное материально-правовое требование истца к ответчику, которое указано в исковом заявлении и подлежит рассмотрению по существу в строго установленном законом порядке.

Элементы иска составляют предмет иска и основание иска.

Предмет иска - конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, которое вытекает из спорного материально-правового отношения и по поводу которого арбитражный суд должен вынести решение по делу.

Основание иска - фактические обстоятельства, из которых вытекает право требования истца и на которых истец основывает свои требования.

Фактические обстоятельства - это юридические факты, т.е. обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений либо иные правовые последствия.

Правовое основание иска - указание в исковом заявлении на нарушение закона и иных нормативных актов, из которых вытекает требование истца к ответчику.

Поскольку субъективное право, как правило, основывается не на одном юридическом факте, а на их совокупности, то в основание иска должен приводиться определенный фактический состав.

Факты, составляющие основу иска, можно разделить на три группы:

1) факты непосредственно правопроизводящие - из которых непосредственно вытекает требование истца;

2) факты активной и пассивной легитимации - посредством установления которых определяется надлежащий характер сторон в арбитражном процессе. Различаются факты:

- указывающие на связь требования с определенным субъектом, заявившим это требование, то есть с истцом, - факты активной легитимации;

- указывающие на связь определенной обязанности с ответчиком - факты пассивной легитимации;

3) факты повода к иску - указывающие на то, что наступило время для обращения в суд за судебной защитой. То есть факты свидетельствуют о невозможности урегулирования дела без обращения в арбитражный суд.

## 7.2. Виды исков. Основания классификации

Иски классифицируются по различным основаниям:

1) по процессуально-правовому критерию различают:

- иски о признании - содержащие требование истца о признании наличия или отсутствия какого-либо права или правоотношения (например, иск о признании сделки недействительной, о признании права собственности). Различают положительные и отрицательные иски о признании;

- иски о присуждении - содержащие требование о присуждении к совершению в пользу истца со стороны ответчика определенных действий (передачи имущества, возврата денежных средств);

- преобразовательные иски - направлены на прекращение, изменение, а в ряде случаев и возникновение нового материального правоотношения;

2) по материально-правовому критерию различают иски, возникающие из гражданских, административных, жилищных, налоговых и иных правоотношений.

Практическое значение материально-правовой классификации состоит в том, что она является основой:

- судебной статистики;
- обобщения судебной практики;
- научных и прикладных исследований по особенностям судебного разбирательства отдельных категорий дел;

3) по характеру защищаемого интереса различают:

- личные иски - направлены на защиту собственных интересов истца;
- иски в защиту государственных, публичных интересов и т.д.;
- косвенные (производные) иски - направлены на защиту прав акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью в случае незаконных действий их управляющих, по вине которых причинены убытки обществу.

### 7.3. Право на иск. Право на предъявление иска

Право на обращение в арбитражный суд вытекает из общего конституционного права на судебную защиту, предоставленного каждому лицу (как физическому, так и юридическому) в соответствии со ст. 46 Конституции РФ. При характеристике права на обращение в арбитражный суд как элемента конституционного права на судебную защиту следует иметь в виду его абсолютный характер. Так, в письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 июня 1995 г. N С1-7/ОП-328 "О некоторых выводах из Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 03.05.1995 N 4-П, имеющих значение для деятельности арбитражных судов" разъяснена важность правила о том, что в соответствии со ст. 46 Конституции РФ право на судебную защиту не может быть ограничено ни при каких обстоятельствах, и необходимость для арбитражных судов в практической деятельности строго руководствоваться указанным положением.

Следует также иметь в виду, что право на справедливое судебное разбирательство, установленное в ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в качестве одного из элементов включает и право участника спора на эффективный доступ к суду, правомочному разрешить его дело.

В арбитражном процессе право на судебную защиту в суде первой инстанции реализуется в форме подачи иска либо заявления. Основным способом возбуждения дела является подача иска, поскольку заявлением возбуждаются только дела из публичных правоотношений, особого производства и о несостоятельности (банкротстве). Этим и определяется значение изучения права на предъявление иска в арбитражном процессе.

В понятии права на иск выступают два неразрывно связанных правомочия: право на предъявление иска и право на удовлетворение иска.

Право на иск - это не само нарушенное субъективное право, а возможность получения защиты в определенном процессуальном порядке, в определенной процессуальной исковой форме и вместе с тем принудительной его реализации.

Право на судебную защиту в арбитражном процессе реализуется прежде всего в праве на иск в арбитражном процессе.

Различаются процессуально-правовая и материально-правовая стороны права на иск:

- процессуально-правовая сторона права на иск, т.е. наличие или отсутствие права на предъявление иска, проявляется при предъявлении иска. Если у истца есть право на предъявление иска, то суд принимает заявление к рассмотрению;

- материально-правовая сторона права на иск, т.е. право на удовлетворение иска, проверяется в заседании арбитражного суда при разрешении спора. В случае обоснованности требований истца к ответчику как с фактической, так и с юридической стороны, иск будет подлежать удовлетворению, поскольку у истца будет право на удовлетворение иска.

Предпосылками отсутствия права на предъявление иска являются следующие основания:

- спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;
- имеется вступивший в законную силу, принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебный акт арбитражного суда, суда общей юрисдикции или компетентного суда иностранного государства, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;
- в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда имеется спор между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- имеется принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 150 АПК РФ).

Первая предпосылка права на предъявление иска означает, что спор должен быть подведомствен арбитражному суду.

Вторая предпосылка права на предъявление иска - отсутствие вступившего в законную силу решения суда общей юрисдикции, арбитражного суда, вынесенного по тождественному иску, и отсутствие решения или определения суда о прекращении производства по делу либо об утверждении мирового соглашения сторон.

Третья предпосылка права на предъявление иска - отсутствие в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного, третейского суда дела по тождественному иску.

#### 7.4. Соединение и разъединение исков

В соответствии со ст. 130 АПК РФ истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой по основаниям возникновения или предоставленным доказательствам. Связанность понимается довольно широко, например, взаимосвязаны денежные требования. Допускается предъявление одновременно в одном иске нескольких требований, подведомственных арбитражному суду, например о взыскании суммы основного долга, убытков и неустойки. Такое объединение отвечает началам процессуальной экономии и рационализирует судебные процедуры. Вместе с тем недопустимы связи, которые мешают рассмотрению дела.

В пункте 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 31 октября 1996 г. № 13 "О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции" разъяснено, что истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Соединение нескольких требований может иметь место, когда они связаны между собой по основаниям возникновения или представленным доказательствам (в частности, о взыскании невозвращенного кредита, процентов за пользование кредитом и неустойки; о признании недействительным акта и о возврате сумм, уплаченных на основании этого акта; о взыскании стоимости недостачи, полученной по нескольким транспортным документам и оформленной одним актом приемки или оплаченной по одному расчетному документу).

Предъявление дополнительного требования производится по общим правилам предъявления исков. Если дополнительное требование не связано с первоначальным либо арбитражный суд признает их совместное рассмотрение нецелесообразным, суд отказывает в их совместном рассмотрении.

Арбитражный суд первой инстанции вправе объединить несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же лица, в одно производство для совместного рассмотрения либо выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство, если признает целесообразным раздельное рассмотрение требований.

Объединение дел в одно производство и выделение требований в отдельное производство допускаются до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции. Об объединении дел в одно производство и о выделении требований в отдельное производство арбитражный суд выносит определение, копии которого направляются лицам, участвующим в деле (ст. 130 АПК РФ).

#### 7.5. Защита ответчика против иска. Встречный иск

Арбитражный процессуальный кодекс РФ наделяет истца и ответчика равными возможностями, равными правами и обязанностями по защите их интересов в ходе судебного разбирательства. В частности, ответчик вправе защищаться от предъявленного к нему иска, используя для этого права, предоставленные АПК РФ.

Защита ответчика против иска осуществляется путем использования материально-правовых и процессуально-правовых средств защиты.

##### Материально-правовые возражения

Цель - опровергнуть иски требования по существу (обосновать отсутствие субъективного материального права, о защите которого просит истец <15>).

-----  
<15> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Юристъ, 1998.

##### Процессуально-правовые возражения

Цель - воспрепятствовать дальнейшему рассмотрению дела по существу путем обоснования невозможности рассмотрения данного дела в арбитражном суде (опровергнуть правомерность как возникновения процесса, так и его продолжения <16>).

-----  
<16> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ООО "Городец-Издат", 2003.

Возражения ответчика против иска могут быть оформлены в заявлениях, ходатайствах и т.д., в том числе в отзыве на иск.

##### Отзыв на иск

Ответчик направляет или представляет в арбитражный суд отзыв на исковое заявление с приложением документов, которые подтверждают возражения относительно иска, а также документов, которые подтверждают направление копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания.

Отзыв представляется в письменной форме и содержит:

- наименование истца, его местонахождение или место жительства;
- наименование ответчика, его место нахождения; если ответчиком является гражданин, его место жительства, дата и место рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- возражения по существу заявленных требований со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а также на доказательства, обосновывающие возражения;

- перечень прилагаемых к отзыву документов.

В отзыве могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела.

Отзыв подписывается ответчиком или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва.

Встречный иск - это материально-правовое требование ответчика к истцу, предъявленное для рассмотрения в том же самом процессе, который возбужден по иску истца к ответчику, и где они являются сторонами по делу.

Ответчик имеет право предъявить истцу встречный иск до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу (ст. 132 АПК РФ).

Таким образом, встречный иск представляет собой не только средство защиты ответчика против первоначального иска, но и является процессуальным средством удовлетворения его самостоятельных требований <17>.

-----  
<17> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ООО "Городец-Издат", 2003.

Условия принятия встречного иска арбитражным судом:

1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;  
2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;

3) между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела.

Отсутствие условий для принятия является основанием для возвращения встречного иска арбитражным судом.

Невозможно предъявление встречного иска третьему лицу, не заявляющему самостоятельных требований, прокурору, государственным органам, органам местного самоуправления и иным органам, предъявившим иск в защиту публичных интересов.

#### 7.6. Обеспечительные меры арбитражного суда: понятие, классификация

Обеспечительные меры арбитражного суда - временные меры, принимаемые арбитражным судом и направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя, гарантирующие исполнение решения.

Основания обеспечительных мер. Согласно части 2 статьи 90 АПК РФ:

- если непринятие обеспечительных мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами РФ;

- принятие обеспечительных мер необходимо в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

Обеспечительным мерам присущи следующие признаки:

- срочность;

- временный характер;

- защита имущественных интересов заявителя;

- соразмерность обеспечительных мер заявленному требованию.

Срочность означает безотлагательность разрешения заявления об обеспечительных мерах, а также процедурную упрощенность разрешения данного вопроса.

Временный характер мер заключается в ограниченности их действия определенным периодом в зависимости от того, в какой момент заявлено соответствующее ходатайство, удовлетворен иск либо нет.

Защита имущественных интересов заявителя отражается в целевой направленности обеспечительных мер - обеспечение иска или имущественных интересов заявителя.

Меры обеспечения иска не могут применяться в тех случаях, когда отсутствует сам факт нарушения прав истца, в отношении которого могут быть применены обеспечительные меры. В частности, требование о применении мер по обеспечению иска путем запрещения ответчику подготавливать и распространять новые сведения, порочащие деловую репутацию истца, удовлетворению не подлежит (п. 9 Обзора практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой деловой репутации // Приложение к информационному письму Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 сентября 1999 г. N 46).

Меры обеспечения иска применяются в отношении как частных лиц, так и государственных органов, например в отношении налоговых органов по искам налогоплательщиков (письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 10 января 1997 г. N С4-5/ОП-13; п. 10 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 февраля 2001 г. N 5 "О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса Российской Федерации").

Соразмерность обеспечительных мер заявленному требованию заключается в соответствии (адекватности) имущественного интереса заявителя мерам, о применении которых он ходатайствует перед арбитражным судом. Поэтому обеспечительные меры не должны причинять имущественного ущерба ответчику, в связи с чем АПК РФ развернуто регламентирует процедуру встречного обеспечения.

Статья 91 АПК РФ перечисляет меры обеспечения иска, среди которых на практике наиболее часто используются наложение ареста и запрет совершать определенные действия.

Виды обеспечительных мер:

1) наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;

2) запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;

3) возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;

4) передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;

5) приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;

6) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.

Следует иметь в виду при характеристике обеспечительных мер следующее.

Во-первых, арбитражным судом может быть принято несколько обеспечительных мер одновременно, в связи с чем они не носят взаимоисключающий характер.

Во-вторых, круг обеспечительных мер не является закрытым. Например, в ряде федеральных законов содержатся более конкретные меры обеспечения иска, отражающие специфику определенного вида юридической деятельности (например, ст. ст. 1302, 1312 ГК РФ, ст. 46 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры, а также одновременно может быть принято несколько обеспечительных мер. Обеспечительные меры должны быть соразмерны заявленному требованию.

## 7.7. Обеспечение иска. Встречное обеспечение иска

Заявление об обеспечении иска может быть подано в арбитражный суд одновременно с исковым заявлением или в процессе производства по делу до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Ходатайство об обеспечении иска может быть изложено в исковом заявлении.

Содержание заявления об обеспечении иска:

- наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- наименования истца и ответчика, их место нахождения или место жительства;
- предмет спора;
- размер имущественных требований;
- обоснование причины обращения с заявлением об обеспечении иска;
- обеспечительная мера, которую просит принять истец;
- перечень прилагаемых документов;
- иные сведения.

Заявление об обеспечении иска подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем.

Заявление об обеспечении иска рассматривается арбитражным судом, рассматривающим дело, не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон. Заявление об обеспечении иска рассматривается судьей единолично.

В обеспечении иска может быть отказано, если отсутствуют основания для принятия мер по обеспечению иска.

В обеспечении иска не может быть отказано, если лицо, ходатайствующее об обеспечении иска, предоставило встречное обеспечение.

По результатам рассмотрения заявления об обеспечении иска арбитражный суд выносит определение об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска.

Достаточно сложным моментом является доказывание условий удовлетворения заявления об обеспечении иска.

Согласно части 2 статьи 90 АПК РФ заявитель должен доказать, что непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, предотвратить причинение значительного ущерба заявителю. Кроме того, исходя из ч. 2 ст. 91 АПК РФ, заявитель должен обосновать и доказать соразмерность обеспечительных мер заявленному им требованию. Все перечисленные фактические обстоятельства носят оценочный характер, поэтому их установление происходит путем определения высокой степени вероятности их существования, особенно затруднительности либо невозможности в будущем исполнить решение арбитражного суда. Употребление в гипотезе нормы ч. 2 ст. 90 АПК РФ слов "может затруднить" и "сделать невозможным" говорит о том, что суд не должен достоверно устанавливать факты уклонения ответчика от будущего исполнения решения суда, но вместе с тем для этого необходимо установить высокую степень вероятности существования таких фактов или наличие "реальной угрозы невозможности в будущем исполнить судебный акт", говоря языком Постановления Пленума ВАС РФ от 31 октября 1996 г. N 13.

Заявитель должен также доказать соразмерность обеспечительной меры заявленному требованию, о защите которого просит соответствующее лицо. Более того, соразмерность должна проявляться, например, и в соотносимости размера требования, о защите которого просит заявитель арбитражный суд, и стоимости имущества, на которое он просит наложить арест, либо имущественных последствий запрещения совершения определенных действий должнику. Например, запрет на отгрузку продукции крупному предприятию вряд ли целесообразен по иску на небольшую сумму.

Таким образом, определение об обеспечительных мерах может выноситься не только на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестном

поведении ответчика, но и при доказанности наличия высокой степени вероятности такого поведения.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ не определяет круг доказательств, которые могут использоваться для доказывания истцом, заявившим ходатайство о применении обеспечительных мер, невозможности исполнения решения суда вследствие действий ответчика. Законодательство также не установило здесь специальных правил допустимости средств доказывания. Исходя из ст. 64 АПК РФ, доказательствами будут любые сведения о фактах, которые подтверждают возможную в будущем затруднительность исполнения решения суда. Поэтому истец вправе приводить любые фактические данные, свидетельствующие о возможной недобросовестности ответчика.

К числу таких доказательств может относиться:

- предшествующая переписка сторон, свидетельствующая о затягивании рассмотрения дела со стороны ответчика, например, во время соблюдения претензионного порядка разрешения спора;

- заявление ответчиком необоснованных ходатайств и требований, также направленных на затягивание процесса;

- принятие мер к переводу имущества и денежных средств на дочерние и "родственные" компании, банки и т.д., принятие мер к объявлению ответчика банкротом по его инициативе и т.д.

Информация об указанных действиях ответчика может быть получена из самых различных источников, в том числе и из средств массовой информации, включая различные аналитические издания, поскольку АПК РФ, подчеркнем еще раз, в данном случае не ограничивает круг средств доказывания.

Бремя доказывания фактов, свидетельствующих о необходимости применения обеспечительных мер, возлагается на заявителя без заслушивания другой стороны. При рассмотрении заявлений о замене одной обеспечительной меры другой (ст. 95 АПК РФ) и об отмене обеспечения иска (ст. 97 АПК РФ) арбитражный суд проводит судебное заседание, в котором каждая сторона имеет возможность доказать свои требования и возражения.

По результатам рассмотрения вопроса об обеспечении иска копии определения:

- об обеспечении иска не позднее следующего дня после дня его вынесения направляются лицам, участвующим в деле, другим лицам, на которых арбитражным судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, а также в зависимости от вида принятых мер в государственные органы, иные органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него;

- об отказе в обеспечении иска направляются лицу, обратившемуся с заявлением об обеспечении иска.

Замена одной обеспечительной меры другой допускается по ходатайству истца или ответчика.

Вопрос о замене одной обеспечительной меры другой разрешается арбитражным судом в судебном заседании не позднее следующего дня после дня поступления в суд ходатайства о замене одной обеспечительной меры другой.

Исполнение определения арбитражного суда об обеспечении иска производится немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных актов арбитражного суда. На основании определения об обеспечении иска выдается исполнительный лист.

За неисполнение определения лицом, на которое судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, это лицо может быть подвергнуто судебному штрафу.

В случае удовлетворения иска обеспечительные меры сохраняют свое действие до фактического исполнения судебного акта, которым закончено рассмотрение дела по существу.

В случае отказа в удовлетворении иска, оставления иска без рассмотрения, прекращения производства по делу обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта.

Отмена обеспечения иска арбитражным судом может быть произведена арбитражным судом, рассматривающим дело по ходатайству лица, участвующего в деле.

Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается судьей единолично в судебном заседании в пятидневный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд без вызова сторон.

В случае представления ответчиком документа, подтверждающего произведенное им встречное обеспечение, вопрос об отмене обеспечения иска рассматривается арбитражным судом не позднее следующего дня.

Арбитражным судом выносятся определения об отмене или отказе в отмене обеспечительных мер, которые могут быть обжалованы.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, также в государственные органы, иные органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него.

Отказ в отмене обеспечения иска не препятствует повторному обращению с таким же ходатайством при появлении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость отмены обеспечения иска.

Встречное обеспечение (ст. 94 АПК РФ) - обеспечение возмещения возможных для ответчика убытков, явившихся последствием обеспечения заявления истца, путем:

- внесения на депозитный счет суда денежных средств в размере, предложенном судом, либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму;

- внесения ответчиком на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере требований истца взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы.

Размер встречного обеспечения может быть установлен в пределах имущественных требований истца, указанных в его заявлении, а также суммы процентов от этих требований. Размер встречного обеспечения не может быть менее половины размера имущественных требований.

О встречном обеспечении арбитражный суд выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления в суд заявления об обеспечении иска.

Срок предоставления встречного обеспечения не может превышать пятнадцать дней со дня вынесения определения.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Определение о встречном обеспечении может быть обжаловано.

При представлении в арбитражный суд документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение, или по истечении указанного в определении суда срока его представления арбитражный суд не позднее следующего дня после дня поступления такого документа рассматривает заявление об обеспечении иска.

Основанием для отказа в обеспечении иска является неисполнение лицом, ходатайствующим об обеспечении иска, определения арбитражного суда о встречном обеспечении в срок, указанный в определении.

Основанием для отказа в обеспечении иска или отмены обеспечения иска служит представление ответчиком документа, подтверждающего произведенное им встречное обеспечение.

Возмещение убытков, причиненных неисполнением мер  
обеспечения иска

Установлена особая подсудность дел о возмещении убытков, причиненных неисполнением определения арбитражного суда об обеспечении иска. Такие споры рассматриваются тем же судом, который вынес определение об обеспечении иска.

При этом иск может быть предъявлен к разным субъектам.

Во-первых, к другой стороне процесса, не исполнившей такое определение. Отметим, что С.Л. Дегтярев справедливо отмечал проблематичность применения данной нормы (применительно к ч. 4 ст. 76 АПК РФ 1995 г., аналогичной ч. 6 ст. 96 нового АПК РФ). Ведь в данном случае убытки заключаются в утрате имущества, которое и должно было быть объектом обращения взыскания в исполнительном производстве в случае удовлетворения иска.

Во-вторых, иск может быть предъявлен к организации либо лицу, по вине которых не было исполнено определение об обеспечении иска. Например, по вине регистратора не было своевременно исполнено определение об обеспечении иска путем наложения ареста на ценные бумаги, принадлежащие должнику, в связи с чем впоследствии не было исполнено полностью решение арбитражного суда.

Предварительные обеспечительные меры (ст. 99 АПК РФ) - меры, принимаемые арбитражным судом по заявлению организации или гражданина и направленные на обеспечение имущественных интересов заявителя до предъявления иска.

Заявление об обеспечении имущественных интересов подается в арбитражный суд:

- по месту нахождения заявителя;
- по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов;
- по месту нарушения прав заявителя.

При подаче заявления заявителем представляется в арбитражный суд документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов.

Об обеспечении имущественных интересов арбитражный суд выносит определение.

В определении устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя.

Исковое заявление подается заявителем в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интересов, или иной суд, о чем заявитель сообщает арбитражному суду, вынесшему указанное определение.

Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный в определении арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом.

Об отмене обеспечения имущественных интересов выносится определение.

Копии определения направляются заявителю и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

В случае подачи заявителем искового заявления по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя, эти меры действуют как меры по обеспечению иска.

### Способы защиты ответчика против обеспечительных мер

Поскольку применением обеспечительных мер ответчику могут быть причинены убытки, в том числе и совершенно необоснованно при отказе в удовлетворении иска полностью либо в части, то АПК РФ наделяет ответчика рядом процессуальных средств защиты своих интересов:

- 1) путем подачи заявления об отмене мер обеспечения иска;
- 2) путем подачи заявления о замене одной обеспечительной меры другой;

- 3) путем предъявления иска о возмещении убытков, причиненных обеспечением иска;
- 4) путем использования правил встречного обеспечения.

При обеспечении иска нередко допускаются ошибки. Основной недостаток состоит в том, что определения как об обеспечении иска, так и об отказе в обеспечении иска часто немотивированны, а это недопустимо. Кроме того, судьи арбитражных судов не всегда хорошо знают исполнительное производство, в то время как обеспечение иска осуществляется по правилам исполнительного производства. Так, в исполнительном производстве механизмы исполнения исполнительных листов судов, в которых значится "обязать должника совершить определенные действия" и "должнику совершить определенные действия", различны. В первом случае приставы оглашают должнику резолютивную часть определения, во втором - принуждают должника к совершению определенных действий.

В целом обеспечение иска - это серьезная и многогранная тема, требующая самостоятельного освещения.

## **Глава 8. ВОЗБУЖДЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА**

### **8.1. Сущность и значение стадии возбуждения дела в арбитражном суде**

Стадия возбуждения дела в арбитражном суде первой инстанции инициируется заинтересованными лицами путем подачи искового заявления либо заявления: по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений, обращение в арбитражный суд осуществляется в форме искового заявления; по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства - в форме заявления (ст. 4 АПК РФ). Правила искового производства являются общими для всего арбитражного процесса, поэтому нормы, регламентирующие порядок предъявления иска (гл. 13 АПК РФ), имеют значение для всех видов производств в арбитражном суде первой инстанции. Таким образом, иск в арбитражном процессе является важнейшим процессуальным средством защиты нарушенного или оспариваемого права. Для того чтобы он выполнял эту важную роль, необходимо при предъявлении иска строгое соблюдение определенного процессуального порядка.

Согласно закону правом на обращение в арбитражный суд могут воспользоваться заинтересованные лица (ст. 4 АПК РФ). Право на обращение в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов имеют также прокурор (ст. 52 АПК РФ), государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы (ст. 53 АПК РФ).

### **8.2. Порядок предъявления иска в арбитражном процессе.**

**Исковое заявление, его форма и содержание.**

**Документы, прилагаемые к исковому заявлению**

Общий порядок возбуждения дела заключается в подаче заинтересованным лицом искового заявления в арбитражный суд в письменной форме с соблюдением необходимых правил, к числу которых относятся следующие:

- 1) соблюдение формы и реквизитов искового заявления, перечисленных в ст. 125 АПК РФ;

- 2) направление истцом другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, до подачи искового заявления в арбитражный суд. Как разъяснено в п. 14 Постановления Пленума

Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации", при отсутствии уведомления о вручении направление искового заявления и приложенных к нему документов подтверждается другими документами в соответствии с п. 1 ст. 126 АПК РФ. То есть это может быть почтовая квитанция, свидетельствующая о направлении копии искового заявления с уведомлением о вручении, а если копия искового заявления и приложенных к нему документов доставлены или вручены ответчику и другим лицам, участвующим в деле, непосредственно истцом или нарочным - расписка соответствующего лица в получении направленных (врученных) ему документов, а также иные документы, подтверждающие направление искового заявления и приложенных к нему документов;

3) приложение к исковому заявлению документов, подтверждающих уплату государственной пошлины в соответствии со ставками, установленными главой 25.3 НК РФ "Государственная пошлина".

4) приложение документов, подтверждающих обстоятельства, на которых истец основывает свои требования (ст. 126 АПК РФ);

5) приложение документов о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя (ст. 126 АПК РФ);

6) приложение доверенности или иных документов, подтверждающих полномочия на подписание искового заявления (ст. 126 АПК РФ);

7) приложение иных документов в зависимости от категории дела (копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска; документов, подтверждающих соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; проекта договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор);

8) предъявление иска по правилам надлежащей подсудности.

#### Подача искового заявления в арбитражный суд

В исковом заявлении в соответствии со ст. 125 АПК РФ должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

2) наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин - его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;

4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам - требования к каждому из них;

5) обстоятельства, на которых основаны иски, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;

10) перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц.

Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Согласно ст. 126 АПК РФ к исковому заявлению прилагаются следующие документы:

1) уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

2) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных порядке и в размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;

3) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

4) копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

5) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления;

6) копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

8) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем.

### 8.3. Принятие искового заявления к производству арбитражного суда. Процессуально-правовые последствия несоблюдения порядка предъявления искового заявления

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ст. 127 АПК РФ). Арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением необходимых требований, путем вынесения определения, которым возбуждается производство по делу. В определении указывается на подготовку дела к судебному разбирательству, действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения. Копии определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае установления юридических фактов, препятствующих возбуждению дела в арбитражном суде, в зависимости от их характера, судья либо оставляет заявление без движения, либо возвращает исковое заявление заявителю.

#### Оставление искового заявления без движения

Арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с нарушением требований, установленных в ст. 125 (форма и содержание искового заявления) и ст. 126 (документы, прилагаемые к исковому заявлению) АПК РФ, должен вынести определение об оставлении заявления без движения. Оставление заявления без движения является новым правилом для арбитражного процесса (ст. 128 АПК РФ), поскольку ранее такое процессуальное действие могло совершаться в стадии возбуждения дела только в гражданском процессе по правилам ГПК РФ.

Оставление заявления без движения является по содержанию своеобразной процессуальной льготой, поскольку дает возможность истцу устранить недостатки искового заявления с фиксацией даты первоначального обращения к суду. Поэтому, например, в случае подачи искового заявления накануне окончания срока исковой давности у истца имеется возможность предпринять необходимые действия для устранения недостатков путем приложения недостающих документов и тем самым избежать пропуска указанного срока.

Оставление без движения осуществляется путем вынесения определения арбитражного суда, в котором указываются основания для оставления искового заявления без движения и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения. Как разъяснено в п. 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации", при определении продолжительности этого срока должно учитываться время, необходимое для устранения упомянутых обстоятельств, а также время на доставку почтовой корреспонденции.

Копия определения об оставлении искового заявления без движения должна быть направлена истцу не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда. При этом время, в течение которого заявление или жалоба оставались без движения, не учитывается при определении срока совершения судом процессуальных действий, связанных с рассмотрением заявления, в том числе срока на совершение действий по подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 134 АПК РФ), срока рассмотрения апелляционной и кассационной жалобы (ст. ст. 267, 285 АПК РФ) и т.д. Течение такого срока начинается со дня вынесения определения о принятии заявления или жалобы к производству арбитражного суда (п. 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации").

Если указанные в определении суда обстоятельства не будут устранены в установленный в определении срок, то арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы в соответствии со ст. 129 АПК РФ.

В АПК РФ не говорится о возможности обжалования определения об оставлении искового заявления без движения. Исходя из смысла ч. 1 ст. 188 АПК РФ, согласно которой возможно обжалование всех определений арбитражного суда, препятствующих дальнейшему движению дела, можно сделать вывод о возможности обжалования определений об оставлении заявления без движения. Хотя еще нет "дела", о котором идет речь в ст. 188 АПК РФ, тем не менее истец лишается возможности его возбуждения вследствие незаконных, по его мнению, действий суда.

#### 8.4. Возвращение искового заявления

В части 4 статьи 128 АПК РФ определены неблагоприятные правовые последствия несвоевременного устранения недостатков, указанных в определении суда, в виде возвращения иска.

Возвращение искового заявления - одно из трех (наряду с принятием заявления и оставлением его без движения) процессуальных действий, которые могут быть совершены арбитражным судом после подачи искового заявления в суд.

Основания возвращения искового заявления.

1. Дело неподсудно данному арбитражному суду. Под неподсудностью следует понимать нарушение правил территориальной и родовой подсудности. Споры о подсудности между арбитражными судами в РФ недопустимы.

2. В одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой. Возвращение иска по указанному основанию возможно только в случае, если истцом заявлены неоднородные требования или требования, вытекающие из разных оснований.

3. До вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления. Право истца заявить подобное ходатайство о возвращении искового заявления вытекает из основного принципа арбитражного процесса - принципа диспозитивности. Заявляя указанное ходатайство, истец не лишается права повторного обращения в арбитражный суд с тем же требованием и по тем же основаниям.

4. Не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда. Данное основание применимо в двух случаях:

- когда истцом не были устранены допущенные нарушения в оформлении искового заявления в установленный судом срок;

- когда истец в установленный судом срок предъявил документы в суд, но они не могут быть приняты во исполнение определения суда в качестве подтверждения устранения допущенных нарушений.

5. Если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Некоторые особенности имеет возвращение заявления о признании должника несостоятельным (банкротом). В соответствии с ч. 1 ст. 223 АПК РФ дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются арбитражными судами по правилам АПК РФ с особенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства), т.е. специальные нормы имеют приоритет. При решении вопроса о возвращении заявления о признании должника несостоятельным (банкротом) суду необходимо руководствоваться п. 1 ст. 44 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", который устанавливает, что заявление о признании должника банкротом, не соответствующее требованиям, предусмотренным ст. ст. 37 - 41 данного ФЗ, возвращается арбитражным судом.

О возвращении искового заявления арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копия определения о возвращении искового заявления направляется истцу не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами.

Определение арбитражного суда о возвращении искового заявления может быть обжаловано.

В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

## **Глава 9. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ**

### **9.1. Понятие, значение, цель и задачи стадии**

## подготовки дела к судебному разбирательству

Современная концепция подготовки дела к судебному разбирательству основывается на обязательности данной стадии, ее состязательности, что сопряжено с активизацией сторон и единоличными действиями судьи.

Арбитражный суд первой инстанции после принятия заявления к производству выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится судьей единолично.

Цель подготовки дела к судебному разбирательству - создание условий, направленных на обеспечение правильного и своевременного разрешения спора <18>.

-----  
<18> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Юристъ, 1998.

Правильность - выражается в обеспечении такого процессуального хода дела, который приводит к вынесению законного и обоснованного решения.

Своевременность - рассмотрение дела с соблюдением процессуальных сроков.

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству:

- определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса;
- оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств;
- примирение сторон.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству в арбитражном суде имеет исключительно важное значение для успешного проведения судебного разбирательства, поскольку защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов юридических лиц и граждан в сфере предпринимательской деятельности осуществляется прежде всего на этапе судебного разбирательства, проведение которого немыслимо без соответствующих подготовительных действий.

### 9.2. Процессуальные действия суда при подготовке дела к судебному разбирательству

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится судьей единолично (ч. 2 ст. 133 АПК РФ). Достаточно подробный перечень действий судьи по подготовке дела к судебному разбирательству перечислен в ст. 135 АПК РФ. В то же время названный перечень не является исчерпывающим, о чем свидетельствует содержание п. 6 ч. 1 указанной статьи, дающего судье право совершать и иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного разрешения спора. Таким образом, судья не ограничен в выборе действий, которые могут способствовать подготовке судебного разбирательства и успешному проведению судебного процесса.

Вообще все действия судьи по подготовке дела к судебному разбирательству достаточно условно можно разделить на два вида:

1) совершается судьей в свободной, не ограниченной процессуальными требованиями форме, в объеме, определяемом самостоятельно, они направлены в основном на подготовку самого судьи;

2) носит публичный характер, так как является обязательным, облекается в строгую процессуальную форму, совершается в установленном АПК РФ порядке (например,

привлечение другого ответчика происходит по ходатайству сторон или с согласия истца - ч. 2 ст. 46 АПК РФ, отмена обеспечительных мер - только в судебном заседании - ч. 2 ст. 97 АПК РФ и т.п.), преследует цель подготовки к судебному разбирательству прежде всего лиц, участвующих в деле.

В свободной форме судьей совершаются действия, направленные на выяснение существа заявленного требования и возможных возражений, на определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и круга доказательств, подлежащих исследованию в судебном разбирательстве, разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле. В этих целях судья:

1) изучает материалы дела и устанавливает основание и предмет иска, определяет обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, и, соответственно, круг доказательств, подлежащих исследованию, изучает законодательство, подлежащее применению;

2) вызывает стороны и (или) их представителей для собеседования. В ходе собеседования, необходимость которого определяется судьей и которое может проводиться как совместно со всеми участниками дела, так и с каждым по отдельности, судья выясняет у истца сущность требований (в случаях неясности предлагает истцу уточнить требования, оказывая помощь во внесении в них ясности и определенности) и возможных (предполагаемых истцом) возражений ответчика. При собеседовании с ответчиком судья выясняет сущность его возражений, предлагает раскрыть доказательства. Следует обратить внимание на то, что требование о раскрытии доказательств может быть обращено судьей не только к ответчику, но и к истцу и другим лицам, участвующим в деле. Кроме того, как правило, при собеседовании судья разъясняет участникам дела их процессуальные права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий в определенный срок, право сторон на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, на передачу спора на разрешение третейского суда (в тех случаях, когда АПК РФ предусматривает возможность разрешения спора таким судом). Оформление хода собеседования и его результатов процессуальным документом (протоколом, определением) АПК РФ не требует;

3) изучает представленные участниками процесса дополнительные материалы, устанавливает обязанность участников процесса, а также иных лиц по представлению доказательств, а в случаях, предусмотренных АПК РФ, истребует по своей инициативе доказательства, в том числе путем вызова в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечения переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств;

4) рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, например третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, информирует, при необходимости, о рассмотрении спора лиц, имеющих потенциальный интерес относительно предмета спора, что не исключает возможность их вступления в процесс в качестве соответствующих третьих лиц. Анализирует состав истцов и ответчиков на предмет их замены в порядке, установленном АПК РФ: истца или ответчика - в результате процессуального правопреемства, ответчиков - путем замены ненадлежащего ответчика, а также привлечения других ответчиков;

5) решает (для себя) вопрос о соединении или разъединении исковых требований, проведении выездного судебного заседания;

6) содействует примирению сторон (обычно в ходе собеседования) путем разъяснения сторонам возможности заключения мирового соглашения и последствий его заключения, обращения за содействием к посреднику в целях урегулирования спора.

Все вышеперечисленные действия судья начинает совершать в момент принятия искового заявления и вплоть до проведения предварительного судебного заседания.

В обязательном порядке, с соблюдением строгой процессуальной формы - путем вынесения определения и оформления протокола - судья в ходе подготовки совершает следующие действия:

1) истребует доказательства. Если судья истребует доказательства по собственной инициативе у лиц, участвующих в деле, об этом указывается в определении о подготовке дела к судебному разбирательству. Если же доказательства истребуются в результате удовлетворения ходатайства лица, участвующего в деле, не имеющего возможности самостоятельно их получить, или у лица, не участвующего в деле (ст. 66 АПК РФ), судья выносит, как правило, отдельное определение;

2) назначает экспертизу, вызывает экспертов, свидетелей, назначает время осмотра письменных и вещественных доказательств в месте их нахождения;

3) соединяет или разъединяет несколько требований, принимает встречное исковое заявление, привлекает к участию в деле ответчиков и третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, заменяет истца или ответчика;

4) принимает обеспечительные меры (также отменяет их), обеспечивает доказательства, направляет судебные поручения;

5) выносит определения по результатам рассмотрения иных заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;

6) назначает дату и проводит предварительное судебное заседание.

Помимо перечисленных действий судья вправе совершать при подготовке и иные, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела. К иным можно отнести следующие:

- подбор арбитражных заседателей при отсутствии предложений сторон (ч. 3 ст. 19 АПК РФ);

- проверку полномочий представителей сторон (в случае, если в ходе подготовки одна из сторон выразила сомнение в правомочности, к примеру, подписания искового заявления представителем истца или руководителем организации);

- направление запросов в налоговые органы с целью уточнения места нахождения участника процесса, судебные извещения которому не доставляются органами связи;

- наложение судебных штрафов, например за неисполнение обязанности по представлению истребованных судом доказательств в установленные сроки (ч. 9 ст. 66 АПК РФ) и др.

### 9.3. Процессуальные действия лиц, участвующих в деле, при подготовке дела к судебному разбирательству

#### Подготовка к судебному разбирательству истца и ответчика

Поскольку состязательная модель арбитражного процесса определяет содержание совершаемых процессуальных действий, поэтому подготовка дела к судебному разбирательству в состязательном процессе является деятельностью не только суда, но и лиц, участвующих в деле. Основная роль в этом принадлежит сторонам - истцу и ответчику.

Истец, как лицо, инициировавшее судебное разбирательство, безусловно, должен быть готов к нему еще на стадии подготовки искового заявления. Тем не менее дополнительные обстоятельства, возникшие после принятия искового заявления, такие как появление возражений ответчика, изложенных в отзыве на исковое заявление, указания судьи о представлении тех или иных доказательств, изменение обстоятельств, послуживших основанием для направления в арбитражный суд искового заявления, и др., вызывают необходимость тщательной подготовки истца к процессу. В равной степени это относится и к ответчику, содержание подготовки которого сводится к обоснованию, опираясь на нормы материального и процессуального права, своих возражений,

установление круга доказательств, опровергающих требования истца, механизма и способа их представления. При этом, готовясь к судебному разбирательству, стороны не должны забывать, несмотря на определенную "помощь" судьи, об одном из основных принципов арбитражного процесса - состязательности судопроизводства (ст. 9 АПК РФ), заключающемся в том, что каждая из сторон самостоятельно должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается в качестве оснований своих требований и возражений, т.е. убедить суд в своей правоте.

#### Подготовка к судебному разбирательству третьих лиц

Те организации и граждане, которые привлечены определением арбитражного суда в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, вступили или собираются вступить в дело в названном качестве, также должны, прежде всего в своих интересах, осуществлять подготовку к судебному разбирательству, поскольку решение по делу может непосредственно затронуть их права и обязанности.

Прежде всего третьи лица на стадии подготовки дела должны ознакомиться с материалами дела. Изучение и анализ материалов дела позволит определить сущность спора, в том числе круг правоотношений, возникших между сторонами, получить сведения о наличии в материалах дела тех или иных доказательств и определить свою позицию в споре по отношению к сторонам. В конечном итоге изучение материалов дела поможет понять, какое влияние возможный результат рассмотрения дела окажет на права и обязанности третьего лица.

Подготовка третьего лица к судебному разбирательству включает также сбор доказательств, отсутствующих в материалах дела и, возможно, у сторон, представление их арбитражному суду и подготовку отзыва на исковое заявление с изложением своей позиции.

Тщательная подготовка к судебному разбирательству всех лиц, участвующих в деле, имеет неопределимое значение для правильного и своевременного разрешения спора. Именно отсутствие такой подготовки в большинстве случаев является причиной неоднократного отложения рассмотрения дела и нередко приводит к судебным ошибкам.

#### 9.4. Понятие, значение и порядок проведения предварительного судебного заседания

На стадии подготовки дела совершаются и иные действия, которые частично указаны в ст. 135 АПК РФ. Как отмечалось ранее, перечень действий по подготовке дела к судебному разбирательству, обозначенный в ст. 135 АПК РФ, является приблизительным. Каждое дело по-своему уникально, поэтому по его подготовке могут быть совершены различные действия. Часто на стадии подготовки дела к судебному разбирательству рассматриваются заявления об обеспечении иска. Обычно истец обращается с просьбой обеспечить иск вместе с подачей иска.

В то же время АПК РФ предусматривает и досудебное предварительное обеспечение иска. Относительно предварительного обеспечения иска ВАС РФ принял Обзор практики применения арбитражными судами предварительных обеспечительных мер (информационное письмо ВАС РФ от 7 июля 2004 г. N 78).

При подготовке дела суд совершает и иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела (п. 6 ч. 1 ст. 135 АПК РФ).

Важным процессуальным действием стадии подготовки дела к судебному разбирательству является введенный с 2002 г. статус института предварительного судебного заседания.

Предварительное судебное заседание - это новый процессуальный институт для арбитражного процесса. Цель проведения предварительного судебного заседания -

проверить готовность дела к судебному разбирательству. По большинству дел проведение предварительного судебного заседания является обязательным, за исключением упрощенного производства, дел о банкротстве. По делам из административных правоотношений, исходя из особенностей конкретного дела, предварительное судебное заседание может отсутствовать.

Такая гибкость объясняется прежде всего теми сокращенными сроками, которые установлены для подготовки и рассмотрения некоторых категорий дел из административных правоотношений.

Закон не запрещает вынесение самостоятельного определения о времени и месте проведения предварительного судебного заседания. Однако на практике названные обстоятельства чаще всего указываются в определении о подготовке дела к судебному разбирательству или в определении о принятии дела к производству.

Судом в определении о назначении предварительного судебного заседания может быть указано на возможность применения ответственности за неисполнение требований суда. Так, по одному делу судом было указано, что неисполнение обязательных требований арбитражного суда влечет предусмотренную законом ответственность, в том числе наложение штрафа в порядке ст. 119 АПК РФ. Кроме того, было указано, что при повторном неисполнении требований арбитражного суда и закона в судебном заседании будет рассмотрен вопрос о наложении на ответчика штрафа в порядке ст. ст. 16, 119 АПК РФ.

В предварительном судебном заседании дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте проведения данного заседания. При неявке надлежащим образом извещенных истца и (или) ответчика, других заинтересованных лиц, которые могут быть привлечены к участию в деле, заседание проводится в их отсутствие (ч. 1 ст. 136 АПК РФ).

В предварительном судебном заседании стороны вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам.

В предварительном судебном заседании доказательства не исследуются, поскольку это прерогатива судебного разбирательства. Поэтому свидетели, эксперты не вызываются, судебные прения отсутствуют.

Арбитражный суд в предварительном судебном заседании:

- 1) разрешает ходатайства сторон;
- 2) определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле;
- 3) выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству;
- 4) совершает иные процессуальные действия, предусмотренные АПК РФ (ч. 2 ст. 136).

Если на предварительном судебном заседании решались вопросы о вступлении в процесс третьих лиц, замене ненадлежащего ответчика и прочее, то об этом должны быть вынесены определения.

Суд завершает предварительное заседание и открывает судебное заседание в первой инстанции при наличии совокупности следующих фактов:

- 1) в предварительном судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле;
- 2) они не возражают против продолжения рассмотрения дела в судебном заседании арбитражного суда первой инстанции;
- 3) дело не требует коллегиального рассмотрения.

Важным условием перехода от предварительного судебного заседания в судебное разбирательство выступает явка лиц, участвующих в деле, и их согласие на переход к судебному разбирательству дела.

## 9.5. Назначение дела к судебному разбирательству

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству (ч. 1 ст. 137 АПК РФ). Законом предусмотрена возможность перехода из предварительного судебного заседания в основное.

Судья, назначая день и время судебного разбирательства, указывает в определении "на окончание подготовки дела к судебному разбирательству и разрешение вопроса о привлечении к делу третьих лиц, принятие встречного иска, соединение или разъединение нескольких требований, привлечение арбитражных заседателей, а также на разрешение других вопросов, если ним не были вынесены соответствующие определения; время и место проведения судебного заседания в арбитражном суде первой инстанции" (ч. 2 ст. 137 АПК РФ).

Копии определения о назначении дела к судебному разбирательству направляются лицам, участвующим в деле. Вынесение определения о назначении дела формально завершает стадию подготовки дела к судебному разбирательству, оно не запрещает производить действия по подготовке дела, например представлять доказательства и прочее. Подготовка дела к судебному разбирательству должна обеспечивать своевременное и правильное рассмотрение и разрешение дела. Недоработки на данной стадии являются причиной затягивания процесса.

## **Глава 10. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

### 10.1. Сущность и значение стадии судебного разбирательства экономических споров и иных дел в арбитражном суде первой инстанции

Важнейшая стадия арбитражного процесса - завершающаяся разрешением спора по существу. Именно на этой стадии проявляются все принципы арбитражного процесса, наиболее ярко - состязательность.

АПК РФ установил общий срок для рассмотрения дела по существу: дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции и решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству (ст. 152 АПК РФ).

Стадия судебного разбирательства дела предоставляет лицам, участвующим в деле, наиболее благоприятные возможности раскрыть свою правовую позицию по делу, свое отношение к спору, убедить противоположную сторону и, прежде всего, суд в своей правоте, главным образом опираясь при этом на анализ доказательств, источники права, регулирующие спорное правоотношение, предложить суду вариант решения, который с точки зрения лиц, участвующих в деле, являлся бы обоснованным и справедливым.

В то же время арбитражный суд во время проведения судебного заседания должен использовать все возможности для глубокой проверки обоснованности требований истца и возражений ответчика, установления действительных взаимоотношений сторон, принадлежащих им прав и наличия обязанностей.

Гарантией достижения цели судебного разбирательства выступает арбитражная процессуальная форма проведения судебного разбирательства, позволяющая наиболее полно и наглядно проявить себя принципам арбитражного процесса: законности, независимости судей, равенстве сторон, состязательности, диспозитивности, гласности, непосредственности, сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения дела и др.

### 10.2. Части судебного разбирательства: характеристика, порядок совершения процессуальных действий

Судебное заседание - основная организационная форма проведения разбирательства по арбитражному делу, посредством которой осуществляется правосудие, разрешается спор по существу.

Судебное разбирательство - стадия процессуальной деятельности арбитражного суда, а также лиц, участвующих в деле, иных участников процесса, которая имеет целью всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, определение прав и обязанностей сторон <19>.

-----  
<19> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. Г.А. Жилина. М.: ООО "ТК Велби", 2003.

Разбирательство дела осуществляется в судебном заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

### Обеспечение порядка в судебном заседании

В судебном заседании должен обеспечиваться порядок, позволяющий создать полноценные условия для работы всех участников процесса. Одним из компонентов, обеспечивающих порядок, являются внешние атрибуты уважения к суду как руководителю процесса и лицу, наделенному правом от имени государства вершить правосудие. Все лица, присутствующие в зале заседания, обязаны вставать при входе судей и стоя выслушивать решение арбитражного суда.

Отражением наделенного авторитетом государственной власти уважения судебной должности является впервые установленное АПК РФ определение обращения к судье в процессе заседания: "Уважаемый суд!". В АПК 1995 г. такая норма отсутствовала, что порождало массу вариантов обращений, диктуемых уровнем правовой и общей культуры участников процесса: "Ваша честь", "господин судья" или "товарищ судья", многие участники заседания обращались к судье по имени-отчеству, что у представителей другой стороны могло породить подозрения в наличии между судьей и представителем стороны неслужебных отношений, соответственно, не было исключено возникновение сомнений в беспристрастности судьи. В некоторых случаях участники процесса, обращаясь к суду, вообще никак его не называли. Несомненно, что унификация законодателем определения обращения к суду будет способствовать повышению уважения к авторитету судебной власти, соблюдению правовой и деловой этики участниками правовых отношений.

Все выступления в судебном заседании, объяснения, ответы на вопросы участники заседания дают стоя. Отступление от этого правила возможно только с разрешения судьи, например в случае физической невозможности участников процесса постоянно вставать (ввиду физических недостатков или состояния здоровья).

Заседание должно проводиться в условиях, обеспечивающих работу суда и безопасность участников арбитражного процесса. По решению судьи, руководящего судебным заседанием, в зале, где оно проходит (при наличии большого количества присутствующих или в присутствии особо эмоциональных участников), могут находиться судебные приставы по обеспечению установленного порядка деятельности судов. В их задачи, в соответствии со ст. 11 Федерального закона "О судебных приставах", входит обеспечение охраны судебных помещений, обеспечение безопасности участников заседания, выполнение распоряжений судьи, связанных с соблюдением порядка в суде: способствование удалению из зала заседания лиц, нарушающих порядок и не подчиняющихся распоряжениям судьи, пресечение правонарушений, в том числе путем применения физической силы и специальных средств.

В соответствии с ч. 7 ст. 11 АПК РФ лица, присутствующие в открытом судебном заседании (независимо от того, участники они процесса или просто слушатели), имеют

право делать по ходу заседания письменные заметки, а также осуществлять звукозапись, на совершение этих действий получения согласия судьи не требуется.

Кино- и фотосъемка, а также трансляция судебного заседания допускаются только с разрешения судьи, председательствующего в заседании. Время съемки и трансляции могут быть ограничены судом по времени: по просьбе участников заседания или в случае, если они мешают порядку в судебном заседании.

При несоблюдении присутствующими в зале заседания лицами порядка: выступлении без разрешения судьи или выкрикивании с места, пререкании с судьей, осуществлении помех при выступлении участников процесса, допущении оскорбительных выпадов в отношении присутствующих в зале лиц и т.д. - судья предупреждает их о недопустимости нарушения порядка и имеет право удалить такое лицо из зала сразу, при наличии одного нарушения, в зависимости от степени правонарушения. Удален может быть как участник процесса, так и слушатель, присутствующий на заседании.

Помимо удаления из зала заседания, судья может подвергнуть лицо, нарушающее порядок в заседании, такому виду ответственности, как судебный штраф. Необходимость привлечения правонарушителя к судебной ответственности определяется степенью допущенного нарушения и усмотрением судьи. Вопрос о наложении судебного штрафа рассматривается в том же судебном заседании (когда - сразу же после совершения нарушения или в конце заседания - определяется судьей) в присутствии правонарушителя. Если же он удален из зала заседания и покинул помещение суда, привлечению к ответственности должно быть посвящено отдельное специальное заседание с обязательным извещением о времени и месте заседания нарушителя. По результатам рассмотрения вопроса о привлечении лица к судебной ответственности судья выносит определение, в котором определяет степень вины нарушителя и размер штрафа.

Успешность проведения судебного разбирательства в значительной степени определяется судьей, председательствующим в судебном заседании. В соответствии со ст. 153 АПК РФ председательствующий открывает судебное заседание, проводит подготовительную часть разбирательства, определяет порядок ведения заседания, руководит заседанием, принимает меры к обеспечению порядка, ведет и подписывает протокол судебного заседания, объявляет решение.

Председательствующим в заседании по делу, рассматриваемому арбитражным судом, может быть любой судья арбитражного суда: председатель суда, его заместители, председатель и судья судебного состава (арбитражный заседатель председательствовать в заседании не может - ч. 7 ст. 19 АПК РФ). В случаях, когда рассмотрение дела производится коллегиальным составом суда, в заседании председательствует один из судей состава, рассматривающего данное дело.

Судебное разбирательство проводится в строгой последовательности, предусмотренной АПК РФ.

Части судебного заседания:

1) подготовительная часть, цель - определение наличия условий для рассмотрения дела по существу в данном заседании;

2) собственно рассмотрение дела по существу, цель - уточнение исковых требований и возражений на иск, выявление возможности окончания дела миром, обеспечение всестороннего, полного и объективного исследования доказательств для установления фактических обстоятельств по делу;

3) судебные прения, цель - подведение итогов процесса лицами, участвующими в деле, их представителями;

4) вынесение решения, цель - разрешение спора по существу.

Подготовительная часть

Процедура подготовительной части судебного разбирательства предусмотрена в статье 153 АПК РФ.

Судья, а при коллегиальном рассмотрении дела председательствующий в судебном заседании:

- открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению;
- проверяет явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливает их личность и проверяет полномочия; устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки.

Проверка явки в судебное заседание складывается из ряда следующих процессуальных действий:

- проверка явки лиц, участвующих в деле, и их представителей;
- проверка явки других участников процесса;
- установление личности явившихся и их полномочий;
- проверка факта извещения лиц, не явившихся в процесс, и наличия сведений об их неявке. Сведения о надлежащем извещении должны быть документально подтверждены. Однако если лицо присутствует, а подтверждения ненадлежащего его извещения в деле нет, то данное обстоятельство не является основанием для отложения судебного разбирательства.

Последствия неявки лиц, участвующих в деле, предусмотрены ч. 3 - 5 ст. 156 АПК РФ. При этом суд вправе признать явку любого лица, участвующего в деле, обязательной, и неявка лица при таких обстоятельствах может повлечь наложение на него штрафных санкций (ч. 4 ст. 156 АПК РФ). Суд может признать явку лица, участвующего в деле, обязательной, даже если это лицо ходатайствовало о рассмотрении дела в его отсутствие либо если вместо стороны в процессе участвует представитель.

Доказательством извещения лица о его обязательной явке в суд является получение этим лицом извещения, в котором указано на обязательность явки. Если при признании судом явки лица, участвующего в деле, обязательной, данное лицо не явится в суд, то последний вправе отложить рассмотрение дела или рассмотреть дело, наложить штрафные санкции на это лицо.

Статья 157 АПК РФ предусматривает последствия неявки иных участников процесса.

Далее судья устанавливает личность явившихся и проверяет их полномочия по правилам гл. 6 АПК РФ:

- выясняет вопрос о возможности слушания дела;
- объявляет состав арбитражного суда, сообщает, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы;
- разъясняет лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальные права и обязанности;
- удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей до начала их допроса;
- предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, эксперта за дачу заведомо ложного заключения, свидетелей (непосредственно перед их допросом) за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний;
- определяет с учетом мнений лиц, участвующих в деле, последовательность проведения процессуальных действий;
- выясняет, поддерживает ли истец иск, признает ли иск ответчик, не хотят ли стороны закончить дело мировым соглашением, о чем делаются соответствующие записи в протоколе судебного заседания;

- руководит судебным заседанием, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;

- принимает меры по обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

В связи с этим следует учитывать, что лица, присутствующие в зале судебного заседания, должны получить разрешение судьи для производства кино- и фотосъемки, видеозаписи, трансляции судебного процесса по телевидению или радио (ч. 3 ст. 154 АПК РФ). Эти записи могут быть в дальнейшем использованы без дополнительного согласия суда. На производство аудиозаписи процесса согласие суда не требуется.

К нарушителям порядка в судебном заседании судом могут быть применены меры воздействия, предусмотренные ст. 154 АПК РФ.

### Рассмотрение дела по существу

Судья после оглашения искового заявления, выяснения наличия у лиц, участвующих в деле, заявлений, ходатайств определяет порядок ведения заседания и исследования доказательств.

При рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу (ст. 162 АПК РФ) - принцип непосредственного рассмотрения дела судом:

- ознакомиться с письменными доказательствами;

- осмотреть вещественные доказательства;

- заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов;

- огласить такие объяснения, показания, заключения, представленные в письменной форме;

- огласить соглашения лиц, участвующих в деле, о достигнутых договоренностях по обстоятельствам дела.

В суде происходит воспроизведение аудио- и видеозаписей; факт воспроизведения аудио- и видеозаписей отражается в протоколе судебного заседания (ч. 2 ст. 162 АПК РФ) и т.д.

Лицо, участвующее в деле, вправе представить арбитражному суду пояснения о представленных им доказательствах и доказательствах, истребованных судом по его ходатайству, а также задать вопросы вызванным в судебное заседание экспертам и свидетелям. При этом первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого были вызваны эксперты и свидетели (ч. 4 ст. 162 АПК РФ). Суд не может препятствовать лицам, участвующим в деле, участвовать в исследовании доказательств.

В большинстве случаев используется следующая последовательность исследования доказательств:

- истец (или (и) его представитель) дает объяснения по делу, обосновывая свою правовую позицию по делу;

- ответчик (или (и) его представитель) дает объяснения по делу, обосновывая свою правовую позицию по делу;

- в случае участия в деле третьих лиц третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора (или (и) его представитель), дает объяснения по делу. Как правило, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, дают объяснения после истца или ответчика, на чьей стороне участвуют;

- другие лица, участвующие в деле, могут задать вопрос лицам, участвующим в деле, после дачи каждым из них объяснений по делу;

- заслушиваются показания свидетелей. Процедура допроса свидетелей не определена законом, но она строится по известной схеме: установление личности

свидетеля (его фамилия, имя, отчество, год рождения, место работы (должность) и жительства, владение языком судопроизводства); предупреждение об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний; рассказ о том, что известно свидетелю по делу; ответы на вопросы. Первым вопросы задает сторона, по инициативе которой был вызван свидетель;

- проводится исследование письменных и вещественных доказательств, оглашаются заключения экспертизы и, если признано необходимым, допрос эксперта.

Лица, участвующие в деле, вправе обратиться к суду с заявлением в письменной форме о фальсификации доказательства, представленного другим лицом, участвующим в деле. В этом случае суд в силу ст. 161 АПК РФ должен:

1) разъяснить уголовно-правовые последствия такого заявления;

2) исключить оспариваемое доказательство с согласия лица, его представившего, из числа доказательств по делу;

3) проверить обоснованность заявления о фальсификации доказательства, если лицо, представившее это доказательство, заявило возражения относительно его исключения из числа доказательств по делу.

Указанная процедура, заключающаяся в проверке обоснованности заявления лица, участвующего в деле, о фальсификации доказательства, представленного другим лицом, включает определенную последовательность действий суда.

1. После обращения одного лица, причем обязательно в письменной форме, с заявлением о фальсификации другим участником дела, например договора, суд разъясняет уголовно-правовые последствия такого заявления. Отметка о разъяснении и соответствующие расписки заявителя и представителя обвиняемой стороны должны быть внесены в протокол судебного заседания.

2. Если обвиняемый в фальсификации доказательства участник согласился исключить его из числа доказательств, он оформляет свое согласие в письменном виде (согласие на исключение доказательства не всегда означает признание его подложности, во многих случаях участник процесса идет на это для того, чтобы не затягивать процесс, будучи уверенным, что другие представленные им доказательства подтверждают его требования или возражения, соответственно, никаких уголовно-правовых последствий для него не наступает). Судья в таком случае объявляет об исключении оспариваемого доказательства из числа доказательств по делу и оно больше не исследуется в процессе судебного разбирательства по делу.

3. Если обвиняемое в фальсификации доказательства лицо возражает относительно его исключения из числа доказательств по делу, суд обязан принять меры для проверки достоверности заявления о фальсификации доказательства, в том числе назначает экспертизу, истребует другие доказательства (например, текст этого же договора), самостоятельно исследует это доказательство и т.д.

Арбитражный суд принимает предусмотренные федеральным законом меры для проверки достоверности заявления о фальсификации доказательства, в том числе назначает экспертизу, истребует другие доказательства или принимает иные меры.

После завершения исследования всех доказательств, председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии подобных заявлений председательствующий объявляет исследование доказательств законченным, и суд переходит к судебным прениям.

В случае если арбитражный суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать новые доказательства, суд возобновляет исследование доказательств, на что указывает в протоколе судебного заседания.

После окончания дополнительного исследования доказательств судебные прения происходят в общем порядке.

## Окончание рассмотрения дела по существу

После исследования доказательств по делу и судебных прений председательствующий в судебном заседании объявляет рассмотрение дела по существу законченным и арбитражный суд удаляется для принятия решения, о чем объявляется присутствующим в зале судебного заседания.

### Судебные прения

Судебные прения - состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей, обосновывающих свою позицию по делу.

Содержание судебных прений не определено законом, но традиционно выступления в прениях включают в себя:

1) анализ обстоятельств дела и доказательств, исследованных в суде;

2) анализ правовых норм и судебной практики. Анализ судебной практики не всегда включается лицами, участвующими в деле, в судебные прения. Единство судебной практики предполагает учитывать вынесенные ранее решения по сходным делам. Обычно судьи при подготовке дел, их рассмотрении обладают необходимой информацией, но ничто не мешает лицам, участвующим в деле, в поддержку своей правовой позиции привести примеры судебных актов по аналогичным спорам;

3) просьба лица, участвующего в деле, по итогам рассмотрения дела.

В судебных прениях может быть дана социально-экономическая оценка дела, оценка экономических последствий разрешаемого спора и прочее. Несмотря на то что судебные прения ограничены во времени, они ограничены фактами предмета доказывания и доказательствами, исследованными в суде. "Участники судебных прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми" (ч. 4 ст. 164 АПК РФ).

Часть 3 статьи 164 АПК РФ определяет последовательность выступления в судебных прениях.

В судебных прениях первыми выступают истец и (или) его представитель, затем - третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, ответчик и (или) его представитель. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, выступает после истца или после ответчика, на стороне которого оно участвует в деле.

Прокурор, представитель государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ, выступают в судебных прениях первыми.

Участники судебных прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с репликами. Реплики являются кратким замечанием по поводу того, что было сказано в судебных прениях.

Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю (ч. 5 ст. 164 АПК РФ).

### Вынесение решения арбитражным судом

Это окончательная часть судебного разбирательства.

АПК РФ не содержит прямого запрета на возможность объявления перерыва в судебном заседании перед удалением суда в совещательную комнату. Некоторые судьи

объявляют перерыв в судебном заседании, назначая на следующий день оглашение судебного решения. Такую практику нельзя признать законной, поскольку она нарушает принцип независимости судей и правило о тайне совещания судей.

В силу части 3 статьи 167 АПК РФ решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. В помещении, в котором арбитражный суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело. Запрещается доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда (ч. 4 ст. 167 АПК РФ).

Например, судебное решение по делу может быть отменено, если во время вынесения решения судьей в его кабинете находился помощник. Объявление перерыва для вынесения решения означает, что суд не удаляется в совещательную комнату сразу после окончания судебных прений и реплик (как этого требует ст. 166 АПК РФ). Следовательно, судья получает возможность посоветоваться с коллегами, сделать необходимые звонки, ему могут позвонить, попросив о разрешении дела определенным образом, и прочее. В связи с этим следует признать практику объявления перерыва для оглашения судебного решения по делу незаконной.

АПК РФ перечисляет вопросы, разрешаемые при принятии решения, содержание и изложение судебного решения, а также особенности решений по некоторым категориям дел (ст. ст. 168 - 175 АПК РФ).

Объявление решения осуществляется по правилам ст. 176 АПК РФ. Решение арбитражного суда объявляется председательствующим в судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения арбитражным судом. Однако закон предусматривает возможность объявления только резолютивной части принятого решения. Изготовление решения в полном объеме может быть отложено на срок, не превышающий пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Президиум ВАС РФ в информационном письме от 13 августа 2004 г. N 82 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" дал необходимые разъяснения по поводу отражения даты принятия решения, если в судебном заседании была объявлена только его резолютивная часть.

В указанном случае дата принятия решения должна соответствовать дате его изготовления в полном объеме, поэтому дату изготовления решения в полном объеме следует отражать во вводной части решения. В ней также указывается дата объявления резолютивной части решения (ч. 2 ст. 176 АПК РФ). Аналогичным образом следует поступать и при объявлении резолютивной части иных судебных актов. Срок рассылки решения исчисляется со дня изготовления решения в полном объеме. Время изготовления полного текста решения включается в срок рассмотрения дела и принятия решения, предусмотренный ст. 152 АПК РФ.

Председательствующий в судебном заседании после объявления решения разъясняет порядок его обжалования.

### 10.3. Протокол судебного заседания: порядок ведения и содержание

Протокол - процессуальный документ, содержащий сведения о происходящем во время судебного заседания, и удостоверяющий совершенные участниками процесса процессуальные действия.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол.

Требования к оформлению и содержанию протокола установлены в ст. 155 АПК РФ.

Содержание протокола судебного заседания:

- год, месяц, число и место проведения судебного заседания;
- время начала и окончания судебного заседания;
- наименование арбитражного суда, рассматривающего дело, состав суда;
- наименование и номер дела;
- сведения о явке лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса;
- сведения о представленных суду и предъявленных для обозрения документах, удостоверяющих личность и подтверждающих надлежащие полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей;
- сведения о предупреждении об уголовной ответственности переводчика за заведомо неправильный перевод, свидетелей за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний, эксперта за дачу заведомо ложного заключения;
- устные заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле;
- соглашения сторон по фактическим обстоятельствам дела и заявленным требованиям и возражениям;
- объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, пояснения экспертов по своим заключениям;
- определения, вынесенные судом без удаления из зала судебного заседания;
- результаты проведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;
- дата составления протокола.

В протоколе о совершении отдельного процессуального действия указываются также сведения, полученные в результате совершения этого процессуального действия.

Протокол ведет судья, рассматривающий дело (до назначения помощника судьи или секретаря судебного заседания), либо секретарь судебного заседания или помощник судьи.

Протокол составляется в письменной форме:

- написан от руки;
- напечатан на машинке;
- составлен с использованием компьютера.

Материальные носители аудио- и видеозаписи приобщаются к протоколу судебного заседания.

Протокол подписывается председательствующим в судебном заседании и секретарем судебного заседания или помощником судьи, который вел протокол судебного заседания, не позднее следующего дня после дня окончания судебного заседания, а протокол о совершении отдельного процессуального действия - непосредственно после совершения отдельного процессуального действия.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с протоколами судебного заседания и отдельных процессуальных действий и представлять замечания относительно полноты и правильности их составления в трехдневный срок после подписания соответствующего протокола.

Рассматривая вопрос о том, может ли быть восстановлен трехдневный срок на представление замечаний, следует исходить из положений ст. ст. 115 и 117 АПК РФ. В соответствии с ч. 2 ст. 115 АПК РФ, при подаче замечаний на протокол за пределами трехдневного срока в отсутствие ходатайства о его восстановлении, замечания подлежат возвращению без рассмотрения. Если же такое ходатайство к замечаниям прикладывается, суд, исходя из правила, установленного ч. 1 ст. 117 АПК РФ (о возможности восстановления любого процессуального срока, если иное не предусмотрено АПК РФ), должен рассмотреть ходатайство, но в отличие от срока, установленного ч. 4 ст. 117 АПК

РФ (пять дней), в течение двух дней - дня поступления замечаний и следующего за ним дня. При признании причин пропуска срока уважительными (например, болезнь участника процесса, препятствующая подаче замечаний) суд указывает об этом в определении по результатам рассмотрения замечаний. Если ходатайство отклоняется, суд выносит соответствующее определение, с которым замечания возвращаются. В силу ч. 1 ст. 188, ч. 5 ст. 117 АПК РФ определение, которым отказано в восстановлении срока на представление замечаний, обжалованию не подлежит.

Поскольку участники процесса имеют право вести аудио- и видеозапись заседания самостоятельно, соответствующие материальные носители могут быть приложены к замечаниям.

О принятии или об отклонении замечаний на протокол арбитражный суд выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления замечаний в суд. Замечания на протокол и определение суда приобщаются к протоколу.

Протоколом оформляется ход не любого судебного заседания арбитражного суда, а только того, которое проводится с участием лиц, участвующих в деле, в случаях, когда АПК РФ установлена обязательность извещения их о времени и месте заседания либо эти лица фактически участвуют в заседании по решению судьи. Обязательно извещаются участники процесса о времени и месте заседания и, соответственно, оформляется протокол, независимо от того, принимали ли они участие в заседании при рассмотрении следующих вопросов:

- о выполнении судебного поручения (ст. 74 АПК РФ);
- о наложении судебных штрафов (ст. 120 АПК РФ);
- при проведении предварительного судебного заседания (ст. 136 АПК РФ);
- об утверждении мирового соглашения (ст. 141 АПК РФ);
- при проведении заседания по разбирательству дела по существу (ст. 153 АПК РФ);
- о принятии дополнительного решения (ст. 178 АПК РФ);
- об обращении решения к немедленному исполнению (ст. 182 АПК РФ);
- об индексации присужденных денежных сумм (ст. 183 АПК РФ);
- при рассмотрении апелляционной (ст. 266 АПК РФ) и кассационной (ст. 284 АПК РФ) жалоб;
- при рассмотрении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 316 АПК РФ);
- о выдаче дубликата исполнительного листа (ст. 323 АПК РФ);
- об отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта, изменении способа и порядка его исполнения (ст. 324 АПК РФ);
- о повороте исполнения судебного акта (ст. 326 АПК РФ);
- о приостановлении или прекращении исполнительного производства (ст. 327 АПК РФ);
- об отложении исполнительных действий (ст. 328 АПК РФ).

Также в обязательном порядке ведется протокол при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания, в частности при осмотре и исследовании письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения (ст. 78 АПК РФ). Могут быть оформлены протоколом: соглашение сторон по обстоятельствам дела, достигнутое, к примеру, при собеседовании в ходе подготовки дела к судебному разбирательству (ч. 2 ст. 70 АПК РФ), исполнение судебного поручения иностранного суда (ч. 1 ст. 256 АПК РФ) - получение письменных доказательств и тому подобные процессуальные действия.

#### 10.4. Основания и правовые последствия совершения отдельных процессуальных действий арбитражным судом: перерыв и отложение судебного разбирательства дела

Перерыв в судебном заседании (ст. 163 АПК РФ) может быть объявлен арбитражным судом по ходатайству лица, участвующего в деле, или по своей инициативе на срок, не превышающий пяти дней.

Это временная краткосрочная остановка судебного заседания, как правило, связанная с обеденным перерывом, ночным временем, праздниками, выходными и проч.

На перерыв в пределах дня судебного заседания и время, когда заседание будет продолжено, указывается в протоколе судебного заседания.

О перерыве на более длительный срок арбитражный суд выносит определение, которое заносится в протокол судебного заседания. В определении указываются время и место продолжения судебного заседания.

Последствия: после окончания перерыва судебное заседание продолжается, о чем объявляет председательствующий в судебном заседании. Повторное рассмотрение исследованных до перерыва доказательств не производится, в том числе при замене представителей лиц, участвующих в деле.

Лица, участвующие в деле и присутствовавшие в зале судебного заседания до объявления перерыва, считаются надлежащим образом извещенными о времени и месте судебного заседания, и их неявка в судебное заседание после окончания перерыва не является препятствием для его продолжения.

#### Отложение рассмотрения дела. Приостановление производства по делу

Отложение судебного разбирательства (ст. 158 АПК РФ) - процессуальная форма окончания судебного заседания путем перенесения судебного разбирательства на более поздний срок.

Основания отложения судебного разбирательства названы в ч. 1 ст. 158, ст. ст. 156, 157 АПК РФ и др.

Арбитражный суд откладывает судебное разбирательство в случае:

- неявки в судебное заседание лица, участвующего в деле, если в отношении этого лица у суда отсутствуют сведения об извещении его о времени и месте судебного разбирательства;

- если заявлено ходатайство обеими сторонами в случае их обращения за содействием к суду или посреднику в целях урегулирования спора;

- если лицо, участвующее в деле и извещенное надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, заявило ходатайство об отложении судебного разбирательства с обоснованием причины неявки в судебное заседание и арбитражный суд признает причины неявки уважительными;

- если заявлено ходатайство лица, участвующего в деле, в связи с неявкой в судебное заседание его представителя по уважительной причине;

- если арбитражный суд признает, что судебное разбирательство не может быть произведено в данном судебном заседании, в том числе вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, других участников арбитражного процесса, а также при удовлетворении ходатайства стороны об отложении судебного разбирательства в связи с необходимостью представления ею дополнительных доказательств при совершении иных процессуальных действий.

Отложение возможно даже при назначении экспертизы, если срок ее проведения не превышает одного месяца. В силу АПК РФ назначение экспертизы является факультативным основанием для приостановления производства по делу, вследствие чего может быть использована и другая форма временной остановки судебного заседания.

При отложении судебного разбирательства арбитражный суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Показания этих

свидетелей оглашаются в новом судебном заседании. Повторный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание производится только в случаях необходимости.

Судебное разбирательство может быть отложено на срок не более чем на один месяц.

Об отложении судебного разбирательства арбитражный суд выносит определение.

О времени и месте нового судебного заседания арбитражный суд извещает лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса. Лица, явившиеся в судебное заседание, извещаются о времени и месте нового заседания непосредственно в судебном заседании под расписку в протоколе судебного заседания.

Судебное разбирательство в новом судебном заседании возобновляется с того момента, с которого оно было отложено. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до отложения судебного разбирательства, не производится.

#### 10.5. Особенности приостановления производства по делу

Приостановление производства по делу представляет собой прекращение процессуальных действий на неопределенный срок, поскольку неизвестно, когда будут устранены причины, препятствующие рассмотрению дела <20>.

-----  
<20> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. Г.А. Жилина. М.: ООО "ТК Велби", 2003.

Основания приостановления производства по делу подразделяются на обязательные (ст. 143 АПК РФ) и факультативные (ст. 144 АПК РФ). Перечень оснований является исчерпывающим, несмотря на то что конструкция ч. 2 ст. 143 АПК РФ позволяет говорить о расширенном понимании оснований приостановления: данное расширение происходит только за счет случаев, прямо установленных федеральным законом. В связи с этим можно сказать, что основания приостановления производства по делу сформулированы в федеральном законодательстве исчерпывающе.

Арбитражный суд обязан приостановить производство по делу в случае:

- невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом РФ, конституционным (уставным) судом субъекта РФ, судом общей юрисдикции, арбитражным судом - производство приостанавливается до вступления в законную силу судебного акта соответствующего суда;

- пребывания гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных Сил РФ или ходатайства гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил РФ - производство приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу.

Таким образом, для приостановления производства по делу, если в действующей части находится гражданин-ответчик, достаточно наличия этого факта; если в действующей части находится гражданин-истец, производство по делу приостанавливается только при поступлении от него соответствующего ходатайства;

- смерти гражданина, являющегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство - производство приостанавливается до определения правопреемника лица, участвующего в деле, или назначения недееспособному лицу представителя.

Например, арбитражный суд рассматривает дело по иску коммерческого банка к индивидуальному предпринимателю о взыскании задолженности по кредитному договору, при этом истец просит обратить взыскание на недвижимое имущество ответчика, заложенное по договору залога. При рассмотрении дела выяснилось, что ответчик умер, но его наследники наследство еще не приняли, поскольку не прошел срок, установленный гражданским законодательством для принятия наследства. В таком случае

арбитражный суд обязан приостановить производство по делу до истечения срока принятия наследства, так как в случае удовлетворения иска решение по делу затрагивает права и интересы будущих собственников;

- утраты гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности - производство приостанавливается до определения правопреемника лица, участвующего в деле, или назначения недееспособному лицу представителя.

Приостановление производства по делу по данному основанию производится арбитражным судом на основании решения суда общей юрисдикции, вынесенного в соответствии со ст. ст. 29 и 30 ГК РФ. Арбитражный процесс в этом случае приостанавливается до назначения недееспособному гражданину законного представителя: опекуна или попечителя;

- если арбитражный суд в ходе рассмотрения дела придет к выводу о том, что закон (который подлежит применению) не соответствует Конституции РФ - производство приостанавливается до вступления в законную силу судебного акта соответствующего суда;

- признания гражданина (выступающего стороной по делу) безвестно отсутствующим.

Арбитражный суд вправе приостановить производство по делу в случае:

- назначения арбитражным судом экспертизы - производство приостанавливается до истечения срока, установленного арбитражным судом. Данное основание включено в состав факультативных в связи с тем, что иногда для проведения экспертизы требуется значительный срок, превышающий срок рассмотрения дела и срок отложения судебного разбирательства. Определение о приостановлении производства по делу, как правило, совмещается с определением о назначении экспертизы, в связи с чем в нем указывается лицо, которому поручено проведение экспертизы, перечень вопросов, по которым эксперт должен дать заключение;

- реорганизации организации, являющейся лицом, участвующим в деле, - производство приостанавливается до определения правопреемника лица, участвующего в деле, или назначения недееспособному лицу представителя. В соответствии со ст. ст. 58, 59 ГК РФ при реорганизации юридических лиц сохраняется правопреемство от юридического лица - правопреемника. В соответствии со ст. 48 АПК РФ, в случае выбытия одной из сторон в спорном или установленном правоотношении в результате реорганизации, арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником. Поскольку процесс реорганизации может продолжаться достаточно длительное, точно неопределенное время, целью приостановления производства по делу по этому основанию является вступление в арбитражный процесс, после завершения реорганизации надлежащей стороны, к которой перешли права и обязанности выбывшей стороны, универсального или сингулярного правопреемника;

- привлечения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, для выполнения государственной обязанности - производство приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу. Данная норма направлена на защиту процессуальных прав гражданина, который в связи с привлечением его к выполнению государственной обязанности, носящей для него обязательный характер, к примеру призыва на действительную службу в Вооруженные Силы, не имеет возможности защитить свои интересы в арбитражном суде;

- нахождения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, в лечебном учреждении или длительной служебной командировке - производство приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу. Данная норма, так же как и предыдущая, направлена на защиту интересов участников процесса - граждан, которые в силу объективных обстоятельств не могут защитить свои права в суде. Доказательствами, подтверждающими обстоятельства,

препятствующие разбирательству, являются документы соответствующего лечебного учреждения или организации, направившей гражданина в командировку;

- рассмотрения международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела - производство приостанавливается до вступления в законную силу судебного акта соответствующего суда. Фактически это основание приостановления аналогично указанному в п. 1 ч. 1 ст. 143 АПК РФ. Отнесено оно к факультативным, поскольку решение иностранного или международного суда будет являться обязательным для арбитражного суда только в случае признания его в установленном АПК РФ порядке. Поскольку неизвестно, будет ли признано это решение в дальнейшем арбитражном судом, АПК РФ предоставляет арбитражному суду самому решить вопрос о возможности приостановления (проверив компетенцию международного или иностранного суда и возможность применения их решений на территории РФ) производства по делу, не обязывая его делать это.

Процессуальные последствия приостановления производства по делу:

1) по приостановленному делу нельзя совершать какие бы то ни было процессуальные действия (обеспечивать иск, рассматривать ходатайства и проч.);

2) приостанавливается течение всех неистекших процессуальных сроков;

3) для возобновления производства по делу необходимо заявление лиц, участвующих в деле, или инициатива суда после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление. До устранения обстоятельств, вызвавших приостановление производства по делу, производство может быть возобновлено по заявлению лица, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено (ст. 146 АПК РФ);

4) возобновленное производство начинается сначала.

Арбитражный суд возобновляет производство по делу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, либо до их устранения по заявлению лица, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено. АПК РФ не устанавливает порядок проведения судебного заседания после возобновления производства по делу. Можно предположить, что судебное заседание в этом случае начинается сначала, за исключением случаев, когда лица, участвующие в деле, ходатайствуют о проведении разбирательства с того момента, на котором оно было прервано (например, если приостановлено производство было в течение непродолжительного времени и участники процесса не успели "забыть" суть исследованных доказательств и установленных обстоятельств).

О приостановлении производства по делу, его возобновлении или об отказе в возобновлении арбитражный суд выносит определение, копии которого направляются лицам, участвующим в деле.

Определение арбитражного суда о приостановлении производства по делу, об отказе в возобновлении производства по делу может быть обжаловано.

#### 10.6. Окончание производства по делу без вынесения судебного решения

Ряд причин могут являться основаниями, исключающими дальнейшее рассмотрение дела по существу. Процессуальное законодательство предусматривает две формы окончания рассмотрения дела в арбитражном суде без вынесения решения по существу: оставление иска без рассмотрения и прекращение производства по делу.

Оставление искового заявления без рассмотрения (ч. 3 ст. 149 АПК РФ) не лишает истца права вновь обратиться в арбитражный суд с заявлением в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения.

В отличие от прекращения производства по делу, основания оставления заявления без рассмотрения - это устранимые обстоятельства, которые связаны с нарушениями условий реализации права на обращение в суд.

Основания для оставления искового заявления без рассмотрения:

- в производстве арбитражного суда, суда общей юрисдикции, третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором;
- при рассмотрении заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, выясняется, что возник спор о праве;
- заявлено требование, которое в соответствии с федеральным законом должно быть рассмотрено в деле о банкротстве;
- имеется соглашение сторон о рассмотрении данного спора третейским судом, если любая из сторон не позднее дня представления своего первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;
- стороны заключили соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда во время судебного разбирательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если любая из сторон заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;
- исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано.

В случае оставления искового заявления без рассмотрения производство по делу заканчивается вынесением определения, копии которого направляются лицам, участвующим в деле.

В определении арбитражный суд указывает основания для оставления искового заявления без рассмотрения, а также решает вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Определение арбитражного суда об оставлении искового заявления без рассмотрения может быть обжаловано.

Прекращение производства по делу означает окончание рассмотрения дела без вынесения решения по существу спора, вследствие обнаружения обстоятельств, делающих невозможным или нецелесообразным дальнейшее производство данного дела в арбитражном суде.

При прекращении производства по делу повторное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Основаниями прекращения производства выступает наличие неисправимых обстоятельств, исчерпывающе перечисленных в ст. 150 АПК РФ:

- 1) отсутствие у истца (заявителя) права на предъявление иска (заявления) - п. п. 1 - 3, 7 ч. 1 ст. 150 АПК РФ;
- 2) ликвидация спора (п. п. 4 - 6 ч. 1, ч. 2 ст. 150 АПК РФ).

О прекращении производства по делу арбитражный суд выносит определение, копии которого направляются лицам, участвующим в деле.

В определении арбитражный суд указывает основания для прекращения производства по делу, а также разрешает вопросы о возврате государственной пошлины из федерального бюджета и распределении между сторонами судебных расходов.

Определение арбитражного суда о прекращении производства по делу может быть обжаловано.

10.7. Примириательные процедуры: понятие, виды.  
Порядок заключения и утверждения мирового соглашения  
в арбитражном процессе

Арбитражный суд принимает меры для примирения сторон, содействует им в урегулировании спора.

Цель примириательных процедур: урегулировать спор на основе добровольного волеизъявления самих сторон.

Виды примириательных процедур: переговоры; претензионный порядок разрешения споров; посредничество; отказ от иска; признание иска; мировое соглашение.

Посредничество - примириательная процедура, не подлежащая принудительному исполнению, направленная на урегулирование правового спора и выработку взаимоприемлемого решения самими сторонами с участием третьей стороны (посредника).

Этапы развития процедуры посредничества:

- заключение соглашения об урегулировании правового конфликта с помощью посредника;
- изучение посредником представленных материалов, уяснение сути спора между сторонами;
- выяснение позиций каждой стороны по спорным вопросам;
- определение спорных проблем и разработка плана их разрешения;
- поиск взаимоприемлемого, совместно со сторонами, решения спорных проблем и пути его реализации;
- оформление достигнутого соглашения; содействие исполнению достигнутого соглашения <21>.

-----  
<21> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ООО "Городец-Издат", 2003.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами:

- на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного акта;
- по любому делу, если иное не предусмотрено АПК РФ и иным федеральным законом;
- если не нарушает права и законные интересы других лиц и не противоречит закону.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями при наличии у них полномочий на заключение мирового соглашения, специально предусмотренных в доверенности или ином документе, подтверждающих полномочия представителя.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, о размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой.

Мировое соглашение может содержать условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие федеральному закону.

Мировое соглашение составляется и подписывается в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение; один из этих экземпляров приобщается арбитражным судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела.

Утверждение и исполнение мирового соглашения

АПК РФ установлены следующие правила утверждения мирового соглашения:

1) мировое соглашение утверждается арбитражным судом, в производстве которого находится дело: соответственно судом первой, апелляционной и кассационной инстанций. Только судом первой инстанции утверждается мировое соглашение, заключенное в процессе исполнения судебного акта. Причем вопрос об утверждении мирового соглашения, заключаемого в процессе исполнения судебного акта, рассматривается арбитражным судом в срок, не превышающий месяца со дня поступления в суд заявления о его утверждении;

2) вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается только в судебном заседании: предварительном, основном или специально назначенном для разрешения этого вопроса. В отсутствие сторон вопрос об утверждении мирового соглашения может быть рассмотрен только в случае, если от них поступило заявление о рассмотрении этого вопроса в их отсутствие;

3) утверждению арбитражным судом подлежит только то мировое соглашение, условия которого не противоречат законодательству и не нарушают права и законные интересы других лиц. Так, например, не может быть утверждено мировое соглашение, содержанием которого является передача ответчиком - юридическим лицом имущества истцу, если сделка по передаче имущества относится, в соответствии с корпоративным законодательством, к крупной или в отношении которой имеется заинтересованность, при отсутствии доказательств соблюдения руководителем ответчика порядка совершения такой сделки, установленного законодательством и учредительными документами ответчика;

4) по результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение: об отказе в утверждении мирового соглашения и рассмотрении спора по существу либо об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу на основании ч. 2 ст. 150 АПК РФ. В литературе высказывалось мнение, что определение о прекращении производства по делу должно выноситься в виде отдельного от определения об утверждении мирового соглашения акта. Не оспаривая возможность такого толкования закона, можно отметить, что на практике оба определения, как правило, совмещаются в одном акте;

5) определение об отказе в утверждении мирового соглашения обжалуется в общем порядке. Определения о прекращении производства по делу в связи с утверждением арбитражным судом мирового соглашения в подавляющем большинстве случаев не обжалуются, ведь мировое соглашение является плодом взаимных усилий и воли сторон. Тем не менее АПК РФ предоставляет возможность их обжалования: определение может быть обжаловано третьими лицами, прокурором, если он участвует в деле, и сторонами, например, в случае изменения их позиции.

Определение об утверждении мирового соглашения подлежит немедленному исполнению, поэтому не может быть обжаловано в апелляционной инстанции, оно подлежит обжалованию в течение месяца со дня вынесения в арбитражный суд кассационной инстанции;

6) в определении об утверждении мирового соглашения обязательно должно быть указано о распределении между сторонами судебных расходов. В основном судебные расходы распределяются между сторонами в соответствии с условиями достигнутого ими соглашения. При отсутствии такого соглашения - распределяются судом в соответствии с правилами, установленными ст. 110 АПК РФ.

Если мировое соглашение заключено до вынесения арбитражным судом решения, в целях стимулирования сторон на окончание дела миром АПК РФ (ч. 7 ст. 141) предусматривает обязанность суда возратить истцу из федерального бюджета половину уплаченной им государственной пошлины;

7) исполнение мирового соглашения производится сторонами в самостоятельном порядке на добровольной основе. В случае уклонения обязанного лица от исполнения условий мирового соглашения взыскатель обращается в арбитражный суд с ходатайством о выдаче исполнительного листа и исполнение мирового соглашения производится в принудительном порядке, по общим правилам исполнения решения.

По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение.

Арбитражный суд не утверждает мировое соглашение, если:

- оно противоречит закону;
- нарушает права и законные интересы других лиц.

В определении арбитражного суда указывается на:

- утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения;
- условия мирового соглашения;
- возвращение истцу из федерального бюджета половины уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда;
- распределение судебных расходов.

Определение об утверждении мирового соглашения подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения.

Об отказе в утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и в сроки, которые предусмотрены этим соглашением.

Мировое соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

#### 10.8. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства

Упрощенный порядок разбирательства и разрешения дел в российское арбитражное судопроизводство введен впервые АПК РФ 2002 г. Условия применения такого порядка, его юридические особенности регламентированы в главе 29 АПК РФ. Критерии допустимости упрощенного порядка рассмотрения арбитражных дел можно определить путем анализа содержания ст. 226 и ст. 227 АПК РФ и сопоставления составляющих их конкретных норм.

Согласно части 1 статьи 228 АПК РФ к упрощенному производству применимы общие правила искового процесса. Однако дела рассматриваются с особенностями, установленными в гл. 29 АПК РФ.

Условия рассмотрения дел в порядке упрощенного производства:

- требования истца носят бесспорный характер;
- признаются ответчиком;
- иск заявлен на незначительную сумму.

Дело рассматривается в порядке упрощенного производства:

- по ходатайству истца при отсутствии возражений ответчика;
- по предложению арбитражного суда при согласии сторон.

В порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены дела:

- об имущественных требованиях, основанных на документах, подтверждающих задолженность по оплате за потребленные электрическую энергию, газ, воду, за отопление, услуги связи, по арендной плате и другим расходам, связанным с эксплуатацией помещений, используемых в целях осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;

- по искам, основанным на представленных истцом документах, устанавливающих имущественные обязательства ответчика, которые ответчиком признаются, но не выполняются;

- по искам юридических лиц на сумму до двухсот установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда; по искам индивидуальных предпринимателей на сумму до двадцати установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

- по другим требованиям при наличии условий, предусмотренных АПК РФ.

Дела упрощенного производства рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства единолично судьей в срок, не превышающий месяца со дня поступления искового заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

В определении о принятии искового заявления к производству арбитражный суд указывает на возможность рассмотрения дела в порядке упрощенного производства и устанавливает пятнадцатидневный срок для представления сторонами возражений в отношении рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, а также для представления отзыва на заявленные требования или других доказательств.

Судебное заседание проводится без вызова сторон.

Суд исследует в судебном заседании: письменные доказательства; отзыв, объяснения по существу заявленных требований, представленные в письменной форме; другие документы.

Арбитражный суд выносит определение о рассмотрении дела по общим правилам искового производства, если:

- должник возражает в отношении заявленных требований;

- сторона возражает в отношении рассмотрения дела в порядке упрощенного производства.

Решение по результатам рассмотрения дела в порядке упрощенного производства может быть принято только в том случае, если должник не представил возражений по существу заявленных требований в установленный судом срок.

Копия решения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его принятия.

Решение может быть обжаловано в срок, не превышающий месяца со дня его принятия, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

## **Глава 11. АКТЫ АРБИТРАЖНОГО СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

### **11.1. Понятие и виды актов арбитражных судов**

Арбитражный суд - орган судебной власти, наделенный властными полномочиями по применению норм материального и процессуального права для разрешения дела по существу.

Властная деятельность арбитражного суда реализуется в форме судебных актов: решений, определений, постановлений.

Арбитражные суды, рассматривающие дела в качестве суда первой инстанции, выносят решения либо определения.

Арбитражные суды, рассматривающие дела в апелляционном, кассационном порядке, а также в порядке надзора, выносят постановления.

Решение арбитражного суда - это такой акт суда первой инстанции, которым суд на основании достоверно установленных при судебном разбирательстве фактов в строгом соответствии с нормами процессуального и материального права разрешает дело по существу, т.е. удовлетворяет иск либо заявление полностью или частично или отказывает в их удовлетворении.

Определение арбитражного суда - это судебный акт, который не разрешает спор по существу, за исключением определения об утверждении мирового соглашения.

Определения арбитражного суда разрешают отдельные вопросы, возникающие в процессе рассмотрения дела, его появления, движения и прекращения <22>.

-----  
<22> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ООО "Городец-Издат", 2003.

Постановление арбитражного суда - это судебный акт, выносимый по результатам рассмотрения жалоб и заявлений заинтересованных лиц.

## 11.2. Сущность, значение, порядок вынесения решения арбитражного суда

Решение арбитражного суда - основной акт правосудия, которым от имени государства дело разрешается по существу.

Признаки решения:

1) это акт органа судебной власти;  
2) это правоприменительный акт, содержащий в себе одновременно приказ и подтверждение; приказ - проявление властного характера решения арбитражного суда; подтверждение - отражение устранения арбитражным судом спора о праве и констатации наличия материально-правовых отношений, субъективных прав и обязанностей;

3) это процессуальный акт - документ, который выносится в определенной форме и в определенном законом порядке, имеющий указанные в законе содержание и реквизиты.

Значение решения арбитражного суда:

- решение прекращает спор о праве ввиду его рассмотрения по существу и завершает судопроизводство по делу;
- решение восстанавливает законность, нарушенную одной из сторон, упорядочивает отношения гражданского оборота;
- решение осуществляет профилактические функции правосудия;
- решения Высшего Арбитражного Суда РФ имеют значение судебного прецедента, ориентирующего правоприменительную, а в ряде случаев и нормотворческую практику.

### Порядок принятия решения

Решение принимается именем Российской Федерации (ст. 167 АПК РФ). Решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. В совещательной комнате могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело.

Судьи арбитражного суда не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей.

При принятии решения арбитражный суд:

- оценивает доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений;
- определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие обстоятельства не установлены;
- какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу;
- устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле;
- решает, подлежит ли иск удовлетворению;

- решает вопросы о сохранении действия мер по обеспечению иска или об отмене обеспечения иска либо об обеспечении исполнения решения;
- устанавливает порядок и срок исполнения решения;
- определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств;
- распределяет судебные расходы;
- решает иные вопросы, возникшие в ходе судебного разбирательства.

Решение арбитражного суда объявляется председательствующим в том судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения арбитражного суда.

При этом в судебном заседании может быть объявлена только резолютивная часть принятого решения. В этом случае арбитражный суд объявляет, когда будет изготовлено решение в полном объеме и разъясняет порядок доведения его до сведения лиц, участвующих в деле.

Изготовление решения в полном объеме осуществляется в срок, не превышающий пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Объявленная резолютивная часть решения подписывается всеми судьями, участвовавшими в рассмотрении дела и принятии решения, и приобщается к делу (ч. 2 ст. 176 АПК РФ).

Председательствующий в судебном заседании после объявления решения разъясняет порядок его обжалования.

Арбитражный суд направляет копии решения лицам, участвующим в деле (в случаях, указанных в законе, и иным лицам), в пятидневный срок со дня принятия решения заказным письмом с уведомлением о вручении или вручает им под расписку.

### 11.3. Основные требования к решению арбитражного суда

Решение арбитражного суда как правоприменительный акт и одновременно акт органа судебной власти должно соответствовать определенным требованиям, указанным в законе.

Принимаемые арбитражным судом решения должны быть в соответствии с положениями (ч. 3 ст. 15 АПК РФ) законными, обоснованными и мотивированными.

Законность арбитражного решения - это соблюдение норм процессуального права, в необходимых случаях в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к спорному материальному правоотношению.

Законность с точки зрения соответствия решения арбитражного суда нормам процессуального права - соблюдение регламента вынесения судебного решения и наличие необходимых реквизитов в соответствии с АПК РФ.

Если в отношении вопроса, подлежащего разрешению арбитражным судом при рассмотрении конкретного дела, имеются несколько законодательных и иных нормативных актов, по различному его разрешающих, арбитражный суд должен исходить из установленной Конституцией РФ, законом и иным актом иерархии нормативных актов.

Арбитражный суд не вправе сослаться в решении как на незарегистрированные, так и на неопубликованные акты федеральных органов исполнительной власти.

Решение является обоснованным, если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, выясненные в судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов арбитражного суда об установленных им обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Обоснованность судебного решения заключается в:

- правильном определении всех обстоятельств, имеющих значение для дела, т.е. предмета доказывания;
- доказанности этих обстоятельств;

- соответствии выводов суда установленным обстоятельствам.

Обоснованность судебного акта предполагает и приведение в нем соответствующих мотивов.

Выделяются и другие требования к решению арбитражного суда:

- определенность - арбитражный суд должен дать определенный и четкий ответ на спорное требование. Решение арбитражного суда не должно оставить места для других споров;

- безусловность - недопустимо вынесение решения, исполнение которого будет зависеть от наступления или ненаступления какого-либо действия или события. Например, нельзя вынести решение об освобождении ответчиком занимаемого им нежилого помещения с условием предоставления ему нового в какой-либо срок. Исполнение такого решения будет поставлено в зависимость от условия предоставления нового помещения ответчику, что недопустимо;

- недопустимо также вынесение решений арбитражного суда, содержащих альтернативные варианты поведения истца в процессе его исполнения.

Довольно часто нормы права содержат альтернативные элементы: гипотезу, диспозицию или санкцию, позволяющую выбрать несколько вариантов поведения.

Например, кредитор в гражданско-правовом обязательстве всегда имеет альтернативу в выборе способов защиты: он имеет право потребовать исполнения обязательств в натуре и взыскать долг. В таком случае нельзя вынести решение, предусматривающее одновременно обязательство ответчика, к примеру, поставить товар и взыскать долг (например, денежные средства, уплаченные в качестве предварительной оплаты). При наличии альтернативы истец должен определиться со своими требованиями и в решении арбитражного суда должен быть сформулирован вполне определенно один из вариантов защиты права. Если же в стадии исполнения взыскатель придет к выводу о необходимости выбора другой из имеющихся альтернатив, то здесь надо либо изменить способ исполнения (если решение имеет факультативный характер, о чем идет речь далее), либо предъявлять иск с новым требованием (основания здесь совпадают), либо заключать мировое соглашение с должником на условиях, отличных от решения арбитражного суда.

Допустимо вынесение факультативных решений, допускающих изменение способа и порядка исполнения решения.

Например, арбитражный суд вынес решение о передаче ответчиком каких-либо вещей, предметов истцу. У ответчика данной вещи не оказалось. Согласно ст. 171 АПК РФ при присуждении имущества арбитражный суд указывает как наименование подлежащего передаче имущества, место нахождения, так и его стоимость. Поэтому в порядке, установленном ст. 324 АПК РФ, арбитражным судом может быть разрешен вопрос об изменении способа и порядка исполнения решения, происходит замена основного способа исполнения факультативным;

- полнота решения арбитражного суда - решение должно быть вынесено по всем требованиям, заявленным истцом, должны быть даны ответы на все вопросы, в том числе точно определен размер присужденного.

#### 11.4. Содержание решения арбитражного суда

Решение арбитражного суда состоит из вводной части (соответствует подготовительной стадии заседания), описательной (исследованию доказательств и выяснению обстоятельств), мотивировочной (судебным прениям и окончанию рассмотрения дела) и резолютивной (принятию решения).

Вводная часть решения должна содержать наименование судебного акта, решение, указание на то, что он принят именем Российской Федерации, наименование арбитражного суда, принявшего решение (название субъекта РФ или Высшего

Арбитражного Суда РФ, когда он принимает решение по первой инстанции), состав суда (фамилии и инициалы судей), номер дела, дату и место принятия решения (если заседание проводилось с выездом в другой населенный пункт, указывается наименование этого пункта, а не места официального расположения суда), предмет спора (т.е. краткое наименование требований), наименование лиц, участвующих в деле, фамилии и инициалы присутствовавших в заседании лиц с указанием их полномочий (номеров и дат доверенностей, ордеров, приказов, контрактов, протоколов собраний и т.п.).

В описательной части решения в краткой форме указываются суть исковых или иных требований, возражений ответчика, объяснений третьих и иных лиц, содержание заявлений и ходатайств, заявленных и рассмотренных в ходе судебного разбирательства, результаты их рассмотрения судом с указанием причин, по которым они удовлетворены или отклонены.

Основным назначением мотивировочной части решения является описание мотивов принятия решения, т.е. тех аргументов, которые объясняют, почему суд принял именно такое решение. Мотивы (или причины) принятия решения объясняются в той логической последовательности, в которой принималось решение. В частности, в мотивировочной части указываются:

1) установленные фактические обстоятельства, т.е. факты материально-правового порядка, составляющие основу правовых отношений сторон и характеризующие их в динамике. Помимо материально-правовых фактов суд может указать в решении и на процессуальные факты, например касающиеся существа спора. Иногда большое значение для рассмотрения дела имеет установление правового статуса стороны (например, обладал ли истец правами юридического лица, вступая в спорные отношения с ответчиком). Если суд считает какие-то обстоятельства не установленными, в решении должны быть объяснены причины, по которым суд пришел к таким выводам;

2) доказательства, которые легли в основу выводов суда по установлению обстоятельств, с обоснованием своей аргументации в пользу их принятия в отношении доказательств, доводов и возражений лиц, участвующих в деле, которые суд отверг, указываются причины, по которым они не приняты;

3) те нормы законов и иных нормативных правовых актов, которыми руководствовался суд при принятии решения. Если в мотивировочной части решения суд ограничится описанием фактических обстоятельств и оценкой доказательств, своими выводами и аргументами в их пользу, решение не может считаться мотивированным. Если суд не применил какие-либо законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле, он должен указать мотивы (причины) этого. При этом, даже удовлетворяя иск, суд может квалифицировать отношения сторон совсем иначе, чем истец.

Важность указания в решении на законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения, подтверждается еще и тем, что отсутствие такого указания может быть расценено судом апелляционной или кассационной инстанции как неприменение закона, что является основанием для отмены решения (ч. 2 ст. 270 и ч. 2 ст. 288 АПК РФ).

В мотивировочной части решения суд должен аргументировать свои выводы, касающиеся распределения между сторонами судебных расходов, обеспечения исполнения решения или отказа в обеспечении, порядка исполнения решения, отличного от общепринятого, и др.

В соответствии с ч. 3 ст. 49 АПК РФ ответчик вправе признать иск полностью или частично. Если признание иска выражает действительную волю ответчика, не противоречит закону и не нарушает права и интересы других лиц, оно принимается судом, а стороны освобождаются от доказывания фактических обстоятельств. В таком случае АПК РФ освобождает и суд от необходимости обоснования решения, которым иск

удовлетворяется: в мотивировочной части решения указывается только на признание иска ответчиком и принятие признания судом.

Резолютивная часть решения должна содержать:

- выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований;
- указание на распределение между сторонами судебных расходов;
- срок и порядок обжалования решения;
- при полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков - денежная сумма, подлежащая взысканию в результате зачета;
- в необходимых случаях - порядок исполнения решения или меры по обеспечению его исполнения.

В зависимости от вида судебного решения в резолютивной части указывается (ст. ст. 171 - 175 АПК РФ) следующее:

1) решение о взыскании денежных средств и присуждении имущества:

- при удовлетворении требования о взыскании денежных средств - общий размер подлежащих взысканию денежных сумм с отдельным определением основной задолженности, убытков, неустойки (штрафа, пеней) и процентов;

- при присуждении имущества - наименование имущества, подлежащего передаче истцу, его стоимость и место нахождения. Данное правило дает возможность, при отсутствии у должника имущества в натуре, определить его действительную стоимость в рамках исполнительного производства, тем самым облегчая совершение исполнительных действий;

2) решение о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа:

- при удовлетворении требования относительно спора о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, в том числе на основании исполнительной надписи нотариуса, - наименование, номер, дату выдачи документа, не подлежащего исполнению, и денежную сумму, не подлежащую списанию;

3) решение о заключении или об изменении договора:

- по спору, возникшему при заключении или изменении договора, - вывод арбитражного суда по каждому спорному условию договора;

- по спору о понуждении заключить договор - условия, на которых стороны обязаны заключить договор;

4) решение, обязывающее ответчика совершить определенные действия:

- при принятии решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные со взысканием денежных средств или с передачей имущества, арбитражный суд - лицо, обязанное совершить эти действия, а также место и срок их совершения. При этом суд может указать руководителя организации или иное лицо (если ответчиком является юридическое лицо), на которых возлагается исполнение такого решения. При необходимости суд может указать, что если ответчик не исполнит решение, то истец вправе совершить соответствующие действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов;

- при принятии решения, обязывающего организацию совершить определенные действия, не связанные со взысканием денежных средств или с передачей имущества, - руководитель или иное лицо, на которых возлагается исполнение решения, а также срок исполнения;

- арбитражный суд может указать в решении, что истец вправе осуществить соответствующие действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов в случае, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока;

5) решение в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков:

- при принятии решения в пользу нескольких истцов - в какой части (доле) оно относится к каждому из них, или что право требования является солидарным. Например, несколькими истцами может быть предъявлен иск о признании права общей собственности на имущество. Если они требуют признания за ними права на общую долевую собственность, в решении указывается размер доли каждого (в процентах, метрах и прочих единицах), если же удовлетворяется иск о признании права общей совместной собственности, суд указывает о солидарном характере права;

- при принятии решения против нескольких ответчиков - в какой части (доле) каждый из ответчиков должен выполнить решение, или о солидарности их ответственности.

#### 11.5. Законная сила решения арбитражного суда

Законная сила судебного решения - это совокупность его правовых свойств, состоящих в неопровержимости, исключительности, преюдициальности и исполнимости.

Неопровержимость - это свойство судебного решения, в силу которого оно вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование.

Если к жалобе приложено ходатайство о восстановлении пропущенного срока, то суд апелляционной инстанции, при наличии уважительных причин, может восстановить пропущенный срок. В этом случае решение утрачивает свойства законной силы и дело принимается к производству судом апелляционной инстанции.

Решения арбитражного суда:

- не вступившее в законную силу может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции;

- вступившее в законную силу, за исключением решения Высшего Арбитражного Суда РФ, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Исключительность судебного решения означает недопустимость вторичного обращения в арбитражный суд с заявлением тех же исковых требований, на том же основании, что и при первоначальном рассмотрении дела, спор по которому разрешен вступившим в законную силу решением. Возбуждение, разбирательство и разрешение арбитражным судом дела по тождественному иску не допускаются.

Преюдициальность - свойство решения, в силу которого факты и правоотношения, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не могут подвергаться сомнению и вторичному исследованию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Исполнимость решения арбитражного суда означает возможность принудительного его осуществления.

Обязательность решения - это правило, в силу которого решение арбитражного суда является обязательным для всех государственных органов, органов управления, должностных лиц и граждан и подлежит исполнению на всей территории РФ <23>.

-----  
<23> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. Г.А. Жилина. М.: ООО "ТК Велби", 2003.

Вступление в законную силу решения:

- решение арбитражного суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции;

- решения Высшего Арбитражного Суда РФ и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия;

- решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта вступает в законную силу немедленно после его принятия;
- решение по делу о привлечении к административной ответственности вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба;
- решение арбитражного суда по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба;
- решения арбитражного суда по другим делам вступают в законную силу в сроки и в порядке, которые установлены федеральным законом.

Порядок исполнения решений установлен статьей 182 АПК РФ.

Как правило, судебные решения исполняются после вступления в законную силу. Указанная статья предусматривает случаи, когда судебное решение исполняется до его вступления в законную силу. Институт немедленного исполнения решений имеет очень важное значение. Существует два вида немедленного исполнения: обязательное и необязательное.

Обязательное немедленное исполнение предусмотрено ч. 2 ст. 182 АПК РФ, в соответствии с которой суд обращает решение к немедленному исполнению в силу закона, не обсуждая вопрос о его целесообразности (решения арбитражного суда по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, а также решения по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) указанных органов).

Необязательное (факультативное) немедленное исполнение установлено ч. 3 ст. 182 АПК РФ, согласно которой суд обращает решение к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделает исполнение решения невозможным. Обязательным условием в этом случае является обеспечение истцом поворота исполнения решения, то есть приведения сторон в первоначальное положение в случае отмены решения (ст. 325 АПК РФ).

Немедленное исполнение решения необходимо отличать от немедленного вступления решения в законную силу (ст. 180 АПК РФ). Обращенное к немедленному исполнению судебное решение может быть обжаловано в апелляционном порядке; вступившее в законную силу судебное решение обжалуется только в кассационном порядке. Так, решения по делам об оспаривании нормативных актов вступают в законную силу немедленно после их принятия и, следовательно, в апелляционном порядке не могут быть обжалованы; решения об оспаривании ненормативных актов могут быть обжалованы в апелляционном порядке, но исполняются немедленно после их принятия.

Немедленное исполнение решения допускается при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения суда (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

Вопрос об обращении решения к немедленному исполнению рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, их неявка не является препятствием для разрешения вопроса о немедленном исполнении решения арбитражного суда.

По результатам рассмотрения вопроса об обращении решения к немедленному исполнению арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Определение об обращении решения к немедленному исполнению подлежит немедленному исполнению. Обжалование определения не приостанавливает его исполнения.

#### 11.6. Исправление недостатков решения арбитражного суда

По общему правилу арбитражный суд, вынесший решение, не вправе изменить его содержание. Устранение ошибок в вынесенном и оглашенном решении может производиться только вышестоящими арбитражными судами. Право исправления собственных ошибок и пробелов, связанных с недостаточным исследованием материалов дела, у арбитражного суда сохраняется до оглашения решения.

Способы устранения недостатков решения:

- вынесение дополнительного решения (ст. 178 АПК РФ);
- разъяснение решения арбитражного суда (ч. ч. 1, 2 ст. 179 АПК РФ);
- исправление опечаток, опечаток и арифметических ошибок (ч. 3 ст. 179 АПК РФ).

Арбитражный суд, принявший решение, до вступления этого решения в законную силу по своей инициативе или по заявлению лица, участвующего в деле, вправе принять дополнительное решение в случае, если:

- по какому-либо требованию, в отношении которого лица, участвующие в деле, представили доказательства, судом не было принято решение;
- суд, разрешив вопрос о праве, не указал в решении размер присужденной денежной суммы, подлежащее передаче имущество или не указал действия, которые обязан совершить ответчик;
- судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии арбитражным судом дополнительного решения разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, их неявка не препятствует рассмотрению вопроса о принятии дополнительного решения.

В случае отказа в принятии дополнительного решения выносится определение.

Дополнительное решение арбитражного суда и определение арбитражного суда об отказе в принятии дополнительного решения могут быть обжалованы.

В случае неясности решения арбитражный суд вправе разъяснить решение без изменения его содержания по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации.

Разъяснение решения допускается, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Арбитражный суд вправе исправить допущенные в решении опечатки, опечатки и арифметические ошибки без изменения его содержания по своей инициативе или по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации.

По вопросам разъяснения решения, исправления опечаток, опечаток, арифметических ошибок арбитражный суд выносит определение в десятидневный срок со дня поступления заявления в суд, которое в соответствии с ч. 4 ст. 179 АПК РФ может быть обжаловано.

#### 11.7. Определения арбитражного суда, их понятие, виды, законная сила

Определения арбитражного суда - это судебные акты, которыми могут оформляться результаты разрешения арбитражным судом вопросов на любом этапе арбитражного процесса.

Основное отличие определений от решений - в определениях не дается ответа по существу заявленных требований.

Определения классифицируют по различным критериям.

По содержанию выделяют:

- подготовительные определения (это определения о принятии заявления к производству, о подготовке дела к производству, истребовании доказательств и т.д.). Цель - создание необходимых условий для защиты нарушенного или оспоренного права;
- пресекательные (преграждающие) определения - те, которые препятствуют возбуждению дела (об отказе в принятии заявления или жалобы, о возвращении заявления или жалобы и т.д.);
- дисциплинирующие определения (о судебных штрафах);
- завершающие (заключительные) определения - которыми завершается производство по делу (об оставлении иска без рассмотрения, о прекращении производства по делу и др.);
- определения по поводу вынесенного судом решения (о разъяснении решения, исправлении в нем опечаток и т.п.);
- связанные с исполнением решения (о повороте исполнения, о выдаче дубликата исполнительного листа и т.д.);
- определения по заявлениям о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.

По субъектам, принимающим определения:

- принимаемые единолично;
- принимаемые коллегиально.

По форме определения:

- выносимые в виде отдельного акта;
- протокольные определения.

По порядку вынесения определения:

- выносимые в совещательной комнате;
- выносимые без удаления в совещательную комнату.

По порядку обжалования определения:

- подлежащие обжалованию отдельно от судебного акта;
- не подлежащие такому обжалованию.

Определение выносится арбитражным судом в письменной форме.

Протокольное определение объявляется устно и заносится в протокол судебного заседания.

В определении должны быть указаны (ст. 185 АПК РФ):

- дата и место вынесения определения;
- наименование арбитражного суда, состав суда, фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания;
- наименование и номер дела;
- наименования лиц, участвующих в деле;
- вопрос, по которому выносится определение;
- мотивы, по которым арбитражный суд пришел к своим выводам, принял или отклонил доводы лиц, участвующих в деле, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты;
- вывод по результатам рассмотрения судом вопроса;
- порядок и срок обжалования определения.

В протокольном определении должны быть указаны вопрос, по которому выносится определение, мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и вывод по результатам рассмотрения вопроса.

Копии определения, вынесенного в виде отдельного судебного акта, в пятидневный срок со дня вынесения определения, направляются лицам, участвующим в деле, и другим заинтересованным лицам заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку.

Определение, вынесенное арбитражным судом, исполняется немедленно, если иное не установлено АПК РФ или арбитражным судом.

Определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в случаях, если:

- законом предусмотрено обжалование этого определения;
- определение препятствует дальнейшему движению дела.

Жалоба на определение может быть подана в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения.

## **Глава 12. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНЫХ И ИНЫХ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### 12.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, в арбитражном процессе

Арбитражные суды рассматривают возникающие из административных и иных публичных правоотношений дела.

1. Об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (гл. 23 АПК РФ).

2. Об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности (гл. 24 АПК РФ).

3. Об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (гл. 25 АПК РФ).

4. О взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания (гл. 26 АПК РФ).

Другие дела, вытекающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Процессуальный порядок рассмотрения перечисленных дел установлен в разделе III АПК РФ.

Выделение в АПК РФ правовых норм, регулирующих производство по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, в самостоятельный раздел свидетельствует о появлении в арбитражном процессе нового вида судопроизводства, несмотря на то что дискуссия по проблеме существования самостоятельного производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, наряду с производствами - исковым и особым, уже длительное время ведется в науке гражданского процесса. В АПК РФ 1992, 1995 гг. лишь перечислялись подведомственные арбитражному суду отдельные категории дел, вытекающие из административных правоотношений (ст. 22 АПК РФ). Эти дела рассматривались по правилам искового производства.

Возбуждение дел данной категории осуществляется не путем подачи иска (искового заявления), а путем обжалования, т.е. подачей жалобы или заявления.

Лица, участвующие в делах, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, именуются не сторонами, а заявителями, лицами, подающими жалобу, лицами, отвечающими по жалобе, заинтересованными лицами.

При рассмотрении данной категории дел, по мнению ученых, выступающих за самостоятельность данного вида судопроизводства, не могут применяться некоторые категории искового производства: увеличение или уменьшение исковых требований, отказ от иска, признание иска, изменение предмета или основания иска (встречная жалоба). Законом предусмотрены сокращенные сроки рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений (ч. 1 ст. 194, ч. 1 ст. 200, ч. 1 ст. 205, ч. 1 ст. 210, ч. 1 ст. 215 АПК РФ).

Урегулированы особенности судебного разбирательства, принятия и опубликования судебного решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов (ст. ст. 194 - 196 АПК РФ), судебного разбирательства и вынесения решения по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) органов и должностных лиц (ст. ст. 200, 201 АПК РФ), рассмотрения и разрешения дел о привлечении к административной ответственности (ст. ст. 205, 206 АПК РФ), судебного разбирательства и вынесения решения по делам об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ст. ст. 210 - 211 АПК РФ), судебного рассмотрения и разрешения дел о взыскании обязательных платежей и санкций (ст. ст. 215 - 216 АПК РФ).

В ряде случаев при рассмотрении дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, приоритетными являются нормы федеральных законов, например Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) (ст. 30.7 - при вынесении решения по делам об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности).

## Правила о подсудности

Заявления по рассматриваемой категории дел подаются в арбитражный суд по общим правилам подсудности, предусмотренным АПК РФ, если не установлено другое.

Особые правила подсудности установлены для подачи заявлений о привлечении к административной ответственности (ст. 203 АПК РФ) и об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ст. 208 АПК РФ).

### Особенности по доказыванию обстоятельств, послуживших для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений, действия (бездействия) органов государства, должностных лиц

В соответствии с законом такая обязанность возлагается на органы и лица, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили действия (бездействия).

К особенностям рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, относится и предоставленная сторонам возможность урегулировать спор путем заключения мирового соглашения или с использованием других примирительных процедур (гл. 15 АПК РФ), если не установлено иное федеральным законом.

Таким образом, специфика процессуального регулирования рассмотрения и разрешения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, заключается в том, что эти дела рассматриваются по общим правилам искового производства с использованием арбитражной процессуальной формы, с учетом

процессуальных особенностей, которые установлены в разделе III АПК РФ и особенностей административного судопроизводства, предусмотренных в КоАП РФ.

К общим правилам искового производства относятся правила о письменной форме обращения в суд (ст. 125 АПК РФ), рассмотрение вопроса о принятии заявления (ст. ст. 128, 129 АПК РФ), правила подготовки дела к судебному разбирательству и судебного разбирательства (гл. 14, 19 АПК РФ), правила принятия решений и определений арбитражного суда (гл. 20, 21 АПК РФ), правила приостановления производства по делу (гл. 16 АПК РФ), окончания производства по делу без вынесения решения (гл. 17, 18 АПК РФ).

## 12.2. Порядок рассмотрения дел об оспаривании нормативных правовых актов (ст. ст. 191 - 196 АПК РФ)

### Подведомственность и подсудность

Согласно действующему в настоящее время законодательству, положения ч. 3 ст. 191 АПК РФ ограничивают компетенцию арбитражного суда в отношении рассмотрения дел об оспаривании нормативных правовых актов по предметному признаку. Данная статья предусматривает, что арбитражный суд рассматривает не все дела об оспаривании нормативных правовых актов, относящихся к сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а только те из них, которые соответствующими федеральными законами прямо отнесены к компетенции арбитражного суда (например, прямые ссылки имеются в НК РФ и Федеральном законе "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" и т.д.).

В случае если в арбитражный суд поступит заявление, не соответствующее указанному выше критерию, такое заявление подлежит возвращению заявителю применительно к порядку, установленному п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК РФ. При этом принятое к рассмотрению дело подлежит прекращению на основании п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ.

### Разновидности предметов иска

При подаче заявления в арбитражный суд следует четко формулировать свои требования применительно к тому, какое решение, с учетом требований процессуального законодательства, может принять суд: признать оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и не действующими полностью или в части.

Заявителю при подготовке заявления также необходимо по возможности более четко определиться с правовой природой оспариваемого акта, поскольку от этого зависит процессуальный порядок рассмотрения дела. При этом следует учитывать, что нормативные правовые акты могут устанавливать общеобязательные правила поведения в отношении как конкретных лиц (например, тарифы на тепловую и электрическую энергию обязательны для неограниченного круга потребителей конкретной энергоснабжающей организации), так и конкретных объектов (например, публичные земельные сервитуты предоставляют право неопределенному кругу лиц на соответствующее использование земельного участка).

АПК РФ также предусматривает, что заявление об оспаривании нормативного правового акта, помимо требования о признании нормативного правового акта недействующим, должно содержать:

- наименование органа государственной власти, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт;

- название, номер, дату принятия, источник опубликования и иные данные об оспариваемом нормативном правовом акте;
- права и законные интересы заявителя, которые, по его мнению, нарушаются данным оспариваемым актом или его отдельными положениями;
- название нормативного правового акта, который имеет большую юридическую силу и на соответствие которому надлежит проверить оспариваемый акт или его отдельные положения (ст. 193 АПК РФ). К заявлению должен быть приложен текст оспариваемого нормативного правового акта.

Важно отметить, что при оспаривании нормативного правового акта суд не вправе приостановить его действие на период рассмотрения дела.

### Особенности субъектного состава

В качестве заявителей по делам об оспаривании нормативного правового акта могут выступать не только юридические лица либо физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но и иные лица. В частности, в случаях, предусмотренных федеральным законом, а также в силу ст. ст. 52, 53 АПК РФ прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы (в том числе и не имеющие статуса юридического лица) вправе обращаться с исками или заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов.

В качестве лица, участвующего в деле, должен выступать соответствующий орган или должностное лицо, принявшее оспариваемый нормативный правовой акт (независимо от наличия или отсутствия статуса юридического лица у данного органа).

В случае если процедура принятия нормативного правового акта предусматривает участие в правотворческом процессе нескольких органов или должностных лиц, данные лица должны быть привлечены к участию в деле либо в порядке процессуального соучастия, либо в качестве третьих лиц (например, когда документ принимается представительным органом власти, а подписывается главой органа исполнительной власти либо нормативный акт принимается несколькими органами власти совместно или согласовывается с каким-либо органом власти).

Действующее законодательство также предусматривает случаи обязательного участия в судебном заседании органов государственной власти (по вопросам, относящимся к их компетенции). В частности, это касается антимонопольных органов, органов, осуществляющих контрольные функции на рынке ценных бумаг. Если оспариваемые нормативные правовые акты относятся к соответствующей тематике, то суду следует уведомить компетентные государственные органы о возможности их участия в деле.

### Особенности доказывания

Бремя доказывания. На орган, должностное лицо, которые приняли акт, возлагается обязанность доказывания следующих фактов: соответствие оспариваемого акта федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу; наличие у органа или должностного лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта (ст. 194 АПК РФ); обстоятельства, послужившие основанием для принятия акта.

Заявитель же должен доказать: наличие нарушения его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; незаконное возложение на него каких-либо обязанностей или создание других препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 192 АПК РФ).

Следует отметить, что важным доказательством по делам данной категории является официальный текст оспариваемого нормативного правового акта, поскольку таким

документом можно подтвердить аутентичность оспариваемого акта (как по содержанию, так и по форме).

### Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Дела об оспаривании нормативных правовых актов рассматриваются коллегиальным составом судей без участия арбитражных заседателей, в двухмесячный срок со дня поступления заявления в суд. Предварительное заседание проводится судьей единолично.

По данной категории дел суд вправе самостоятельно либо по ходатайству заявителя обязать представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый акт, явиться в судебное заседание для дачи объяснений.

Суд при рассмотрении дела не связан доводами, содержащимися в заявлении об оспаривании нормативного правового акта, и проверяет оспариваемое положение в полном объеме. Данное положение закона обусловлено публичным характером спора. Кроме того, принимая решение, суд должен учесть, что проверенное однажды положение нормативного правового акта не может быть предметом рассмотрения вновь (ч. 7 ст. 194 АПК РФ), что предполагает всестороннюю оценку обстоятельств дела.

С публичным характером спора связано также специальное правило, предусматривающее, что отказ от заявленных требований (на любой стадии процесса) не препятствует рассмотрению дела.

Статья 195 АПК РФ предусматривает, что по делам рассматриваемой категории суд вправе принять одно из двух возможных решений: о признании оспариваемого акта или отдельных его положений соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, либо о признании оспариваемого нормативного правового акта или отдельных его положений не соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и не действующими полностью или в части.

Невозможность положительного разрешения спора в арбитражном суде может быть связана также с отсутствием у заявителя права на обращение в суд.

Судебная оценка оспариваемой правовой нормы по данной категории дел не может носить абстрактного характера, не связанного с нарушением законных прав и охраняемых законом интересов заявителя. Это означает, что при отсутствии данных о применении оспариваемой правовой нормы в отношении заявителя у последнего отсутствует право на обращение в арбитражный суд с требованием об оспаривании нормативного правового акта.

В отношении государственных органов, обращающихся с требованием о признании недействующим нормативного правового акта, аналогичный вопрос разрешен следующим образом. Если орган, обратившийся с заявлением, не указал в нем, какие именно публичные интересы нарушены принятием данного акта, суд вправе принять решение об отказе в удовлетворении требований (п. 7 информационного письма ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 80 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов").

Возможен также отказ в удовлетворении требований по делам об оспаривании недействующих нормативных правовых актов. К таковым можно отнести акты, не вступившие в законную силу, действие которых приостановлено, а также акты, утратившие силу (в связи с истечением срока действия, отмененные другим актом либо в других случаях утраты юридической силы). Причина принятия такого решения аналогична ситуации с отсутствием у заявителя нарушенного права, поскольку акт, не имеющий юридической силы, не может нарушать права и законные интересы субъектов экономической деятельности.

Исключением из этого правила являются акты, признанные недействующими, уже рассмотренные в арбитражном суде. В случае если имеется вступившее в законную силу решение суда по ранее рассмотренному делу, проверившее по тем же основаниям соответствие оспариваемого акта иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, арбитражный суд прекращает производство по делу (ч. 7 ст. 194 АПК РФ).

Резолютивная часть решения по делу должна содержать:

1) наименование органа или лица, принявших оспариваемый акт; название, номер, дату принятия акта;

2) название нормативного правового акта, имеющего большую юридическую силу и на соответствие которому проверен оспариваемый акт;

3) указание на признание оспариваемого акта соответствующим нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и на отказ в удовлетворении заявленного требования или на признание оспариваемого акта не соответствующим нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и не действующим полностью или в части.

Решение, принятое арбитражным судом, вступает в законную силу немедленно после его принятия.

Закон предусматривает возложение на орган, принявший оспариваемый акт, обязанности по приведению акта в соответствие с законом или иным нормативным правовым актом, имеющим большую юридическую силу.

В соответствии со статьей 196 АПК РФ вступившее в законную силу решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта направляется арбитражным судом в официальные издания государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, в которых был опубликован оспариваемый акт, и подлежит незамедлительному опубликованию указанными изданиями.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта публикуется в "Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" и при необходимости в иных изданиях.

### 12.3. Порядок рассмотрения дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц

Данную категорию по своей значимости можно отнести к одной из наиболее важных категорий дел, рассматриваемых арбитражными судами. Об этом свидетельствует упоминание указанного способа судебной защиты в ст. 12 ГК РФ - защита гражданских прав осуществляется в том числе путем признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

Судебная практика по указанным делам, по существу, отражает сложившуюся практику реализации государственными органами и органами местного самоуправления своих полномочий в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, в том числе судебных приставов-исполнителей, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными в гл. 24 АПК РФ (ч. 1 ст. 197). То есть, по существу, подобные дела рассматриваются в порядке административного судопроизводства, если иные правила административного судопроизводства не предусмотрены федеральным законом (ч. 1 ст. 189 АПК РФ).

## Подведомственность и подсудность

С точки зрения подведомственности споров рассматриваемой категории необходимо учитывать субъектный состав спорных правоотношений.

Так, статья 33 АПК РФ указывает ряд случаев, когда дела рассматриваются арбитражным судом независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из-за которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане (специальная подведомственность).

К таким случаям закон относит дела по спорам об отказе или уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Федеральный закон предусматривает, что правом на обжалование ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления обладают также:

1) прокурор - если оспариваемый акт затрагивает права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 52 АПК РФ);

2) граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконных решений, принятых путем прямого волеизъявления граждан, решений и действий (бездействия) органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления (ст. 78 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации");

3) антимонопольные органы обращаются с заявлениями о признании недействующими либо недействительными полностью или частично противоречащих антимонопольному законодательству нормативных правовых актов или ненормативных актов федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации (п. 6 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции");

4) налоговые органы с требованиями о признании регистрации предприятия недействительной - если нарушается установленный порядок создания предприятия или учредительные документы не соответствуют требованиям законодательства (п. 11 ст. 7 Закона РФ от 21 марта 1991 г. N 943-1 "О налоговых органах Российской Федерации");

5) органы исполнительной власти по рынку ценных бумаг - если они выступают в защиту государственных и общественных интересов и охраняемых законом интересов инвесторов (ст. 14 Федерального закона от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг").

Во всех иных случаях споры об обжаловании ненормативных правовых актов организациями, не являющимися юридическими лицами, должностными лицами и гражданами, не имеющими статуса индивидуального предпринимателя, не подлежат рассмотрению в арбитражном суде. При возникновении подобного спора заявителям следует обращаться в суд общей юрисдикции.

В случае если в арбитражный суд поступило заявление, не соответствующее указанным выше критериям, такое дело подлежит прекращению на основании п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ.

По вопросам подсудности заявитель должен учитывать, что дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и

иной экономической деятельности, рассматриваются ВАС РФ как судом первой инстанции.

По делам данной категории возможна также передача дела из одного арбитражного суда в другой, если обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств (п. 2 ч. 2 ст. 39 АПК РФ).

### Возможные варианты предмета требований

В целях правильной формулировки заявляемых требований необходимо иметь представление о различиях между ненормативным правовым актом, решением, действием и бездействием государственного органа, органа местного самоуправления, иных органов и должностных лиц.

Общим для всех указанных актов, решений и действий является их персонифицированный характер и связь с реализацией властных полномочий.

Различия в первую очередь необходимо провести между ненормативным правовым актом и решением.

По нашему мнению, решения, упоминаемые в гл. 24 АПК РФ, в отличие от ненормативных правовых актов имеют процедурный характер по отношению к материально-правовому обязательству, возникшему на основании принятия ненормативного правового акта либо на иных предусмотренных законом основаниях.

Так, если налоговое обязательство возникло на основании привлечения к налоговой ответственности, то решения о взыскании задолженности за счет денежных средств или о взыскании задолженности за счет иного имущества следует рассматривать в качестве процедурных решений, обеспечивающих принудительное взыскание налоговой задолженности.

Если исходить из такого принципа, то при формулировке заявляемых требований следует учитывать характер оспариваемого акта (первичный или производный, процедурный).

Далее, решения от действий можно различать, во-первых, по наличию соответствующих реквизитов (наименование, наличие постановляющей части), во-вторых, по содержанию (безусловная реализация властных полномочий).

Что касается действий, то необходимо учитывать, что к ним относится все, что не может рассматриваться в качестве ненормативного правового акта или решения. Оспариваемые действия могут быть оформлены письменно либо не иметь письменного оформления. И в том и в другом случае действия можно оспорить в арбитражном суде. Однако в силу специфики реализации административных полномочий действия властного характера, как правило, оформляются письменно. К оспариваемым действиям можно отнести, в частности, требование об уплате недоимки, государственную регистрацию имущественных прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, наложение ареста на имущество и т.д.

В отношении обжалования бездействия следует учесть, что последнее может сопровождаться и определенными действиями (например, отказ в возврате переплаты по налогу при общем бездействии - невозврате налога). В этой ситуации можно оспорить как действия, так и бездействие.

Кроме того бездействие можно оспорить тогда, когда закон или иной нормативный правовой акт устанавливает срок для совершения действий и указанные действия не совершаются.

Процессуальное законодательство предусматривает специальные требования к заявлению об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

Так, согласно ч. 1 ст. 199 АПК РФ, помимо общих требований в заявлении должны быть указаны: наименование органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие); название, номер, дата принятия оспариваемого акта, решения, время совершения действий; права и законные интересы, которые, по мнению заявителя, нарушаются оспариваемым актом, решением и действием (бездействием); законы и иные нормативные правовые акты, которым, по мнению заявителя, не соответствуют оспариваемый акт, решение и действие (бездействие); требование заявителя о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

В силу приведенных норм закона в качестве заинтересованного лица в заявлении необходимо указать орган или лицо, принявшее оспариваемый акт.

При этом право выбора чьи действия или акты оспаривать (органа или должностного лица) принадлежит заявителю.

Аналогичный подход изложен в п. 49 Постановления Пленума ВАС РФ от 28 февраля 2001 г. N 5 "О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса Российской Федерации". Согласно данному пункту, принимая к рассмотрению иски налогоплательщиков об обжаловании действий (бездействия) должностных лиц налоговых органов, суды должны исходить из того, что в качестве ответчика по такому спору истец вправе указать как конкретное должностное лицо налогового органа, так и сам налоговый орган. Истец не всегда имеет возможность предъявить иск к конкретному должностному лицу (в частности, если к моменту предъявления иска соответствующее лицо уволилось из налогового органа либо истцу неизвестно, какое должностное лицо обязано совершить истребуемое действие). В ходе рассмотрения названного выше искового требования, предъявленного к налоговому органу, при наличии оснований суд вправе привлечь конкретное должностное лицо в качестве второго ответчика.

В то же время следует учесть, что от имени властного органа в большинстве случаев вправе выступать руководитель органа или его заместители (в пределах компетенции). Однако ряд полномочий осуществляют от имени властного органа должностные лица, не являющиеся его руководителями (например, государственный регистратор прав на недвижимое имущество - судебный пристав).

Если обжалуются акты, решения или действия властного органа, заявитель должен иметь в виду, что в качестве участника спора в заявлении необходимо указывать именно тот орган, который принимал оспариваемый акт, решение, совершал оспариваемые действия либо бездействовал. Данное правило следует применять и в тех ситуациях, когда оспариваемые решения или действия совершались властным органом, не являющимся юридическим лицом (например, коллегиальным органом - комиссией, советом и т.д.). Необходимо учитывать, что понятие "государственный орган, орган местного самоуправления или иной орган" не совпадает с понятием "юридическое лицо", в то время как закон относит к подведомственности арбитражного суда именно дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов.

Указывая в заявлении на необходимость возложения на орган или должностное лицо обязанности по устранению последствий принятия оспариваемого акта, решения или совершения оспариваемых действий, важно иметь в виду, что такое предложение не может рассматриваться в качестве самостоятельного требования. Это лишь один из возможных способов исполнения судебного акта, предлагаемых суду заявителем. При этом право выбора способа исполнения судебного акта при удовлетворении заявленных требований относится к прерогативе суда.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ предусматривает специальные требования к составу прилагаемых документов. В частности, к заявлению необходимо приложить текст оспариваемого акта, решения (ч. 2 ст. 199).

Указанное требование корреспондирует с порядком исчисления срока для подачи заявления в суд. Заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом (ч. 4 ст. 198 АПК РФ). Судебная практика связывает начало течения срока подачи заявления с получением заявителем оспариваемого акта. Поэтому при подаче заявления у заявителя должен иметься экземпляр оспариваемого акта, решения.

Правовые последствия пропуска срока для обжалования действующим законодательством не предусмотрены. Тем не менее соблюдение требований процессуального законодательства со стороны заявителя является важной предпосылкой разрешения спора по существу.

При подаче заявления возможна подача ходатайства об обеспечении требований. В качестве специальной обеспечительной меры, которая может быть принята судом по делам данной категории, закон предусматривает приостановление действия оспариваемого акта, решения (ч. 3 ст. 199 АПК РФ).

Под приостановлением действия ненормативного правового акта, решения в ч. 3 ст. 199 АПК РФ понимается не признание акта, решения недействующим в результате обеспечительной меры суда, а запрет исполнения мероприятий, предусматриваемых данным актом, решением. Если действия, предусмотренные ненормативным правовым актом, решением, уже исполнены либо их исполнение началось (внесены изменения в публичный реестр, списаны средства со счета и т.п.), необходимо выяснить, насколько испрашиваемая обеспечительная мера фактически исполнима и эффективна.

Ходатайство не может быть удовлетворено, если заявитель не представил доказательства, свидетельствующие о том, что в случае непринятия обеспечительной меры могут возникнуть последствия, указанные в ч. 2 ст. 90 АПК РФ, за исключением случаев, когда такие последствия напрямую вытекают из существа оспариваемого акта, решения (п. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 83 "О некоторых вопросах, связанных с применением части 3 статьи 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации").

Недопустимо приостановление действия актов, решений государственных и иных контролирующих органов, если данное приостановление может нарушить баланс интересов заявителя и интересов третьих лиц, публичных интересов, а также привести к утрате возможности исполнения оспариваемого акта, решения при отказе в удовлетворении требования заявителя по существу спора.

При разрешении вопроса о приостановлении действия оспариваемого акта, решения возможно предложение о встречном обеспечении как условии принятия обеспечительных мер.

Приостановление действия оспариваемого акта, решения не препятствует принятию иных обеспечительных мер в отношении запрета на совершение действий, связанных с принятием оспариваемого акта, решения, не охватываемых судебным запретом, вытекающим из приостановления действия оспариваемого акта, решения.

Кроме того, суд при подаче ходатайства о приостановлении действия оспариваемого акта вправе установить запрет на совершение только определенных действий. Данный запрет не в полной мере охватывает вышеуказанное понятие приостановления действия оспариваемого акта, решения.

Из изложенного следует, что приостановление действия оспариваемого акта, решения не может рассматриваться в качестве единственной обеспечительной меры по делам данной категории и указанная мера должна применяться наряду с другими обеспечительными мерами.

В связи с приостановлением действия оспариваемого акта, с учетом определения существа этой меры в информационном письме Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 83 "О некоторых вопросах, связанных с применением части 3 статьи 199 Арбитражного

процессуального кодекса Российской Федерации" как запрета исполнения, судом может быть выдан исполнительный лист для принудительного исполнения.

### Особенности субъектного состава

К особенностям субъектного состава можно отнести возможность участия в деле прокурора, органов государственной власти и местного самоуправления в качестве процессуально самостоятельных участников спора.

### Особенности доказывания

На орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие), возлагается обязанность доказывания следующих фактов:

- соответствие оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту;
- законность принятия оспариваемого решения;
- совершение оспариваемых действий (бездействия);
- наличие у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения; факт совершения оспариваемых действий (бездействия);
- обстоятельства, послужившие основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия).

Смещение бремени доказывания не означает, что заявитель полностью освобождается от доказывания.

Во-первых, заявителю необходимо обосновать то обстоятельство, что оспариваемый акт, решение, действие или бездействие нарушают его законные права, охраняемые законом интересы, незаконно возлагают на него какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

Во-вторых, заявитель обязан доказать те обстоятельства, на которые он ссылается в обоснование своей позиции по делу.

### Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Общий срок рассмотрения дела составляет два месяца, включая сроки на подготовку дела и на изготовление решения в окончательном виде (в случае объявления в судебном заседании только резолютивной части решения).

По данной категории дел необходимо проведение предварительного заседания, кроме споров об обжаловании действий судебных приставов-исполнителей, которые в связи с сокращенным сроком рассмотрения (10 дней) могут проводиться без предварительного заседания.

По делам об оспаривании актов, решений и действий (бездействия) возможно заключение мирового соглашения или применение иных примирительных процедур.

К иным примирительным процедурам можно отнести согласованное признание заявленных требований и отказ от заявленных требований (как полностью, так и в части).

Дела рассматриваются судьей единолично, кроме случаев, обозначенных в законе. К таким случаям можно отнести повторное рассмотрение дела после отмены состоявшихся решений суда первой инстанции в суде кассационной инстанции с указанием на коллегиальное рассмотрение дела.

По делам данной категории исключено рассмотрение с участием арбитражных заседателей. В случае объединения требований гражданско-правового и административно-правового характера в одном заявлении, при наличии ходатайства о рассмотрении дела с

участием арбитражных заседателей, следует либо выделить одно из требований в отдельное производство в целях рассмотрения гражданско-правового спора с участием арбитражных заседателей, либо применить процедуру, предусмотренную ст. 160 АПК РФ, и провести отдельные судебные заседания.

По данной категории дел суду предоставлены дополнительные полномочия в отношении обеспечения явки в судебное заседание представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый акт, решение или совершивших оспариваемые действия (бездействие) (ч. 3 ст. 200 АПК РФ). Также дополнительные полномочия касаются представления органом или лицом, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), доказательств, необходимых для рассмотрения дела (ч. 6 ст. 200 АПК РФ).

Соответственно, если требования суда не были исполнены, суд вправе наложить судебный штраф на виновное лицо.

В резолютивной части решения по делу об оспаривании ненормативных правовых актов, решений государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц должны содержаться:

1) наименование органа или лица, принявших оспариваемый акт, решение; название, номер, дата принятия оспариваемого акта, решения;

2) название закона или иного нормативного правового акта, на соответствие которому проверены оспариваемый акт, решение;

3) указание на признание оспариваемого акта недействительным или решения незаконным полностью или в части и обязанность устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя либо на отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части.

В резолютивной части решения по делу об оспаривании действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, об отказе в совершении действий, в принятии решений должны содержаться:

1) наименование органа или лица, совершивших оспариваемые действия (бездействие) или отказавших в совершении действий, принятии решений; сведения о действиях (бездействии), решениях;

2) название закона или иного нормативного правового акта, на соответствие которым проверены оспариваемые действия (бездействие), решения;

3) указание на признание оспариваемых действий (бездействия) незаконными и обязанность соответствующих государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц совершить определенные действия, принять решения или иным образом устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя в установленный судом срок либо на отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части.

Особо следует отметить, что в случае удовлетворения заявленных требований, резолютивная часть решения суда должна содержать требования к органу или лицу, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), направленные на восстановление нарушенного права. То есть суд, принимая решение, должен избрать адекватный обстоятельствам дела способ исполнения судебного решения.

#### 12.4. Привлечение к административной ответственности и оспаривание решений о привлечении к административной ответственности в рамках судопроизводства в арбитражных судах

Дела о привлечении к административной ответственности, отнесенные федеральным законом к подведомственности арбитражных судов, а также дела об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства с учетом особенностей, установленных АПК РФ и федеральным законом об административных правонарушениях.

### Подведомственность и подсудность

Арбитражные суды вправе рассматривать дела о привлечении к административной ответственности данных лиц лишь в связи с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности, а также только дела, прямо отнесенные федеральным законом к подведомственности арбитражных судов

Так, дело должно отвечать следующим критериям:

во-первых, дело должно быть прямо отнесено к подведомственности арбитражных судов федеральным законом (предметный критерий) (ч. 1 ст. 202 АПК РФ);

во-вторых, к ответственности могут быть привлечены арбитражным судом лишь юридическое лицо или гражданин, имеющий статус индивидуального предпринимателя (субъектный критерий);

в-третьих, административное правонарушение должно быть не только совершено юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, но и связано с осуществлением ими предпринимательской или иной экономической деятельности (характер правоотношений).

Федеральным законом, определяющим полномочия судов, административных органов и должностных лиц по рассмотрению дел об административных правонарушениях, является КоАП РФ.

Частью 3 ст. 23.1 КоАП РФ установлено, что судьи арбитражных судов рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных: ст. ст. 6.14, 7.24, 9.4, 9.5, 9.5.1, 14.1, 14.10 - 14.14, ч. ч. 1 и 2 ст. 14.16, ч. ч. 1, 3 и 4 ст. 14.17, ст. ст. 14.18, 14.23, 14.27, 14.31 - 14.33, 15.10, ч. 2 ст. 17.14, ч. 6 ст. 19.5, ч. ч. 1 и 2 ст. 19.19.

Арбитражный суд рассматривает дела о перечисленных выше правонарушениях, совершенных в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Если данные правонарушения не связаны с такой деятельностью, дело не может быть разрешено арбитражным судом. Описанный характер спора является вторым критерием отнесения дел о привлечении к административной ответственности к подведомственности арбитражных судов. При этом отсутствие легитимного понятия "экономическая деятельность" зачастую вызывает определенные затруднения при отнесении дела к подведомственности арбитражных судов.

В этой связи следует отметить, что это прежде всего дела, возникшие в связи с осуществлением предпринимательской деятельности. Содержание такой деятельности раскрывает ст. 2 ГК РФ, согласно которой предпринимательская деятельность определяется как "самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке".

Под иной, не связанной с предпринимательской экономической деятельностью следует, очевидно, понимать деятельность тех же субъектов по осуществлению своих имущественных прав (без этого возникновение экономических отношений невозможно), а под иными экономическими спорами - споры, возникающие в сфере имущественных отношений между указанными субъектами.

При решении вопроса об отнесении дел к подведомственности арбитражных судов все указанные выше критерии должны учитываться в совокупности. При отсутствии

любого из них дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции, если только специальными нормами оно не отнесено к подведомственности арбитражных судов.

Следует учитывать, что в случае установления неподведомственности дела на стадии его рассмотрения суд, руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ, выносит определение о прекращении производства в арбитражном суде и возвращении протокола об административном правонарушении и прилагаемых к нему документов административному органу. Вынесение указанного определения не является основанием для прекращения производства по делу об административном правонарушении и влечет лишь прекращение рассмотрения заявления административного органа в арбитражном суде.

### Особенности субъектного состава

Лицами, участвующими в деле о привлечении к административной ответственности, являются: стороны - административный орган, обратившийся с заявлением о привлечении к административной ответственности, и лицо, привлекаемое к административной ответственности (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, в отношении которых составлен протокол об административном правонарушении), потерпевший или его представитель, эксперт, специалист, переводчик, прокурор.

В арбитражный суд с заявлениями о привлечении к ответственности обращаются те административные органы, к компетенции которых отнесено возбуждение дел об административных правонарушениях. Перечень должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях (с чего, собственно, начинается дело об административном правонарушении), предусмотрен ст. 28.3 КоАП РФ.

В ряде случаев административное законодательство прямо не предусматривает компетенцию того или иного административного органа по возбуждению производства, отсылая к другим законам, регулирующим компетенцию данных органов. Это обусловлено указанием ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ на то, что протоколы об административных правонарушениях вправе составлять должностные лица федеральных органов исполнительной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов, а также иных государственных органов в соответствии с задачами и функциями, возложенными на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента РФ или Правительства РФ.

Второй (ответной) стороной по рассматриваемым делам всегда выступает субъект предпринимательской деятельности - юридическое лицо или гражданин, имеющий статус индивидуального предпринимателя. Поэтому не может быть субъектом ответственности по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, гражданин, не имеющий такого статуса, либо структурное подразделение организации, не являющееся юридическим лицом (например, филиал предприятия).

Поскольку в компетенцию арбитражного суда не входит рассмотрение дел об административных правонарушениях, совершенных физическими лицами, то заявление административного органа о привлечении к административной ответственности должностного лица организации рассмотрению в арбитражном суде не подлежит (п. 11 Обзора Федерального арбитражного суда Уральского округа от 30 мая 2003 г. N 4 "О практике рассмотрения споров, связанных с применением Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях").

Следует отметить, что административная ответственность юридического лица является новеллой административного законодательства, реализованной лишь в КоАП РФ 2001 г. Статья 2.10 данного Кодекса устанавливает, что юридические лица подлежат административной ответственности за совершение правонарушений в случаях, предусмотренных Кодексом или соответствующим законодательством субъектов РФ. В

случаях же, если в статье КоАП РФ не установлено, что ответственность применяется только к физическому лицу или только к юридическому лицу, установленная в статье норма в равной мере действует в отношении каждого из них. Кроме того, КоАП РФ решены вопросы ответственности юридических лиц при их реорганизации путем слияния, присоединения, разделения или преобразования, что также следует учитывать, определяя лицо, подлежащее привлечению к ответственности.

Особое внимание следует уделить участию в рассмотрении данной категории дел таких лиц, как потерпевший и прокурор. Полномочия последнего по делам о привлечении к административной ответственности регулируются положениями п. 2 ст. 22 Федерального закона от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации", предоставляющими прокурору и его заместителю право возбуждать производство об административном правонарушении, а также положениями ст. ст. 28.4 и 28.8 КоАП РФ, определяющими полномочия прокурора по возбуждению дел об административных правонарушениях и направлению материалов в суды, уполномоченные рассматривать соответствующие дела.

При этом следует иметь в виду, что в силу упомянутых норм такими правами и полномочиями обладают прокуроры (заместители прокуроров) городов и районов, а также вышестоящие прокуроры. В названных случаях производство по делу о привлечении к административной ответственности возбуждается судом на основании заявления прокурора, которое отвечает требованиям ст. 204 АПК РФ. К заявлению должно быть приложено постановление прокурора (вместо протокола об административном правонарушении), вынесенное в соответствии с ч. 2 ст. 28.4 КоАП РФ, а также иные документы, предусмотренные ч. 2 ст. 204 АПК РФ.

Такая процессуальная фигура, как потерпевший, в арбитражном процессуальном законе отсутствует, в связи с чем для определения его положения в деле о привлечении к административной ответственности следует обращаться к соответствующим статьям КоАП РФ. Статья 25.2 КоАП РФ устанавливает, что потерпевшим является физическое или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред; потерпевший вправе знакомиться со всеми материалами дела об административном правонарушении, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью представителя, обжаловать постановление (решение) суда по данному делу. Потерпевший может быть привлечен к участию в деле об административном правонарушении на стадии его возбуждения (что следует из положений ст. 28.2 КоАП РФ).

Кроме того, потерпевший также может быть привлечен к участию в деле по инициативе суда либо допущен (привлечен) к участию в деле по его ходатайству. Учитывая, что АПК РФ не предусматривает иное, при рассмотрении судом дела о привлечении к административной ответственности потерпевшего можно определить как третье лицо без самостоятельных требований. В то же время, учитывая интерес потерпевшего в данном деле, более адекватным было бы наименование в арбитражном процессе как "заинтересованное лицо".

При подготовке дела к рассмотрению суд должен определить, имеется ли по данному делу потерпевший, привлечен ли он к делу об административном правонарушении административным органом, и если не привлечен, то имеется ли в этом необходимость. Потерпевший извещается о времени и месте судебного заседания. В процессе он обладает правами, предусмотренными КоАП РФ.

Согласно ч. 4 ст. 27 АПК РФ, заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено судом по существу, даже если в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора. В связи

с этим потерпевшим может выступать и физическое лицо, и его участие не изменяет подведомственности дела.

Наряду с лицами, участвующими в деле, в арбитражном процессе могут быть задействованы их представители и содействующие осуществлению правосудия лица - эксперт, специалист, свидетели, переводчик, порядок участия которых в деле регулируется специальными нормами АПК РФ и КоАП РФ.

### Заявление о привлечении к административной ответственности

Формой обращения в арбитражный суд административного органа по делам о привлечении к административной ответственности является заявление (п. 4 ст. 4 АПК РФ). Последнее подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении. Как уже отмечалось выше, при подаче заявления в арбитражный суд по месту совершения правонарушения или по месту нахождения органа, проводившего административное расследование, т.е. с нарушением правил подсудности, суд должен возвратить заявление органу (должностному лицу), его направившему.

Заявление, содержащее требование о привлечении к административной ответственности, является основанием для возбуждения производства арбитражным судом и может быть направлено в арбитражный суд органами и должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях.

В делах о привлечении к административной ответственности, подведомственных арбитражным судам, к таким должностным лицам относятся:

- должностные лица органов внутренних дел, органов государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей, органов, осуществляющих государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 6.14 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел (ст. 9.4 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел (ч. 1 ст. 9.5 КоАП РФ), должностные лица органов государственного горного и промышленного надзора (ч. 2 ст. 9.5 КоАП РФ);

- должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченных на осуществление государственного строительного надзора (ст. 9.5.1 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел, органов, осуществляющих государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, федерального антимонопольного органа и его территориальных органов, органов государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей (ч. 1 ст. 14.1 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел, должностные лица органов государственного горного и промышленного надзора, федерального антимонопольного органа, государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей, должностные лица федеральных органов исполнительной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов, а также иных государственных органов, осуществляющих лицензирование отдельных видов деятельности и контроль за соблюдением условий лицензий в пределах компетенции соответствующего органа (ч. ч. 2, 3 и 4 ст. 14.1 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел, должностные лица таможенных органов и органов государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей (ст. 14.10 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел (ст. 14.11 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел и федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (ст. ст. 14.12 - 14.14 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел, органов государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей, должностные лица органов, осуществляющих государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (налоговых органов) (ч. ч. 1 и 2 ст. 14.16 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел, органов, осуществляющих государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (налоговых органов) (ч. ч. 1, 3 и 4 ст. 14.17 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел и органов, осуществляющих государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 14.18 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел и федерального органа исполнительной власти, осуществляющего контроль за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (ст. 14.23 КоАП РФ);

- должностные лица органов, регулирующих отношения в области организации и проведения лотерей, и должностные лица органов внутренних дел (п. 1 ст. 14.27 КоАП РФ);

- судебные приставы (ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ);

- должностные лица уполномоченных на осуществление государственного строительного надзора федерального органа исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ (ч. 6 ст. 19.5 КоАП РФ);

- должностные лица органов внутренних дел и таможенных органов (ст. 19.19 КоАП РФ);

- должностные лица органов, осуществляющих государственный надзор и контроль за качеством и безопасностью зерна и продуктов его переработки; органов государственной инспекции по торговле, качеству товаров и защите прав потребителей (ч. 1 ст. 19.19 КоАП РФ);

- должностные лица органов государственного горного и промышленного надзора; должностные лица органов, осуществляющих государственный пожарный надзор; должностные лица органов стандартизации, метрологии и сертификации (ч. ч. 1 и 2 ст. 19.19 КоАП РФ).

Если в отношении перечисленных выше дел установлена альтернативная компетенция разных органов, то дела об административных правонарушениях, предусмотренных ст. ст. 7.24 и 15.10 КоАП РФ, возбуждаются исключительно прокурором. Последний вправе обратиться с заявлением о привлечении к ответственности в арбитражный суд, в связи с чем производство по делу о привлечении к административной ответственности по данным статьям КоАП возбуждается судом на основании заявления прокурора.

Заявление административного органа о привлечении к административной ответственности, в том числе заявление прокурора, должно соответствовать как общим требованиям, предъявляемым к исковому заявлению (ст. 125 АПК РФ), так и специальным требованиям, содержащимся в ст. 204 АПК РФ.

Общими требованиями к форме и содержанию заявления являются его письменная форма, обязательное подписание заявителем или его представителем, указание наименования арбитражного суда, в который подается заявление.

В соответствии с частью 1 статьи 204 АПК РФ в заявлении также должны быть указаны дата и место совершения действий, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении; должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол об административном правонарушении; сведения о лице, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении; нормы закона, предусматривающего административную ответственность за действия, послужившие основанием для составления протокола об административном

правонарушении; требование заявителя о привлечении к административной ответственности.

К заявлению должны быть приложены протокол об административном правонарушении, документы, подтверждающие требования заявителя, а также уведомление о вручении или иной документ, подтверждающий направление копии заявления лицу, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении.

Зачастую в арбитражный суд поступают протоколы об административном правонарушении и иные документы о совершении правонарушения без заявлений о привлечении к ответственности. В этом случае суд должен вернуть такие документы административному органу без вынесения определения, в силу отсутствия оснований для решения вопроса о возбуждении производства по делу в арбитражном суде.

Если заявление не соответствует установленным требованиям либо в приложении к заявлению отсутствуют необходимые документы, суд выносит определение об оставлении заявления без движения по правилам ст. 128 АПК РФ. В определении указываются основания для оставления заявления без движения и срок, в течение которого следует устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения. Если данные недостатки не устраняются в установленный судом срок, заявление и прилагаемые к нему документы возвращаются заявителю (ст. 129 АПК РФ).

При разрешении вопроса о соответствии заявления предъявляемым требованиям следует учитывать, что суд не связан требованием административного органа о назначении конкретного вида и размера наказания и определяет его, руководствуясь общими правилами назначения наказания, в том числе с учетом смягчающих и отягчающих обстоятельств. В связи с этим отсутствие в заявлении о привлечении к административной ответственности указания на конкретный вид и (или) размер подлежащего назначению наказания не является основанием для оставления заявления без движения.

Нередко при подготовке дела к рассмотрению судьи задаются вопросом, как следует поступать, если представленный вместе с заявлением протокол об административном правонарушении не соответствует предъявляемым к нему требованиям.

В ответе на данный вопрос следует исходить из того, что протокол - это так называемое необходимое доказательство, без которого невозможно установить важнейшие факты, входящие в предмет доказывания по делу. Именно по этой причине обязанность представления в суд протокола предусмотрена ст. 204 АПК РФ, чем подчеркнута особая роль данного доказательства.

Наряду с этим протокол об административном правонарушении является процессуальной основой всего дела.

Вместе с тем в ряде случаев недостатки протокола (несоответствие изложенных в нем фактов действительности, некомпетентность должностного лица, составившего протокол об административном правонарушении, и т.п.) не являются очевидными и могут быть выявлены только в процессе судебного разбирательства дела. Такой протокол не может быть возвращен составившему его лицу в связи с отсутствием оснований для этого, а недостатки протокола должны служить основанием для принятия решения об отказе в привлечении к административной ответственности.

Следует обращать внимание и на полномочия должностных лиц административных органов по составлению протокола об административном правонарушении, поскольку составление протокола неуполномоченным лицом лишает протокол доказательственной силы.

Указанные полномочия предоставляются в административных органах ведомственными актами, которые при сомнениях в компетенции того или иного должностного лица следует запрашивать у заявителя.

К другим недостаткам протокола относятся отсутствие подписи и объяснений лица, привлекаемого к ответственности, неправильная юридическая квалификация или ее отсутствие, а также неполнота представленных документов, в частности отсутствие других процессуальных протоколов, актов ревизии, актов экспертизы. Сами по себе данные недостатки не должны служить основанием для возвращения протокола и других материалов дела и оставления заявления без движения.

Согласно части 5 статьи 205 АПК РФ, в случае непредставления административным органом, составившим протокол, доказательств, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, арбитражный суд вправе истребовать доказательства от указанного органа по своей инициативе.

Следует также отметить, что перечисленные проблемы нашли отражение в Постановлении Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях". Так, в Постановлении указано, что "в случае несоответствия заявления требованиям, установленным ч. 1 ст. 204 АПК РФ, а также при отсутствии в приложении к заявлению документов, перечисленных в ч. 2 ст. 204 АПК РФ, суд, руководствуясь ст. 128 АПК РФ, выносит определение об оставлении заявления без движения.

При получении протокола об административном правонарушении и иных документов без заявления, суд возвращает их административному органу без вынесения определения в связи с отсутствием оснований для решения вопроса о возбуждении производства по делу в арбитражном суде.

Установив при принятии заявления о привлечении к административной ответственности факт составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами, неправильное составление протокола и оформление других материалов дела, либо неполноту представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела, суд, руководствуясь ст. 29.4 КоАП РФ, выносит определение о возвращении заявления вместе с протоколом об административном правонарушении и прилагаемыми к нему документами административному органу.

При выявлении указанных обстоятельств в судебном заседании суд, руководствуясь ч. 6 ст. 205 и ч. 2 ст. 206 АПК РФ, принимает решение об отказе в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности".

#### Другие особенности подготовки дел к рассмотрению

Дела о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий 15 дней со дня поступления заявления в арбитражный суд. При исчислении данного срока следует руководствоваться правилами гл. 10 АПК РФ, в том числе правилом о невключении в сроки исчисляемые днями, рабочих дней.

Суд должен принимать во внимание сокращенный срок рассмотрения дел об административных правонарушениях и, следовательно, невозможность извещения участников арбитражного процесса о времени и месте судебного заседания не позднее чем за 15 дней до его начала.

В этой связи суд при подготовке дела к рассмотрению при наличии соответствующих сведений об участниках арбитражного процесса должен принять меры по извещению или вызову лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса любыми способами. Кроме почтовых отправлений, извещение может быть сделано посредством телефонограмм, телеграмм, факсимильной связи или по электронной почте либо с использованием иных средств связи. Необходимые для уведомления контактные телефоны лица, привлекаемого к административной ответственности, могут

содержаться в заявлении, протоколе об административном правонарушении и приложенных к нему материалах.

Извещение должно содержать все сведения, предусмотренные ч. 2 ст. 121 АПК РФ, а именно:

- наименование и адрес арбитражного суда;
- время и место судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия;
- наименование лица, извещаемого или вызываемого в суд;
- наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов, а также указание, в качестве кого лицо вызывается; указания, какие действия и к какому сроку извещаемое или вызываемое лицо вправе либо обязано совершить.

По общим правилам рассмотрения дел в арбитражных судах подготовка дела к судебному разбирательству завершается проведением предварительного судебного заседания в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, если АПК РФ не установлено иное.

По делам об административных правонарушениях сокращенные сроки их рассмотрения определяют иное регулирование подготовительной стадии дела, в силу чего необходимость осуществления конкретных действий по подготовке дела к судебному разбирательству определяется судьей. Последний сам определяет, следует ли по данному делу провести предварительное судебное заседание или для подготовки достаточно ограничиться какими-либо иными действиями, перечень которых содержится в ст. 135 АПК РФ. Поэтому в определении о принятии заявления и о подготовке дела к судебному разбирательству может быть указано не только на действия по подготовке, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения, но также на время и место проведения судебного разбирательства.

При подготовке дела к рассмотрению следует также учитывать особенности явки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание. Положения КоАП РФ указывают, что дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство, или защитника юридического лица, совершившего административное правонарушение. В отличие от КоАП РФ, ч. 3 ст. 205 АПК РФ устанавливает, что арбитражный суд не вызывает лиц, участвующих в деле, а лишь извещает их о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела. В то же время арбитражный суд может признать обязательность явки в судебное заседание не только лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, но и представителя административного органа.

При подготовке дела часто встает вопрос о возможности применения мер по обеспечению производства по делу. В отличие от мер по обеспечению иска или имущественных интересов заявителя, возможность принятия которых предусмотрена гл. 8 АПК РФ, в данном случае такими мерами называются процессуальные действия, призванные пресечь правонарушение, способствующие обнаружению и фиксации доказательств, обеспечению исполнительного производства по делу. АПК РФ не ограничивает возможность применения мер обеспечения производства по делу о привлечении к административной ответственности, что не противоречит общим принципам арбитражного судопроизводства.

КоАП РФ, в свою очередь, прямо предусматривает, что обеспечение по делу об административном правонарушении может иметь место. В частности, гл. 27 КоАП РФ регламентирует различные меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении. Одна из данных мер - привод физического лица либо законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, законного представителя несовершеннолетнего

лица, привлекаемого к административной ответственности, а также свидетеля (ст. 27.15 КоАП РФ).

О применении мер по обеспечению производства по делу суд выносит определение.

### Особенности доказывания

По делам о привлечении к административной ответственности предметом доказывания являются обстоятельства, послужившие основанием для составления протокола об административном правонарушении. Обязанность доказывания не может быть возложена на лицо, привлекаемое к ответственности. Это определяет обязанность административного органа или прокурора, обратившихся в суд с заявлением о привлечении к ответственности, представить доказательства наличия данных обстоятельств и виновности лица в совершении правонарушения. В случае непредставления административным органом, составившим протокол, доказательств, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, арбитражный суд вправе истребовать доказательства от указанного органа по своей инициативе (ч. 5 ст. 205 АПК РФ).

При рассмотрении дела о привлечении к ответственности суд должен установить следующие факты: наличие административного правонарушения и факт совершения его лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении; наличие оснований для составления протокола об административном правонарушении; полномочия административного органа, составившего протокол.

Доказательства данных обстоятельств административный орган должен представить в суд. В случае непредставления суд истребует их по своей инициативе.

По данным делам необходимо доказать следующие обстоятельства: наличие события административного правонарушения, т.е. противоправного деяния, предусмотренного административным законодательством (основной подлежащий доказыванию факт); наличие вредных последствий и причинно-следственной связи между деянием и наступившими последствиями; способность лица, привлекаемого к ответственности, быть субъектом данного правонарушения; наличие вины данного лица в совершении противоправного деяния.

Эти данные содержатся прежде всего в протоколе об административном правонарушении, значение которого как основного доказательства по делу уже отмечалось. Практически протокол и приложенные к нему документы должны указывать на характер события и состав административного правонарушения.

Другими наиболее распространенными доказательствами являются: документы (материалы, содержащие сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме); объяснения лица, привлекаемого к ответственности; показания свидетелей и потерпевшего; заключения специалистов; показания специальных технических средств; другие доказательства.

К письменным доказательствам также относятся иные протоколы, составляемые по делу об административном правонарушении, например об аресте товаров, досмотре и изъятии вещей и документов. Кроме того, если по делу применялись меры обеспечения, то в суд также направляется соответствующее постановление об этом.

Особенности предмета доказывания по различным составам административных правонарушений и по конкретному делу определяют также саму процедуру доказывания, корректируя объем и виды необходимых доказательств. Однако следует иметь в виду, что все представленные доказательства в их совокупности должны подтверждать наличие обстоятельств, входящих в предмет доказывания; недоказанность хотя бы одного из элементов состава административного правонарушения исключает возможность привлечения лица к административной ответственности.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ устанавливает определенные особенности в распределении обязанностей по доказыванию, в соответствии с которыми по делам о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания не может быть возложена на лицо, привлекаемое к ответственности. Это определяет обязанность административного органа или прокурора, обратившихся в суд с заявлением о привлечении к ответственности, представить доказательства наличия данных обстоятельств и виновности лица в совершении правонарушения. В случае непредставления административным органом, составившим протокол, доказательств, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, арбитражный суд вправе истребовать доказательства от указанного органа по своей инициативе (ч. 5 ст. 205 АПК РФ). Истребование доказательств осуществляется по правилам ст. 66 АПК РФ.

На распределение обязанностей доказывания оказывает влияние презумпция невиновности, сформулированная в ст. 1.5 КоАП РФ. В соответствии с положениями данной нормы лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина; лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в предусмотренном порядке и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело; лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность; неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу данного лица.

Вместе с тем на лицо, привлекаемое к административной ответственности, также может распространяться обязанность по доказыванию, что зависит от той правовой позиции, которую оно избирает по делу. Если такое лицо лишь отрицает требования и доводы административного органа, то последний фактически несет на себе все бремя доказывания. В случае, если лицо, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, приводит возражения против требований административного органа, ссылаясь на какие-либо обстоятельства, оно само должно их доказать (ст. 65 АПК РФ).

#### Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности и особенности изложения резольютивной части решения по таким делам

Как уже отмечалось выше, дела о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий 15 дней со дня поступления в арбитражный суд заявления о привлечении к административной ответственности. Сюда включается также срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу. Следует отметить, что данный срок, установленный ч. ч. 1 и 2 ст. 205 АПК РФ, совпадает со сроком рассмотрения дела об административном правонарушении, установленном ст. 29.6 КоАП РФ.

Срок рассмотрения дела начинается со дня поступления заявления о привлечении к административной ответственности в суд. Это означает, что время нахождения заявления и материалов к нему в канцелярии суда, у руководителя суда, распределяющего дела между судьями, вплоть до поступления к судье, полностью входит в установленный срок рассмотрения дела.

В случае оставления заявления о привлечении к административной ответственности без движения 15-дневный срок следует исчислять с того дня, когда обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, будут устранены (п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах,

связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации").

Срок рассмотрения дела о привлечении к административной ответственности может быть продлен арбитражным судом не более чем на месяц по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела. Однако рассмотрение дела может быть отложено лишь в пределах срока давности привлечения к ответственности. О продлении срока арбитражный суд выносит определение, которое должно быть мотивированно.

При рассмотрении дела суд может установить, что заявление административного органа о привлечении к административной ответственности или протокол об административном правонарушении содержат неправильную квалификацию совершенного правонарушения. В этом случае суд вправе принять решение о привлечении к административной ответственности в соответствии с надлежащей квалификацией. При этом указанный в протоколе факт правонарушения и представленные доказательства должны быть достаточными для определения иной квалификации противоправного деяния.

С точки зрения общих принципов правосудия изменение предварительной юридической квалификации в сторону смягчения обвинения является вполне допустимым конституционным механизмом юридической ответственности. Вместе с тем любое изменение квалификации может происходить при условии, что лицо присутствует. При решении данного вопроса и ему предоставлена возможность реализовать свое право на защиту. Таким образом, если новая юридическая квалификация не влияет на подведомственность дела об административном правонарушении арбитражному суду, лицо присутствует в судебном заседании и не заявляет обоснованного ходатайства об отложении слушания дела, суд вправе в своем решении указать законное основание для привлечения к административной ответственности, если при этом не ухудшается правовое положение обвиняемого.

Ухудшение правового положения обвиняемого юридического лица или индивидуального предпринимателя происходит в том случае, если новая юридическая квалификация предусматривает более строгое административное наказание. А именно низшая граница административного штрафа является более высокой (при этом верхняя граница может быть и ниже), если санкция предусматривает дополнительное административное наказание, которого не было по ранее предъявленному обвинению или оно было альтернативным, а стало императивным, и т.п.

Вместе с тем, если в результате переквалификации составление протокола о совершенном правонарушении не отнесено к полномочиям обратившегося с заявлением органа, суд не вправе принять решение о привлечении к административной ответственности.

Кроме того, если в соответствии с надлежащей квалификацией рассмотрение дела о привлечении к административной ответственности, согласно ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ, не отнесено к подведомственности арбитражного суда, суд выносит определение о прекращении производства в арбитражном суде и о возвращении протокола об административном правонарушении и прилагаемых к нему документов административному органу (Постановление Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях").

При рассмотрении дела следует учитывать особенности наложения взыскания на индивидуальных предпринимателей, которые могут нести административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное (ст. 2.4 КоАП РФ). Также необходимо принимать во внимание возможность освобождения лица от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения (ст. 2.9 КоАП РФ).

Освобождая лицо от административной ответственности по основанию малозначительности, суд должен учитывать характер правонарушения исходя из того, что при формальном наличии всех признаков состава правонарушения последнее само по себе не содержит каких-либо существенных угроз охраняемым общественным отношениям. В то же время такие обстоятельства как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба не свидетельствуют о малозначительности правонарушения, а учитываются судом при назначении административного наказания.

При рассмотрении дела суд должен проверять, не истекли ли сроки давности привлечения к ответственности, учитывая правила исчисления данных сроков, установленные ст. 4.5 КоАП РФ. Названные сроки не подлежат восстановлению, поэтому суд в случае их пропуска принимает решение об отказе в удовлетворении требования административного органа о привлечении к ответственности.

Проверяя соблюдение срока давности в ситуации длящегося правонарушения, суд должен исходить из того, что днем обнаружения административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол о данном административном правонарушении, выявило факт совершения последнего. Если длящееся правонарушение после его выявления не прекращено фактически или юридически, то со дня нового обнаружения длящегося правонарушения начинается новый срок давности привлечения к административной ответственности.

По результатам рассмотрения дела суд принимает решение о привлечении к административной ответственности или об отказе в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности, а не постановление, как это предусмотрено в ст. 29.9 КоАП РФ. В данном случае также действует принцип приоритета правил АПК РФ над нормами КоАП РФ, что отмечено в п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

#### Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Статьей 206 АПК РФ установлено, что в резолютивной части решения о привлечении к административной ответственности должны содержаться: наименование лица, привлеченного к административной ответственности; его место нахождения или место жительства; сведения о его государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; нормы закона, на основании которых данное лицо привлекается к административной ответственности; вид административного наказания и санкции, возложенные на лицо, привлеченное к административной ответственности.

Копию решения арбитражный суд в трехдневный срок со дня принятия направляет лицам, участвующим в деле. Также суд может направить копию решения в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

Решение по делу о привлечении к административной ответственности вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, при условии что не подана апелляционная жалоба. В случае подачи жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

#### Порядок рассмотрения дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к

## административной ответственности (ст. ст. 207 - 211 АПК РФ)

Дела об оспаривании решений государственных органов, иных органов, должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела о привлечении к административной ответственности (административные органы), рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства с учетом особенностей, установленных в гл. 25 АПК РФ и в гл. 30 КоАП РФ.

Часть 3 статьи 30.1 КоАП РФ указывает: "Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством". В отличие от КоАП РФ, ч. 1 ст. 207 АПК РФ конкретизирует, что привлечение такого лица к ответственности должно быть связано с осуществлением им предпринимательской или иной экономической деятельности, в чем выражается сущность арбитражного суда как специализированного суда по рассмотрению экономических споров.

Несмотря на то что АПК РФ в отличие от КоАП РФ говорит не об обжаловании постановления по делу об административном правонарушении, а об оспаривании решения о привлечении к административной ответственности, фактически в арбитражном суде оспаривается административный акт под названием "постановление по делу об административном правонарушении".

Такие постановления могут быть двух видов: о назначении административного наказания или о прекращении производства по делу (ст. 29.9 КоАП РФ). И тот и другой вид постановлений может быть оспорен в арбитражном суде.

Иные виды решений, принимаемые административным органом в ходе производства по делу об административном правонарушении (в том числе решения о возбуждении дела об административном правонарушении, о передаче дела по подведомственности, об отложении рассмотрения дела, о продлении срока административного расследования), не могут составлять самостоятельный предмет судебного разбирательства и должны оспариваться только вместе с итоговым решением по делу. Названные виды актов носят вспомогательный процессуальный, промежуточный характер и сами по себе ограничения прав участников предпринимательской деятельности не влекут.

Если дело об обжаловании решения административного органа о привлечении к административной ответственности неподведомственно арбитражному суду, то производство по делу подлежит прекращению, о чем суд выносит определение. В данном случае неприменимы положения ч. 4 ст. 30.2 и ч. 3 ст. 30.7 КоАП РФ, предусматривающие передачу жалобы на постановление по делу об административном правонарушении по подведомственности.

Следует подчеркнуть, что § 2 гл. 25 АПК РФ определяет порядок рассмотрения дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности. В связи с этим содержащиеся в данной главе правила не распространяются на порядок рассмотрения апелляционных и кассационных жалоб на решения арбитражного суда, принятые последним по результатам рассмотрения подведомственных ему дел о привлечении к административной ответственности.

Подсудность дел об обжаловании решений административных органов о привлечении к административной ответственности установлена ч. 1 ст. 208 АПК РФ. В соответствии с данной статьей заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя. Если при решении вопроса о принятии заявления к производству установлена неподсудность дела данному арбитражному суду, то суд на основании п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК РФ возвращает заявление, о чем выносит определение.

## Особенности субъектного состава

Лицами, участвующими в деле, являются следующие стороны: юридическое лицо (или индивидуальный предприниматель), обратившееся (обратившийся) с заявлением об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности, и административный орган (но не должностное лицо, вынесшее акт), решение которого оспаривается.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ предоставляет право оспаривать решения о привлечении к административной ответственности только лицам, привлеченным к этой ответственности. Соответственно, не может инициировать в суде такое дело потерпевший или иные лица, к данной ответственности не привлеченные.

В части 2 статьи 210 АПК РФ помимо лиц, участвующих в деле, упоминаются также "другие заинтересованные лица". Под таковыми в АПК РФ подразумеваются: физические и юридические лица, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред и которые, согласно положениям КоАП РФ, имеют статус потерпевших (ст. 25.2); должностное лицо, составившее протокол об административном правонарушении (особенно в случае, если протокол составило должностное лицо одного органа, а дело об административном правонарушении рассматривали другой орган или должностное лицо в соответствии с подведомственностью, установленной гл. 23 КоАП РФ); свидетели, специалист или эксперт.

### Заявление по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности

Производство по делу о признании незаконным решения административного органа возбуждается судом по заявлению прокурора либо лица, привлеченного к административной ответственности за совершение соответствующего правонарушения.

Заявление подается в арбитражный суд в течение 10 дней со дня получения копии оспариваемого постановления, если иной срок обжалования не установлен федеральным законом. Срок на подачу заявления может быть по ходатайству заявителя восстановлен судом в том случае, если он пропущен по уважительной причине либо его восстановление позволит устранить нарушения прав заявителя, допущенные административным органом.

Суд не вправе отказать в удовлетворении заявления о восстановлении пропущенного срока, если принятое административным органом постановление является незаконным, то есть постановление вынесено некомпетентным органом; административное наказание назначено при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Требования к форме и содержанию заявления об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности установлены ч. 1 ст. 209 АПК РФ. Помимо общих сведений, которые должны содержаться в таком заявлении в соответствии с ч. 2 ст. 125 АПК РФ, в заявлении указываются: наименование административного органа, принявшего оспариваемое решение; название, номер, дата принятия оспариваемого решения и иные сведения о нем; права и законные интересы заявителя, которые нарушены, по его мнению, оспариваемым решением (речь идет о правах и законных интересах в сфере предпринимательской деятельности, поскольку именно с этой деятельностью связывается компетенция арбитражных судов); требование заявителя и основания, по которым он оспаривает решение административного органа.

К заявлению должны быть приложены текст оспариваемого решения, а также уведомление о вручении или иной документ, подтверждающие направление копии

заявления об оспаривании решения в административный орган, его принявший. В противном случае заявление подлежит оставлению без движения.

Если заявление подано с нарушением ст. ст. 125, 126 АПК РФ, т.е. форма и содержание заявления не соответствуют предъявляемым требованиям, или к нему не приложены необходимые документы, арбитражный суд оставляет заявление без движения и устанавливает заявителю срок, в течение которого должны быть устранены недостатки. Об этом суд выносит определение, в котором следует указать на то, что должен сделать заявитель, чтобы дело было принято судом к производству.

Иные документы, необходимые для полного, всестороннего и объективного разрешения спора по существу, суд может истребовать у органа, постановление которого обжалуется (это материалы административного производства - протокол, акты проверок, ревизии и т.д.).

Данное заявление госпошлиной не облагается. По ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить исполнение оспариваемого решения (ст. 208 АПК РФ).

### Особенности доказывания

Предметом доказывания является законность и обоснованность решения административного органа о привлечении к административной ответственности. Суд проверяет законность и обоснованность оспариваемого акта, что характерно для суда, рассматривающего жалобы на уже принятые акты по результатам рассмотрения дела по существу. Также суд устанавливает обстоятельства, имеющие значение для дела, что характерно для суда (органа) первой инстанции, рассматривающего дело по существу.

Проверка законности решения административного органа включает в себя прежде всего установление отсутствия обстоятельств, исключающих производство по делу, например отсутствие события административного правонарушения, отмена закона, установившего административную ответственность, и т.д. Также о законности и обоснованности решения свидетельствует совокупность других фактов: наличие состава административного правонарушения; соблюдение сроков давности привлечения к ответственности; соблюдение установленного законом порядка привлечения лица к административной ответственности; другие обстоятельства, имеющие отношение к делу.

При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о наложении административного взыскания суд в обязательном порядке проверяет наличие состава правонарушения, поскольку отсутствие состава правонарушения также исключает производство по делу. Здесь же проверяется соответствие квалификации неправомерных действий правонарушителя диспозиции той статьи, которая предусматривает ответственность за правонарушение, характер и размер причиненного административным правонарушением ущерба.

Кроме того, при проверке законности и обоснованности оспариваемого решения о привлечении к административной ответственности необходимо установить, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности (общий срок - два месяца со дня совершения правонарушения, специальный - один год). При этом следует принимать во внимание правила исчисления данных сроков при длящихся правонарушениях.

При рассмотрении дела проверке подлежит не только правильность применения норм материального права о наложении административного взыскания, но и соблюдение установленного порядка привлечения к административной ответственности.

Процессуальные нарушения привлечения к административной ответственности могут носить двойной характер. С одной стороны, ими являются нарушения процедуры привлечения виновного лица к ответственности, которые привели к ошибочным выводам при наложении взыскания, поставили под сомнение правильность выводов

административного органа (недоказанность события правонарушения или вина лица в его совершении). С другой стороны, процессуальные нарушения могут носить несущественный характер, что может и не повлиять на обоснованность привлечения к ответственности (например, составление протокола с нарушением срока, установленного п. 1 ст. 28.5 КоАП РФ, хотя и в пределах общего двухмесячного срока). В первом случае нарушения порядка привлечения к ответственности предопределяют вынесение незаконного решения о привлечении к ответственности, в связи с чем оно должно быть отменено, во втором случае решение административного органа следует оставить в силе.

При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме. Тем самым суд сам определяет предмет доказывания, выходя за пределы доводов сторон.

В соответствии с частью 4 статьи 210 АПК РФ при рассмотрении дела обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возложена на административный орган, принявший оспариваемое решение. Вместе с тем лицо, оспаривающее данное решение, также обязано доказать наличие или отсутствие тех фактов, на которых основаны его требования.

Необходимым доказательством прежде всего является решение административного органа о привлечении к административной ответственности, поскольку именно этот документ (его содержание) является объектом исследования на предмет законности и обоснованности.

Другими доказательствами являются: протокол об административном правонарушении (в случае отсутствия может быть затребован судом у административного органа, принявшего оспариваемое решение); документы, подтверждающие статус индивидуального предпринимателя или юридического лица (свидетельство о регистрации); документы, свидетельствующие о правомочии административного органа по привлечению лица к административной ответственности; документы, указывающие на связь административного правонарушения с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности; доказательства, подтверждающие или опровергающие наличие других обстоятельств дела, на которые стороны ссылаются как на основание своих требований и возражений; иные документы (письменные замечания на протокол субъекта ответственности, заключения эксперта, показания свидетелей, документы, приобщенные к протоколу, акты и т.д.).

#### Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Дела об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК РФ с особенностями, установленными в гл. 25 АПК РФ и гл. 30 КоАП РФ.

Данные дела рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий 10 дней со дня поступления в арбитражный суд заявления, включая время на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иное не установлено федеральным законом. Исчисление срока начинается со дня регистрации поступившего в арбитражный суд заявления, окончание соответствует вынесению решения по делу.

Срок рассмотрения дела исчисляется по правилам ст. 113 АПК РФ, т.е. в него не включаются нерабочие дни.

В некоторых случаях, когда невозможно рассмотреть дело в установленный 10-дневный срок, судья при наличии на то оснований может отложить рассмотрение дела на

срок, необходимый для устранения обстоятельств, послуживших основанием для отложения, но не более чем на один месяц.

Сокращенный срок рассмотрения данной категории дел требует уделять особое внимание извещению о времени и месте судебного заседания лиц, участвующих в деле. Порядок их извещения, последствия неявки, признания явки обязательной аналогичны порядку рассмотрения дел о привлечении к административной ответственности.

Арбитражный суд может признать обязательной явку представителя административного органа, принявшего оспариваемое решение, а также лица, обратившегося в суд с заявлением, и вызвать их в судебное заседание для дачи объяснений. Неявка данных лиц в судебное заседание без уважительной причины является основанием для наложения штрафа в порядке и размерах, установленных в гл. 2 АПК РФ. Это правило распространяется также на эксперта, свидетеля, переводчика.

Решение суда должно состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей и, помимо общих сведений, содержать сведения, определенные в ч. 4 ст. 211 АПК РФ: "...название, номер, дата и место принятия, другие необходимые сведения об оспариваемом решении; наименование лица, привлеченного к административной ответственности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; указание на признание решения незаконным и его отмену полностью или в части, либо на отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части, либо на меру ответственности, если она изменена судом".

Особенностью порядка рассмотрения арбитражным судом дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности является то, что арбитражный суд только устанавливает, является ли решение административного органа о привлечении к административной ответственности законным и обоснованным.

В этой связи в резолютивной части решения не могут содержаться указания о прекращении производства по делу об административном правонарушении, о возвращении дела на новое рассмотрение в административный орган или о направлении его на рассмотрение по подведомственности. После принятия судом решения о признании незаконным и об отмене постановления административного органа дальнейшее осуществление административным органом производства по этому делу (составление протоколов, проведение административного расследования, вынесение постановлений и т.п.) является неправомерным.

При рассмотрении дела суд может установить, что решение административного органа о привлечении к ответственности или порядок принятия решения не соответствуют закону, либо отсутствуют основания для привлечения к административной ответственности или применения конкретной меры ответственности, либо оспариваемое решение принято органом или должностным лицом с превышением их полномочий. В этих случаях суд принимает решение о признании незаконным и об отмене оспариваемого решения полностью или в части либо об изменении решения. Нарушение административным органом при производстве по делу об административном правонарушении процессуальных требований является основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого постановления административного органа при условии, если указанные нарушения носят существенный характер и не позволяют всесторонне и объективно рассмотреть дело.

Существенный характер нарушений определяется судом, исходя из последствий, которые данными нарушениями вызваны, и возможности устранения данных последствий при рассмотрении дела.

Установив при рассмотрении дела несоответствие между датой составления протокола и моментом выявления правонарушения, суд оценивает это обстоятельство с учетом необходимости обеспечения административным органом лицу, в отношении

которого составлен протокол об административном правонарушении, гарантий, предусмотренных ст. 28.2 КоАП РФ.

При выявлении в ходе рассмотрения дела факта составления протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, суду надлежит выяснить, было ли данному лицу сообщено о дате и времени составления протокола, уведомило ли оно административный орган о невозможности прибытия, являются ли причины неявки уважительными.

Если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что данное решение является законным и обоснованным, суд отказывает в удовлетворении требования заявителя.

По результатам рассмотрения заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности суд при наличии соответствующих оснований вправе принять решение об изменении оспариваемого решения административного органа (ч. 2 ст. 211 АПК РФ, ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ). В этом случае суду необходимо учитывать положения п. 2 ч. 1 ст. 30.7 КоАП РФ, в силу которых не допускается такое изменение оспариваемого решения, которое повлечет усиление административного наказания или иным образом ухудшит положение лица, привлеченного к административной ответственности (п. 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 27 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях").

Если при рассмотрении заявления об оспаривании постановления административного органа о привлечении к административной ответственности суд установит, что оспариваемое постановление содержит неправильную квалификацию правонарушения либо оно принято неправомочным органом, в соответствии с ч. 2 ст. 211 АПК РФ суд принимает решение о признании незаконным оспариваемого постановления и о его отмене. При этом материалы дела об административном правонарушении направляются административному органу, постановление которого было признано незаконным и отменено (п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях").

Решение административного органа также может быть признано незаконным и изменено в случае признания судом на основании ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ наличия смягчающих обстоятельств, не указанных в КоАП РФ или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях. Суд может признать данные обстоятельства в качестве смягчающих, независимо от того, ходатайствовал ли заявитель об их учете на стадии рассмотрения дела административным органом.

Порядок вступления в законную силу решений суда по делам данной категории аналогичен порядку, установленному для дел о привлечении к административной ответственности, изложенному выше.

Арбитражный суд в соответствии с ч. 6 ст. 211 АПК РФ направляет копию решения в трехдневный срок со дня его принятия лицам, участвующим в деле. В отличие от части 2 статьи 30.8 КоАП РФ, в гл. 25 АПК РФ не предусмотрено вручение копии решения физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых было вынесено постановление по делу об административном правонарушении (по изложенным выше причинам тем более не предусмотрено вручение или направление копии решения потерпевшему и прокурору). Другой особенностью является то, что арбитражный суд может направить копию решения также в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

Заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности не облагается государственной пошлиной, а в случае

ее уплаты (что на практике встречается довольно часто) пошлина подлежит возврату заявителю.

#### 12.5. Взыскание обязательных платежей и санкций: право на обращение в суд и порядок рассмотрения дел

Рассмотрение в арбитражных судах данной категории дел регулируется нормами ст. ст. 212 - 216 АПК РФ.

#### Особенности субъектного состава

Положениями ст. ст. 212, 213 АПК РФ предусмотрено, что право подачи в арбитражный суд заявлений о взыскании установленных законом обязательных платежей и санкций принадлежит государственным органам, органам местного самоуправления, иным органам, наделенным в соответствии с федеральным законом контрольными функциями (контрольным органам). Ответной стороной по делам о взыскании обязательных платежей и санкций выступают лица, осуществляющие предпринимательскую и иную экономическую деятельность и обремененные обязанностями по уплате в бюджеты разного уровня и внебюджетные фонды обязательных платежей в установленном порядке.

В соответствии с действующим федеральным законодательством полномочиями по взысканию с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей и санкций в судебном порядке наделены: налоговые органы, таможенные органы, органы государственных внебюджетных фондов.

В сложившейся судебной практике заявителями по делам о взыскании обязательных платежей и санкций выступают налоговые органы и органы государственных внебюджетных фондов, а именно Пенсионного фонда РФ (далее - ПФР) и Фонда социального страхования РФ (далее - ФСС РФ).

Заявления о взыскании с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей и санкций подаются перечисленными выше органами в арбитражный суд в случаях, если федеральным законом не предусмотрен иной, внесудебный порядок взыскания указанных платежей.

Федеральным законом от 15 декабря 2001 г. N 167-ФЗ "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации" предусматривается иной порядок взыскания налогов, страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и санкций в установленных пределах: они взыскиваются по решению налоговых органов, территориальных органов ПФР без обращения в суд.

В связи с этим при обращении налоговых органов, территориальных органов ПФР в арбитражные суды после 31 декабря 2005 г. с заявлениями о взыскании налогов, страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и санкций, которые в соответствии с Законом взыскиваются названными органами самостоятельно, такие заявления возвращаются арбитражным судом применительно к п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК РФ. В случае принятия к производству заявления о взыскании обязательных платежей и санкций, которые должны быть взысканы во внесудебном порядке, производство по делу подлежит прекращению на основании п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ.

#### Пример.

По результатам проверок налоговые органы принимают решение о привлечении нарушителей к ответственности за совершение налогового правонарушения. Перед обращением в суд соответствующий налоговый орган обязан соблюсти досудебный порядок урегулирования спора. Он заключается в том, что до обращения в суд налоговый орган обязан предложить лицу, привлекаемому к ответственности за совершение

налогового правонарушения, добровольно уплатить соответствующую сумму налоговой санкции.

В случае если лицо, привлекаемое к ответственности за совершение налогового правонарушения, отказалось добровольно уплатить сумму налоговой санкции или пропустило срок уплаты, указанный в требовании, налоговый орган обращается в суд с исковым заявлением о взыскании с данного лица налоговой санкции, установленной НК РФ, за совершение данного налогового правонарушения (п. 1 ст. 104 НК РФ).

Следует отметить, что при принятии к рассмотрению исков налоговых органов о взыскании налоговых санкций суды учитывают тот факт, что п. 1 ст. 104 НК РФ установлена обязательная досудебная процедура урегулирования спора между налоговым органом и налогоплательщиком по поводу привлечения последнего к налоговой ответственности.

В силу абз. 3 п. 1 ст. 104 НК РФ налоговый орган обращается в суд с названным выше иском в случае отказа налогоплательщика добровольно уплатить сумму санкции либо пропуска налогоплательщиком срока ее уплаты, указанного в требовании об уплате налоговой санкции.

Поскольку данная норма не содержит положений о форме соответствующего требования, последнее может быть изложено как в отдельном документе, так и в тексте решения о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности.

Несоблюдение истцом соответствующей досудебной процедуры влечет последствия, предусмотренные п. 6 ч. 1 ст. 108 либо п. 5 ст. 87 АПК РФ (Постановление Пленума ВАС РФ от 28 февраля 2001 г. N 5).

Примером внесудебного порядка может служить предусмотренный ст. ст. 46, 47 НК РФ порядок взыскания с налогоплательщиков - юридических лиц налогов, не уплаченных в установленные законом сроки. В соответствии с ним взыскание недоимки с юридического лица производится посредством списания принадлежащих налогоплательщику денежных средств со счета в банке инкассовым поручением налогового органа либо посредством обращения взыскания на иное принадлежащее налогоплательщику имущество при участии судебного пристава-исполнителя.

Поступающие в арбитражный суд заявления о взыскании с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, задолженности по страховым взносам в ПФР можно разделить на две группы:

- 1) заявления о взыскании задолженности, т.е. недоимок, пеней и штрафов по страховым взносам в ПФР, возникшей по состоянию на 1 января 2001 г.;
- 2) заявления о взыскании задолженности, т.е. недоимок, пеней и штрафов по страховым взносам в ПФР, возникшей после введения в действие Закона о пенсионном страховании, т.е. после 20 декабря 2001 г.

### Требования к заявлению

При подаче в арбитражный суд заявления о взыскании обязательных платежей и санкций налоговыми органами и органами государственных внебюджетных фондов должны соблюдаться требования ст. ст. 125, 126, 213, 214 АПК РФ.

В заявлении о взыскании обязательных платежей и санкций должно быть указано наименование ответной стороны, место ее нахождения. В случае если в качестве ответной стороны выступает физическое лицо, в заявлении необходимо указать его фамилию, имя, отчество, место жительства, дату и место рождения, сведения о его государственной регистрации в качестве предпринимателя, осуществляющего деятельность без образования юридического лица. Обязательность указания в заявлении перечисленных сведений обусловлена необходимостью внесения указанных сведений в исполнительный лист в случае вынесения судом решения об удовлетворении заявленных требований.

Кроме того, в заявлении должны быть изложены требования заявителя и обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования. Также заявление должно содержать ссылку на законы и иные нормативные акты, имеющие отношение к заявленному требованию. Помимо этого в заявлении должны быть указаны принадлежащие заявителю почтовые реквизиты и телефонные номера, а также сведения об известных заявителю почтовых реквизитах и телефонных номерах, принадлежащих ответной стороне. Указанные сведения необходимы для обеспечения суду возможности своевременного и правильного извещения сторон по делу о времени и месте проведения судебных заседаний, что, в свою очередь, необходимо для правильного и своевременного рассмотрения арбитражного дела.

Заявление налогового органа, т.е. инспекции МНС России по соответствующей территории, должно быть подписано руководителем или заместителем руководителя налогового органа.

### Требования к соблюдению досудебного порядка

В соответствии с положениями п. 7 ст. 126 и ч. 2 ст. 214 АПК РФ к заявлению о взыскании обязательных платежей и санкций должен быть приложен документ, подтверждающий соблюдение заявителем досудебного порядка, предусмотренного ст. 213 АПК РФ, т.е. документ, подтверждающий направление заявителем в адрес ответной стороны требования об уплате взыскиваемого платежа в добровольном порядке в срок, установленный заявителем. Несоблюдение заявителем указанного порядка влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 148 АПК РФ.

В случае если при рассмотрении дела в судебном заседании обнаружится, что заявление о взыскании обязательных платежей и санкций принято арбитражным судом к производству при отсутствии в материалах арбитражного дела документа, свидетельствующего о направлении заявителем в адрес ответной стороны требования об уплате взыскиваемого платежа в добровольном порядке, рассматриваемое заявление должно быть оставлено судом без рассмотрения на основании п. 2 ст. 148 АПК РФ.

При подаче в арбитражный суд заявлений о взыскании обязательных платежей и санкций государственная пошлина заявителями в федеральный бюджет не уплачивается.

### Особенности доказывания

Предметом доказывания являются обстоятельства:

- 1) свидетельствующие о наличии у ответной стороны обязанности по уплате обязательного платежа в бюджет или внебюджетный фонд;
- 2) подтверждающие невыполнение ответной стороной указанной обязанности;
- 3) свидетельствующие о соблюдении органом, уполномоченным на применение ответственности, необходимых процессуальных норм.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для взыскания обязательных платежей, возлагается на заявителя.

Сказанное означает, что заявитель обязан представить суду доказательства следующих фактов: наличия у ответной стороны обязанности по уплате обязательного платежа в бюджет или внебюджетный фонд; невыполнения ответной стороной указанной обязанности.

К документам, обосновывающим наличие обязанности по уплате обязательного платежа в бюджет или внебюджетный фонд, относятся:

- документы, подтверждающие правовой статус лица, осуществляющего предпринимательскую и иную экономическую деятельность (свидетельство о государственной регистрации организации в государственном реестре юридических лиц

либо свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве предпринимателя, осуществляющего деятельность без образования юридического лица);

- документы, свидетельствующие о постановке лица, осуществляющего предпринимательскую и иную экономическую деятельность, на налоговый учет; нормативный акт представительного органа местного самоуправления об установлении обязанности уплаты местного налога или сбора на территории соответствующего муниципального образования (в случае взыскания налога или сбора местного значения);

- документы, подтверждающие наличие у плательщика объекта, облагаемого налогом или сбором;

- расчет налога или сбора, подлежащего взысканию.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для взыскания санкций, наложенных уполномоченным органом за невыполнение лицом, осуществляющим предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязанностей по уплате обязательных платежей в бюджет или внебюджетный фонд либо иных обязанностей, касающихся деятельности плательщика, связанной с исчислением и уплатой налогов и сборов, также возлагается на заявителя.

В случае подачи в арбитражный суд заявления о взыскании санкции заявитель обязан представить суду доказательства, свидетельствующие о наличии у ответной стороны неисполненной обязанности, т.е. наличии события правонарушения; подтверждающие соблюдение органом, уполномоченным на применение ответственности, соответствующих процессуальных норм.

Необходимо учитывать, что процессуальные нормы, регулирующие правоотношения, связанные с уплатой страховых взносов на обязательное пенсионное и иное социальное страхование, в федеральных законах, регулирующих правоотношения, связанные с деятельностью ПФР и ФСС РФ, отсутствуют.

Вследствие этого при рассмотрении указанных правоотношений следует руководствоваться процессуальными положениями, установленными НК РФ.

Общие положения об ответственности за совершение налоговых правонарушений содержатся в главе 15 НК РФ.

Так, следует отметить, что в п. 6 ст. 108 НК РФ, устанавливающий принцип презумпции невиновности, внесены изменения. В связи с тем что суммы штрафных санкций могут взыскиваться также и по решению налогового органа, из пункта изъято упоминание о том, что виновность лица в совершении налогового правонарушения должна быть установлена вступившим в законную силу решением суда.

Изменения, внесенные в ст. 112 НК РФ, вменяют в обязанность налоговому органу устанавливать обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за совершение налоговых правонарушений, и при наложении штрафа учитывать их, соответственно уменьшая или увеличивая сумму штрафа.

Согласно положениям п. 6 ст. 108 НК РФ лицо считается невиновным в совершении налогового правонарушения, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке. Лицо, привлекаемое к ответственности, не обязано доказывать свою невиновность в совершении налогового правонарушения. Обязанность по доказыванию обстоятельств, свидетельствующих о факте налогового правонарушения и виновности лица в его совершении, возлагается на налоговые органы. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Приведенные положения подлежат обязательному применению при рассмотрении анализируемых правоотношений, поэтому условие исследования вопроса о наличии вины плательщика в совершении вменяемого ему нарушения при рассмотрении заявлений о взыскании санкций за нарушение требований налогового законодательства либо законодательства об обязательном пенсионном или социальном страховании является обязательным.

Таким образом, в случае подачи в арбитражный суд заявления о взыскании санкции, заявитель обязан представить суду доказательства наличия вины плательщика в совершении вменяемого ему нарушения. При этом следует отметить, что в соответствии с положениями п. 4 ст. 110 НК РФ вина организации, т.е. юридического лица, определяется в зависимости от вины ее должностных лиц либо ее представителей, действия (бездействия) которых обусловили совершение налогового правонарушения.

Кроме того, заявитель обязан представить суду доказательства соблюдения уполномоченным органом требований, установленных НК РФ, к осуществлению производства по наложению санкций, направленных на обеспечение права плательщика на защиту его прав и законных интересов. Сказанное означает, что заявитель обязан представить суду документы:

- 1) фиксирующие факт совершения правонарушения;
- 2) свидетельствующие о предоставлении плательщику возможности представить уполномоченному органу свои объяснения или возражения по поводу обнаруженного правонарушения до вынесения решения о применении ответственности для обеспечения объективного исследования уполномоченным органом обстоятельств допущенного правонарушения.

#### Давность взыскания обязательных платежей

В случае подачи в арбитражный суд заявлений о взыскании обязательных платежей и санкций заявитель помимо вышеназванных обязан представить суду доказательства соблюдения уполномоченным органом процессуальных норм, содержащих ограничения сроков давности взыскания с плательщиков обязательных платежей и санкций.

При взыскании обязательного платежа в бюджет или внебюджетный фонд с организации или индивидуального предпринимателя следует руководствоваться процессуальными положениями, установленными ст. ст. 47 и 70 НК РФ.

В соответствии с п. 1 ст. 47 НК РФ взыскание налога за счет имущества налогоплательщика (налогового агента) производится по решению руководителя (заместителя руководителя) налогового органа путем направления в течение трех дней с момента вынесения такого решения соответствующего постановления судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве".

Решение о взыскании налога за счет имущества налогоплательщика (налогового агента) - организации или индивидуального предпринимателя принимается в течение одного года после истечения срока исполнения требования об уплате налога.

В соответствии со ст. 70 НК РФ требование об уплате налога должно быть направлено налогоплательщику не позднее трех месяцев со дня выявления недоимки, если иное не предусмотрено п. 2 указанной статьи.

При выявлении недоимки налоговый орган составляет документ по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов.

При определении срока давности взыскания обязательного платежа в бюджет с юридического лица при подаче заявления о взыскании в арбитражный суд заявителю следует руководствоваться позицией Высшего Арбитражного Суда РФ, изложенной в п. 12 Постановления Пленума ВАС РФ от 28 февраля 2001 г. N 5 "О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса Российской Федерации".

Основываясь на принципе всеобщности и равенства налогообложения, ВАС РФ постановил, что судам необходимо исходить из универсальности воли законодателя, выраженной в п. 2 ст. 48 НК РФ в отношении давности взыскания в судебном порядке сумм недоимок по налогам, и руководствоваться положениями ст. 48 НК РФ при рассмотрении исков о взыскании недоимок по налоговым платежам с

налогоплательщиков - юридических лиц. Отмеченная выше аналогия закона подлежит применению в случаях допущенных налоговыми органами пропусков срока, установленного ст. 46 НК РФ для взыскания недоимок по налоговым платежам с налогоплательщиков - юридических лиц в бесспорном порядке. Таким образом, заявление о взыскании налога и пени за счет имущества налогоплательщика - юридического лица может быть подано в суд налоговым органом в течение шести месяцев после истечения 60-дневного срока, предусмотренного п. 3 ст. 46 НК РФ для бесспорного взыскания заявленных в иске сумм. При этом необходимо помнить, что срок, установленный п. 2 ст. 48 НК РФ, как уже было сказано выше, является пресекательным, поэтому восстановлению не подлежит.

#### Давность взыскания санкций

Срок давности взыскания санкций установлен в ст. 115 НК РФ.

Так, в соответствии с п. 1 ст. 115 налоговые органы могут обратиться в суд с иском о взыскании штрафов с организации и индивидуального предпринимателя в порядке и сроки, которые предусмотрены статьей 46 (решение о взыскании принимается после истечения срока, установленного в требовании об уплате налога, но не позднее двух месяцев после истечения указанного срока. Решение о взыскании, принятое после истечения указанного срока, считается недействительным и исполнению не подлежит. В этом случае налоговый орган может обратиться в суд с иском о взыскании с налогоплательщика (налогового агента) - организации или индивидуального предпринимателя причитающейся к уплате суммы налога. Заявление может быть подано в суд в течение шести месяцев после истечения срока исполнения требования об уплате налога) и статьей 47 Кодекса РФ, с физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем, в порядке и сроки, которые предусмотрены статьей 48 Кодекса РФ (исковое заявление о взыскании налога за счет имущества налогоплательщика - физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем, может быть подано в суд общей юрисдикции налоговым органом (таможенным органом) в течение шести месяцев после истечения срока исполнения требования об уплате налога).

#### Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Рассмотрение заявлений о взыскании обязательных платежей и санкций производится по общим правилам искового производства с проведением предварительных судебных заседаний. При этом дело должно быть рассмотрено в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления рассматриваемого заявления в арбитражный суд.

При удовлетворении требования о взыскании обязательных платежей и санкций в резолютивной части решения должны быть указаны: наименование лица, обязанного уплатить сумму задолженности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации; общий размер подлежащей взысканию денежной суммы с определением отдельно основной задолженности и санкций.

Решение арбитражного суда по делу о взыскании обязательных платежей и санкций принимается по правилам, установленным в гл. 20 АПК РФ.

### **Глава 13. РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ ФАКТОВ, ИМЕЮЩИХ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ**

#### 13.1. Понятие фактов, имеющих юридическое значение.

Подведомственность дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, арбитражным судам

Особенности производства и собственно порядок рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, регулируются положениями гл. 27 АПК РФ.

Юридические факты - определенные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (заявителей) определенных прав и обязанностей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Цель установления факта - те последствия, наступления которых желал бы заявитель.

Особенности производства:

- отсутствие спора (материально-правового требования одного лица к другому);
- отсутствие сторон (истца и ответчика), между которыми возможен данный спор.

Производство возбуждается в арбитражном суде на основании заявлений об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

Если при рассмотрении дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, выясняется, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление без рассмотрения, о чем выносит определение. В определении заявителю и другим заинтересованным лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства.

Арбитражный суд рассматривает дела об установлении:

- факта владения и пользования юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем недвижимым имуществом как своим собственным;
- факта государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте;
- факта принадлежности правоустанавливающего документа, действующего в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, если наименование юридического лица, имя, отчество или фамилия индивидуального предпринимателя, указанные в документе, не совпадают с наименованием юридического лица по его учредительному документу, именем, отчеством или фамилией индивидуального предпринимателя по его паспорту или свидетельству о рождении;
- других фактов, порождающих юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся:

- земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства;
- подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество (ст. 130 ГК РФ).

Право собственности - владение, пользование и распоряжение своим имуществом.

Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением об установлении фактов, имеющих юридическое значение, если:

- отсутствует возможность получить или восстановить надлежащие документы, удостоверяющие эти факты;
- федеральным законом или иным нормативным правовым актом не предусмотрен иной внесудебный порядок установления соответствующих фактов.

Особенности субъектного состава

Одной из важных особенностей дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, является субъектный состав участвующих в деле лиц. В данном случае лицо, обращающееся в арбитражный суд с заявлением, называется заявителем, а не истцом. Лица, чьи права и интересы могут быть затронуты решением арбитражного суда, привлекаются к участию в деле в качестве заинтересованных лиц.

Арбитражное процессуальное законодательство не дает исчерпывающего перечня юридических фактов, которые могут быть установлены в судебном порядке. Соответственно, круг заинтересованных лиц может быть разным, в зависимости от специфики факта, имеющего юридическое значение.

### Подсудность

В части 2 статьи 219 АПК урегулированы вопросы, связанные с подсудностью данной категории дел. Заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя.

Если устанавливаются факты владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом и другие факты, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения недвижимого имущества.

### 13.2. Порядок подачи заявления в арбитражный суд об установлении фактов, имеющих юридическое значение. Содержание заявления

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, должно быть подано в арбитражный суд в письменной форме и подписано заявителем либо его представителем, имеющим подобное специальное полномочие и оформленную надлежащим образом доверенность.

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно соответствовать требованиям, изложенным в ч. 1, п. п. 1, 2, 10 ч. 2 ст. 125 АПК РФ. Кроме того, согласно ст. 220 АПК РФ должны быть указаны: факт, об установлении которого ходатайствует заявитель; норма закона, согласно которой данный факт порождает юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; обоснование необходимости установления данного факта; доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих доказательств или восстановления утраченных документов.

К заявлению прилагаются:

- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном порядке и в размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;

- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

- копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

- доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления.

Установив при рассмотрении вопроса о принятии заявления к производству, что оно подано с нарушением требований, предъявляемых к его содержанию, арбитражный суд правомерно оставил заявление без движения (ст. 128 АПК РФ).

Неустранение обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения в срок, установленный арбитражным судом, повлекло возвращение данного

заявления на основании п. 4 ч. 1 ст. 129 АПК РФ (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 февраля 2004 г. N 76 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение").

### 13.3. Процессуальные особенности рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение

После принятия заявления и возбуждения дела по установлению факта, имеющего юридическое значение, судья должен выполнить задачи по подготовке дела к судебному разбирательству, которые установлены в ч. 3 ст. 133 АПК РФ. На стадии подготовки судья арбитражного суда действует единолично, проведение стадии подготовки по рассматриваемой категории дел является безусловным и обязательным - ч. 2 ст. 133 АПК РФ. Срок проведения подготовительных действий является общим и составляет не более двух месяцев со дня поступления заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в арбитражный суд.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, должна завершаться предварительным судебным заседанием (ст. 136 АПК РФ), на котором проверяется степень подготовленности дела к судебному разбирательству и выполнение всех задач, стоящих перед арбитражным судьей на стадии подготовки дела.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются судьей единолично в судебном заседании с участием заявителя и других заинтересованных лиц. К их рассмотрению не могут привлекаться арбитражные заседатели.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья:

- определяет круг заинтересованных по делу лиц, права которых может затронуть решение об установлении факта, имеющего юридическое значение;
- извещает заинтересованных лиц о производстве по делу;
- рассматривает вопрос о привлечении указанных лиц к участию в деле;
- извещает о времени и месте судебного заседания.

Арбитражный суд в судебном заседании:

- проверяет, не предусмотрен ли законом или иным нормативным правовым актом иной внесудебный порядок установления данного факта;
- проверяет, имелась ли у заявителя другая возможность получить или восстановить необходимые документы;
- устанавливает, порождает ли данный факт юридически значимые последствия для заявителя в связи с осуществлением им предпринимательской или иной экономической деятельности;
- выясняет, не затрагивает ли права других лиц установление требуемого факта, не возник ли спор о праве.

Все вышеперечисленные условия сформулированы в ст. ст. 217 - 219 АПК РФ. Только при наличии всех указанных условий арбитражный суд принимает к своему производству и рассматривает заявления об установлении юридических фактов. Отсутствие хотя бы одного из них влечет прекращение производства по делу.

Если в ходе судебного разбирательства выяснится, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление без рассмотрения, о чем выносит определение.

В определении заявителю и другим заинтересованным по делу лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства.

Особенности представления доказательств

1. Об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа лицу, данные которого не совпадают с данными других документов, принадлежащих этому лицу.

В предмет доказывания по таким делам входят все вышеизложенные обстоятельства, которые должны быть доказаны в ходе судебного разбирательства при рассмотрении дела об установлении любого факта, имеющего юридическое значение. Однако в зависимости от правовой цели установления юридического факта формируется круг доказательств.

В данном случае к необходимым доказательствам следует отнести:

1) доказательства, подтверждающие принадлежность правоустанавливающего документа заявителю (паспорт, удостоверение, заявление в регистрирующий орган и т.д.);

2) доказательства, подтверждающие что организация, выдавшая документ, не имеет возможности внести в него соответствующие исправления либо что эта организация не может выдать новый документ (утрата архивных документов, ликвидация организации и т.д.);

3) правоустанавливающий документ, принадлежность которого устанавливается судом (свидетельство о государственной регистрации права или регистрации в качестве индивидуального предпринимателя).

2. Об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом.

Необходимыми доказательствами являются следующие:

1) документы об отводе земельного участка (решения, постановления администрации об отводе земельного участка, план земельного участка, документы кадастрового учета и т.п.);

2) документы о нахождении объекта недвижимости на балансе заявителя (инвентарная карточка учета основных средств);

3) документы о несении заявителем бремени содержания объекта недвижимости (договоры с обслуживающими организациями, документы об оплате коммунальных и других эксплуатационных услуг, документы, подтверждающие капитальный и текущий ремонт объекта недвижимости, и т.д.);

4) документы о невозможности восстановления строительных документов (утрата архивных данных).

Следует заметить, что рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, не всегда заканчивается вынесением судебного решения, т.е. разрешением дела по существу. При выяснении обстоятельств, препятствующих движению дела, указанных в ст. ст. 148 и 150 АПК РФ, дело прекращается вынесением определения об оставлении заявления без рассмотрения либо о прекращении производства по делу соответственно.

Часть 4 статьи 221 АПК РФ устанавливает дополнительное основание для оставления заявления без рассмотрения, что связано с сущностью особого производства. В случае если в ходе судебного разбирательства по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, выяснится, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, без рассмотрения, о чем выносит определение.

Применение данного института позволяет заинтересованным лицам обратиться с заявленными требованиями в арбитражный суд повторно, что способствует реализации принципа доступности правосудия и является дополнительной гарантией судебной защиты нарушенных или оспоренных прав участников арбитражного процесса. Поэтому в определении заявителю и другим заинтересованным по делу лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства, т.е. на общих основаниях.

При рассмотрении дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, применяются также институты временной остановки судебного разбирательства, связанные с необходимостью преодоления возникающих преград для движения арбитражного процесса: перерыв судебного заседания, приостановление производства по

делу, отложение судебного разбирательства. Все указанные нормы применяются по общим правилам, установленным действующим процессуальным законом, и имеют те же цели, основания, сроки, последствия для движения арбитражного дела.

Во всех иных случаях разрешение дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, должно быть окончено принятием судебного решения. Порядок принятия, составления, оглашения судебного решения по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, является общим и определяется правилами гл. 20 действующего АПК РФ. Вступление решения об установлении факта, имеющего юридическое значение, в законную силу также определяется общими правилами процессуального закона.

#### 13.4. Решение арбитражного суда по делу об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Часть 2 статьи 222 АПК РФ устанавливает дополнительные требования к выносимому решению при удовлетворении судом заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение. В этом случае в резолютивной части решения указывается на наличие факта, имеющего юридическое значение, и излагается установленный факт.

Особенностью решений арбитражного суда об установлении фактов, имеющих юридическое значение, является также то, что на их основании исполнительный лист не выдается. Само решение арбитражного суда об установлении факта, имеющего юридическое значение, является основанием для регистрации такого факта или оформления прав, которые возникают в связи с установленным фактом, соответствующими органами в силу ч. 1 ст. 15 АПК РФ. Однако вынесенное решение арбитражного суда не заменяет документы, выдаваемые вышеуказанными органами, - ч. 3 ст. 222 АПК РФ. Решение в срок не более 5 дней после вынесения направляется лицам, участвующим в деле, и в течение месячного срока после его принятия вступает в законную силу.

Обжалование решений арбитражного суда по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, осуществляется в общем порядке.

### **Глава 14. РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ). ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА БАНКРОТСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Дела о несостоятельности (банкротстве) являются одной из категорий дел, подведомственных арбитражному суду (п. 1 ст. 33 АПК РФ). При этом в АПК РФ предусмотрено, что дела о банкротстве независимо от состава участвующих в них лиц рассматриваются исключительно арбитражными судами, на что указывает правило о специальной подведомственности, сформулированное в ст. 33 АПК РФ и в ст. ст. 6, 33 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Эти дела согласно ст. 223 АПК РФ рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства). Такими законами являются Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ, Федеральный закон "Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса" от 24 июня 1999 г. N 122-ФЗ <24>, Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ. Среди указанных нормативных актов особое место отводится ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)". Таким образом, положения АПК РФ и ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", а также других названных

Федеральных законов составляют процессуальную основу рассмотрения дел о банкротстве арбитражными судами. Нормы АПК РФ имеют при этом общий характер, а нормы ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" и других Федеральных законов - особенный, специальный характер.

<24> Указанный Федеральный закон утрачивает силу с 1 июля 2009 г. в связи с принятием Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ.

#### 14.1. Понятие и признаки несостоятельности (банкротства)

Законодательное регулирование специфики рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве) во многом обусловлено понятием и целями банкротства как института гражданского права.

В соответствии со ст. 2 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Признаки банкротства гражданина:

- неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены,
- требования в совокупности составляют не менее десяти тысяч рублей;
- сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

Признаки банкротства юридического лица:

- неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;
- требования в совокупности составляют не менее ста тысяч рублей;
- сумма обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

Объявление гражданина банкротом избавляет его от необходимости в течение неопределенного времени всем своим имуществом отвечать по обязательствам. В целях пресечения недобросовестных действий, направленных на использование процедуры банкротства для освобождения от долгов, ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" предусматривает более строгие последствия повторного банкротства гражданина. Интересно, что ФЗ, регламентируя повторное банкротство, содержит серьезный недостаток, не позволяющий дать точное определение рассматриваемого понятия. Проблема в том, что норма п. 2 ст. 213 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" допускает двойное толкование: "...в случае повторного признания гражданина банкротом по заявлению кредитора, заявлению уполномоченного органа по требованиям об уплате обязательных платежей в течение пяти лет после завершения расчетов с кредиторами такой гражданин не освобождается от дальнейшего исполнения требований кредиторов.

Неудовлетворенные требования кредиторов могут быть предъявлены в порядке, установленном гражданским законодательством".

Телюкина М.В. предлагает следующие варианты <25>:

<25> Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // Законодательство и экономика. 2003. N 3 - 12.

1) имеется в виду повторное в течение 5 лет после окончания расчетов признание банкротства, т.е. вынесение решения суда об открытии в отношении должника

конкурсного производства. Если это произошло (а произойти это могло только по заявлению кредиторов и уполномоченных органов, сам должник не имеет права подать такое заявление), то должник не освобождается от долгов вообще, т.е. до тех пор, пока полностью не удовлетворит требования, т.е. удовлетворение части обязательств в рамках конкурса и окончание конкурсного производства не влечет погашения оставшихся обязательств;

2) имеется в виду, что в случае повторного банкротства должник не освобождается от долгов в течение 5 лет, т.е. в течение этого времени из любого вновь поступающего ему имущества он обязан удовлетворять исполненные не полностью либо неисполненные требования. Однако в этом случае мы приходим к выводу о том, что повторным будет любое банкротство, если ранее оно уже было, независимо от времени. Иначе говоря, если должник признавался банкротом 20 лет назад, то признание его банкротом вновь не погасит в течение 5 лет его обязательств. При этом он сам сможет заявить о своем банкротстве (в течение последних 15 лет), но на последствия в виде непогашения требований это не повлияет.

Каждая из этих позиций представляется достаточно обоснованной, однако более соответствует буквальному толкованию первая, так как п. 2 ст. 213 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" упоминает о повторном банкротстве по заявлению кредитора и уполномоченного органа, в то время как по истечении 5 лет заявить о своем банкротстве может и сам должник.

#### 14.2. Состав участников дела о банкротстве и арбитражного процесса по делу о банкротстве

Состав лиц, участвующих в деле о банкротстве, достаточно широк.

К ним относятся:

- должник;
- арбитражный управляющий;
- конкурсные кредиторы;
- уполномоченные органы;
- федеральные органы исполнительной власти, а также органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления по месту нахождения должника в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом;
- лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления.

ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" не допускает участия работников в процедурах конкурса. В то же время, в соответствии со ст. 35 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в арбитражном процессе по делу о банкротстве участвуют: представитель работников должника; представитель собственника имущества должника - унитарного предприятия; представитель учредителей (участников) должника; представитель собрания кредиторов или представитель комитета кредиторов; представитель федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности в случае, если исполнение полномочий арбитражного управляющего связано с доступом к сведениям, составляющим государственную тайну; иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ и ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

#### 14.3. Подведомственность и подсудность дел о банкротстве. Особенности возбуждения производства по делу

Особенности производства по делам о банкротстве проявляются уже в подведомственности и подсудности этих дел. Дела о банкротстве юридических лиц и граждан рассматривает арбитражный суд по месту нахождения должника - юридического лица и по месту жительства гражданина (п. 1 ч. 1 ст. 33, ч. 4 ст. 38 АПК РФ, ст. 33 Закона

о банкротстве). Дело о банкротстве не может быть передано на рассмотрение ни суда общей юрисдикции, ни третейского суда.

Для возбуждения дела о банкротстве принимаются во внимание:

- требования, подтвержденные вступившим в законную силу решением суда, арбитражного суда, третейского суда;
- требования об уплате обязательных платежей, подтвержденные решением налогового органа, таможенного органа о взыскании задолженности за счет имущества должника.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы, иные заинтересованные лица в соответствии с федеральным законом, регулирующим вопросы несостоятельности (банкротства).

#### 14.4. Особенности проведения подготовки по делам о банкротстве

Подготовка дела о банкротстве к судебному разбирательству производится судьей арбитражного суда в порядке, предусмотренном АПК РФ, с особенностями, установленными ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

При подготовке дела о банкротстве к судебному разбирательству судья должен совершить следующие действия: провести судебное заседание по проверке обоснованности требования заявителя к должнику; рассмотреть заявления, жалобы и ходатайства лиц, участвующих в деле о банкротстве; установить обоснованность требований кредиторов в порядке, определенном ст. 71 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)". Помимо этого, судья по ходатайству лиц, участвующих в деле о банкротстве, может назначить экспертизу в целях выявления признаков фиктивного или преднамеренного банкротства, принять меры для примирения сторон (п. 4 ст. 50 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

К ходатайствам, рассматриваемым судом при подготовке дела о банкротстве к судебному разбирательству, в частности, относятся ходатайства о принятии мер по обеспечению заявления о признании должника банкротом, об истребовании доказательств, о назначении экспертизы в целях выявления признаков фиктивного или преднамеренного банкротства.

Указанные ходатайства рассматриваются в порядке, предусмотренном АПК РФ.

#### Заявление о признании несостоятельным (банкротом)

Основанием для обращения должника в суд является наличие следующих обстоятельств: должник не в состоянии исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок; удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов влечет невозможность исполнения иных обязательств; обращение взыскания на имущество осложняет или делает невозможной хозяйственную деятельность предприятия; уполномоченный орган должника принимает решение об обращении в суд с заявлением о признании его несостоятельным (банкротом) (ст. ст. 8, 9 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Особенности доказывания по каждому конкретному заявлению должника о признании его несостоятельным (банкротом) зависят от тех обстоятельств, на которых заявитель основывает свои требования.

При обращении должника в суд с заявлением о признании его банкротом ввиду наличия обстоятельств, свидетельствующих о том, что он будет не в состоянии исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок, должнику следует представить следующие доказательства:

- 1) наличие обязательства, его размер, срок исполнения;
- 2) обстоятельства, с очевидностью свидетельствующие о неспособности должника в дальнейшем исполнить данное обязательство.

К таким доказательствам можно отнести следующие:

- 1) договор (при договорной природе обязательства);
- 2) первичная документация к договору (накладные, счета акты и т.п.);
- 3) не вступившее в законную силу решение суда, по которому с должника взыскана кредиторская задолженность;
- 4) определение суда об отсрочке исполнения судебного акта о взыскании задолженности;
- 5) доказательства подачи иска о взыскании с должника кредиторской задолженности при его бесспорном характере;
- 6) сведения о принадлежащем должнику имуществе и его стоимости (справки регистрирующих органов, бухгалтерский баланс, заключение об оценке имущества);
- 7) иное.

В случае если основанием для обращения в суд является то обстоятельство, что удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов повлечет невозможность исполнения иных обязательств перед другими кредиторами, должнику следует представить доказательства наличия обязательств перед кредиторами, основание их возникновения и размер. Также представляются доказательства того, что имущества, принадлежащего ему, недостаточно для исполнения обязательств перед всеми кредиторами. Таким образом, помимо документов, подтверждающих наличие, основание возникновения и размер задолженности, должнику следует представить сведения о принадлежащем ему имуществе, его стоимости (справки регистрирующих органов, бухгалтерский баланс, заключение об оценке имущества) и т.п.

Обращение взыскания на имущество осложняет или делает невозможной хозяйственную деятельность предприятия. Ввиду этого при подаче заявления должнику следует представить доказательства, подтверждающие наличие неисполненного обязательства, недостаточность (отсутствие) имущества, не участвующего в производстве, для удовлетворения требования кредитора.

К числу таких доказательств относятся следующие:

- 1) решение суда о взыскании задолженности;
- 2) постановление о возбуждении исполнительного производства;
- 3) сведения о принадлежащем должнику имуществе, его стоимости (справки регистрирующих органов, бухгалтерский баланс, заключение об оценке имущества) и т.п.

Бремя доказывания фактов, подтверждающих обоснованность заявления о признании должника банкротом, возлагается на заявителя. При этом должник имеет возможность опровергнуть доводы заявителя, например, представив документ, подтверждающий погашение задолженности либо свидетельствующий, что размер существующей задолженности ниже установленного ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Требования к форме и содержанию, а также перечень документов, которые должны быть приложены к заявлению конкурсного кредитора и уполномоченного органа, указаны в ст. ст. 39 - 41 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Требования к заявлению должника о признании его несостоятельным (банкротом) и документы, которые должны быть приложены к нему, перечислены в ст. ст. 37, 38 указанного ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

При соответствии заявления требованиям законодательства судья арбитражного суда в пятидневный срок с момента поступления заявления в суд выносит определение о принятии заявления к производству, назначает судебное заседание по вопросу рассмотрения обоснованности требований заявителя в отношении должника и утверждения кандидатуры арбитражного управляющего. В этот же срок судья направляет

запрос в саморегулируемую организацию арбитражных управляющих, указанную в заявлении.

Судебное заседание по проверке обоснованности требований заявителя проводится судьей единолично не менее чем через 15, но не более чем через 30 дней с даты вынесения определения о принятии заявления к производству.

По результатам рассмотрения вопроса обоснованности заявления о признании должника банкротом арбитражным судом может быть принято одно из следующих определений, указанных в ст. 48 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

- 1) о признании требования заявителя обоснованным и введении наблюдения;
- 2) об отказе во введении наблюдения и оставлении заявления без рассмотрения;
- 3) об отказе во введении наблюдения и прекращении производства по делу о банкротстве.

Что касается заявления должника о признании его несостоятельным (банкротом), то в отношении его не требуется назначения судебного заседания по проверке его обоснованности.

Исходя из положений п. 2 ст. 62 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", в пятидневный срок с момента поступления заявления должника о признании его несостоятельным (банкротом) судья выносит определение о принятии заявления к производству и введении в отношении должника процедуры наблюдения. Также в определении судья указывает на назначение судебного заседания по вопросу утверждения кандидатуры арбитражного управляющего.

#### 14.5. Судебные акты, выносимые арбитражным судом по результатам рассмотрения дела о банкротстве, основания и порядок их принятия

По результатам рассмотрения дела о банкротстве арбитражный суд принимает в соответствии со ст. 52 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" один из следующих судебных актов:

- решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства - при наличии у должника признаков банкротства;
- решение об отказе в признании должника банкротом - в случае отсутствия признаков банкротства, а именно задолженности любого размера;
- определение о введении финансового оздоровления - при наличии возможности восстановления платежеспособности должника на основании решения собрания кредиторов либо по ходатайству третьего лица. Порядок решения этих вопросов определен в ст. 77 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)";
- определение о введении внешнего управления - если платежеспособность должника может быть восстановлена путем специальных мероприятий;
- определение о прекращении производства по делу о банкротстве - в соответствии со ст. 57 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", т.е. при возникновении обстоятельств, вследствие которых проведение процедур нецелесообразно, в частности удовлетворение всех требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов;
- определение об оставлении заявления о признании должника банкротом без рассмотрения - если при рассмотрении дела выяснится, что обязательства должника перед заявителем удовлетворены, однако имеются другие кредиторы, чьи требования должны рассматриваться;
- определение об утверждении мирового соглашения - при наличии договоренности между кредиторами, оно вступает в силу после утверждения арбитражным судом.

По результатам судебного разбирательства по делу о банкротстве арбитражный суд выносит либо решение, либо определение.

Таким образом, решение выносится в случае разрешения дела по существу. В случае если должник имеет признаки несостоятельности, оснований для введения реабилитационных процедур не имеется, суд выносит решение о признании должника банкротом и об открытии в отношении его процедуры конкурсного производства (ст. 53 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"). Если в ходе судебного разбирательства установлено, что должник признаков несостоятельности не имеет, а также если банкротство является фиктивным, суд выносит решение об отказе в признании должника банкротом, которое является основанием для восстановления его дееспособности (ст. ст. 55, 56 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Случаи, когда арбитражный суд по результатам судебного разбирательства выносит определение, можно условно разделить на две группы: при введении реабилитационной процедуры и при прекращении производства по делу (оставлении заявления без рассмотрения).

Законом предусмотрены две реабилитационные (другое наименование - реорганизационные) процедуры: внешнее управление и финансовое оздоровление. Решение об их введении принимается арбитражным судом в случаях, когда должник имеет признаки несостоятельности, но предполагается, что его платежеспособность может быть восстановлена. Определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления является промежуточным судебным актом: в случае восстановления платежеспособности по результатам указанных процедур арбитражный суд прекращает производство по делу (ст. 57 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"), если же платежеспособность не восстановлена, арбитражный суд, как правило, принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства (ст. ст. 88, 119 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Прекращение производства по делу о банкротстве производится арбитражным судом в случаях:

- восстановления платежеспособности должника в ходе финансового оздоровления или внешнего управления;
- заключения мирового соглашения и утверждения его судом;
- отказа всех кредиторов от требований о признании должника банкротом;
- удовлетворения всех требований кредиторов;
- завершения конкурсного производства (ст. 57 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Все указанные случаи прекращения производства по делу о банкротстве можно квалифицировать как отсутствие правовой необходимости в продолжении рассмотрения дела ввиду выполнения целей банкротства как института материального и процессуального права.

Определение об оставлении заявления без рассмотрения выносится арбитражным судом в основном в случаях, установленных ст. 148 АПК РФ, в частности:

а) если в производстве арбитражного суда находится дело о банкротстве этого же должника, а требования заявителя признаны необоснованными (п. 3 ст. 48 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)");

б) если кредитором или уполномоченным органом не соблюден предварительный порядок получения задолженности: кредитор не обращался с соответствующим иском или с требованием о возбуждении исполнительного производства, уполномоченный орган обратился с заявлением о признании должника банкротом, не имея решения налогового или таможенного органа об обращении взыскания на имущество должника;

в) заявление подписано неуполномоченным лицом или не подписано.

Практически все судебные акты, принимаемые арбитражным судом по результатам рассмотрения дела о банкротстве, имеют две особенности, отличающие их от судебных актов, принимаемых арбитражным судом по делам других категорий:

а) все они подлежат немедленному исполнению;

б) сведения об их принятии подлежат обязательному опубликованию.

Решение арбитражного суда по делу о банкротстве вступает в законную силу по общему правилу, т.е. через месяц с момента их принятия или с момента вынесения постановления апелляционной инстанцией (ст. 180 АПК РФ). Но, как и определения, оно подлежит немедленному исполнению: руководитель должника отстраняется от должности, его обязанности переходят к конкурсному управляющему, снимаются все ранее принятые ограничения по распоряжению имуществом должника, вводится специальный порядок исполнения должником обязательств и т.д. (ст. 126 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)").

Определения, которые выносятся арбитражным судом при рассмотрении дел о несостоятельности (банкротстве) и обжалование которых предусмотрено АПК РФ и иными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства), отдельно от судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, могут быть обжалованы в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение десяти дней со дня их вынесения.

По делам о несостоятельности (банкротстве) может быть заключено мировое соглашение, а также допускаются иные примирительные процедуры.

## **Глава 15. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРИЗНАНИИ И ПРИВЕДЕНИИ В ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ИНОСТРАННЫХ СУДОВ И ИНОСТРАННЫХ АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ**

### **15.1. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений**

Глава 31 АПК РФ посвящена вопросам признания и приведения в исполнение решений иностранных судов и арбитражей, а также правилам исполнительного производства с иностранным элементом.

Иностранные суды - государственные органы, осуществляющие публичную судебную власть на территории иностранных государств.

Иностранные арбитражи - третейские суды, т.е. постоянно действующие или созданные для рассмотрения конкретного дела негосударственные органы <26>.

-----  
<26> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук проф. Г.А. Жилина. М.: ООО "ТК Велби", 2003.

В соответствии со ст. 241 АПК РФ решения судов иностранных государств, принятые ими по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные суды), решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые ими на территориях иностранных государств по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные арбитражные решения), признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором РФ и федеральным законом.

Существует разграничение режимов признания и приведения в исполнение решений иностранных судов в зависимости от вида решения и содержания международного договора.

В доктрине и законодательстве различаются два вида решений - о признании и о присуждении. В отношении решений о признании ст. 10 Указа Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. N 9131-XI "О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей" <27> устанавливала специальный порядок придания им

юридической силы. Другим вариантом может быть исполнение такого решения без специальной процедуры в порядке, предусмотренном той же статьей 10 Указа Президиума Верховного Совета СССР.

-----  
<27> Согласно ст. 3 Федерального закона "О введении в действие АПК РФ" данный Указ применяется в части, не противоречащей АПК.

Правовые режимы признания и приведения решений о присуждении различаются следующим образом.

Во-первых, исполнение решения иностранного суда как вынесенного российским судом без каких-либо оговорок. Такой национальный режим исполнения в настоящем предусмотрен Соглашением между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о порядке взаимного исполнения судебных актов арбитражных судов РФ и хозяйственных судов Республики Беларусь, ратифицированным Россией 11 июля 2002 г. N 90-ФЗ, а Беларусью - 13 июня 2002 г. N 109-З. Согласно ст. 1 данного Соглашения судебные акты компетентных судов не нуждаются в специальной процедуре признания и исполняются в таком же порядке, что и судебные акты судов своего государства на основании исполнительных документов судов, принявших решение. Исполнительные документы подписываются судьей, скрепляются печатью, представляются на русском языке и не требуют легализации.

Во-вторых, исполнение решения иностранного суда при облегченной процедуре его проверки, по ходатайству заинтересованной стороны, с исследованием возможных возражений должника. Такой порядок установлен, в частности, Соглашением о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.) между государствами СНГ, подписавшими его.

В-третьих, обращение в суд государства по месту исполнения с ходатайством о принудительном исполнении в рамках определенной правовой процедуры, в которой рассматривается как заявление взыскателя, так и возражения должника, получившей название экзекутуры (execuature). Данная процедура применяется в отношениях между государствами, которые, как правило, не связаны общим экономическим пространством и имеют существенные различия в содержании правовых систем. Такой порядок установлен, например, многими двусторонними договорами нашей страны о правовой помощи и правовых отношениях с другими государствами (например, с Италией и Испанией).

В-четвертых, можно выделить еще один порядок признания и исполнения иностранных решений, имея в виду специфику особого вида решений, обращенных против государства. Речь идет о решениях некоторых международных судов, образованных и действующих на основе международных соглашений и договоров <28>.

-----  
<28> Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2006.

## 15.2. Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

Вопросы признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения разрешаются арбитражным судом по заявлению стороны в споре, рассмотренном иностранным судом, или стороны третейского разбирательства.

Заявление подается стороной в споре, в пользу которой состоялось решение (далее - взыскатель), в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства

должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Заявление подается в письменной форме и должно быть подписано взыскателем или его представителем. АПК РФ в статье 242 устанавливает требования к заявлениям о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения и документам, прилагаемым к указанным заявлениям.

В заявлении должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- наименование и место нахождения иностранного суда либо наименование и состав третейского суда или международного коммерческого арбитража, место его нахождения;
- наименование взыскателя, его место нахождения или место жительства;
- наименование должника, его место нахождения или место жительства;
- сведения о решении иностранного суда или об иностранном арбитражном решении, о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;
- ходатайство взыскателя о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения;
- перечень прилагаемых документов.

К заявлению о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда прилагаются:

- удостоверенная надлежащим образом копия решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения, о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;
- документ, удостоверенный надлежащим образом и подтверждающий вступление решения иностранного суда в законную силу, если это не указано в тексте самого решения;
- документ, удостоверенный надлежащим образом и подтверждающий, что должник был своевременно и в надлежащей форме извещен о разбирательстве дела в иностранном суде, о признании и приведении в исполнение решения которого ходатайствует взыскатель;
- доверенность или иной документ, удостоверенные надлежащим образом и подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявление в арбитражный суд;
- документ, подтверждающий направление должнику копии заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;
- заверенный надлежащим образом перевод выше указанных документов на русский язык.

К заявлению о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения, если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное, прилагаются:

- надлежащим образом заверенное подлинное иностранное арбитражное решение или его надлежащим образом заверенная копия;
- подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;
- надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов.

К заявлениям прилагается также документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом для уплаты государственной пошлины при подаче в арбитражный суд заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

### 15.3. Порядок рассмотрения заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

Заявление рассматривается в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд, с вызовом сторон.

Неявка лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела.

Арбитражный суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения, путем исследования представленных в арбитражный суд доказательств, обоснования заявленных требований и возражений.

При рассмотрении дела арбитражный суд не вправе пересматривать решение иностранного суда по существу.

#### 15.4. Основания отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

Арбитражный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда полностью или в части, согласно ст. 244 АПК РФ, в случае, если:

- решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу;

- сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;

- рассмотрение дела в соответствии с международным договором РФ или федеральным законом относится к исключительной компетенции суда в РФ;

- имеется вступившее в законную силу решение суда в РФ, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

- на рассмотрении суда в РФ находится дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде, или суд в РФ первым принял к своему производству заявление по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

- истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен арбитражным судом;

- исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку РФ.

Единого порядка признания и приведения в исполнение решений иностранных судов в настоящее время нет. Такой порядок определяется в зависимости от того, каков уровень правового и экономического сотрудничества РФ с той либо иной страной либо группой стран, а также какова степень близости правовых систем государств, какие условия были сочтены сторонами договора более предпочтительными и т.д.

#### 15.5. Определение арбитражного суда по делу о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

Согласно статье 245 АПК РФ, по результатам рассмотрения заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения арбитражный суд выносит определение по правилам, установленным в гл. 20 АПК РФ для принятия решения. Арбитражный суд вправе либо удовлетворить соответствующее заявление, либо отказать в его удовлетворении, поскольку, как отмечалось, он не вправе пересматривать его по существу.

Итоговый процессуальный документ рассмотрения заявления - определение - должен содержать:

- наименование и место нахождения иностранного суда либо наименование и состав третейского суда или международного коммерческого арбитража, принявших решение;
- наименования взыскателя и должника;
- сведения о решении иностранного суда или об иностранном арбитражном решении, о признании и приведении в исполнение которого ходатайствовал взыскатель;
- указание на признание и приведение в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения либо на отказ в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения.

Определение о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения.

#### 15.6. Принудительное исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения

Принудительное исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, вынесшим определение, в порядке, предусмотренном АПК РФ и Федеральным законом об исполнительном производстве.

Решение иностранного суда или иностранное арбитражное решение может быть предъявлено к принудительному исполнению в срок, не превышающий трех лет со дня вступления его в законную силу. В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен арбитражным судом по ходатайству взыскателя.

По смыслу данной нормы этот срок включает как время, необходимое для обращения за исполнительным листом и для рассмотрения арбитражным судом заявления о признании и приведении в исполнение, так и время для обращения взыскателя с полученным исполнительным листом в службу судебных приставов для возбуждения исполнительного производства. Начальной датой исчисления является дата вступления соответствующего судебного акта в законную силу.

Решения иностранных судов, а также иностранные арбитражные решения, которые по своему характеру не требуют принудительного исполнения (решения о признании), в результате рассмотрения арбитражным судом соответствующего заявления приобретают на территории РФ юридическую силу и признаются без совершения каких-либо иных действий.

### Глава 16. ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

#### 16.1. Понятие иностранных лиц. Определение арбитражным судом правового статуса иностранных лиц.

##### Процессуальные права иностранных лиц. Судебный иммунитет

Понятие "иностранные лица" - комплексная категория, включающая в себя лиц, имеющих различный правовой статус. К названной группе ст. 247 АПК РФ 2002 г. относит иностранные организации, международные организации, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

"...Иностранный гражданин - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства..." <29>.

-----

<29> Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".

То есть это лица, которые временно находятся на территории государства пребывания и имеют документы о принадлежности к гражданству другого государства. Они не претендуют на весь комплекс социально-экономических прав и получение гражданства.

"...Иностранные лица - юридические лица и организации в иной организационно-правовой форме, гражданская правоспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором они учреждены; физические лица, гражданская правоспособность и гражданская дееспособность которых определяются по праву иностранного государства, гражданами которого они являются, и лица без гражданства, гражданская дееспособность которых определяется по праву иностранного государства, в котором данные лица имеют постоянное место жительства..." <30>.

-----  
<30> Федеральный закон от 18 июля 1999 г. N 183-ФЗ "Об экспортном контроле".

Арбитражный процессуальный кодекс РФ не раскрывает понятия "иностранные организации". К ним относятся учрежденные за границей коммерческие и некоммерческие организации, обладающие статусом юридического лица. Иностранцами организациями можно также считать иные корпоративные образования, легитимно функционирующие в хозяйственном обороте своих государств, но формально не обладающие статусом юридического лица.

Указанный в статье 247 АПК РФ перечень иностранных лиц - участников арбитражного процесса не является исчерпывающим. Ими также могут быть: любое иностранное государство - при наличии определенных условий (ст. 251 АПК РФ), а также иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды), не осуществляющие предпринимательскую деятельность - по делам исключительной (специальной) подсудности арбитражных судов РФ (ст. 33 АПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 254 АПК РФ правовой статус иностранных лиц определяется на основании доказательств, подтверждающих их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. В России по общему правилу личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет (п. 1 ст. 1195 ГК РФ), а личным законом юридического лица - право страны, где учреждено юридическое лицо (п. 1 ст. 1202 ГК РФ). Наряду с общими правилами есть целый ряд других положений, определяющих в зависимости от фактической ситуации особенности права, подлежащего применению при определении правового положения лиц в гражданском обороте (см. гл. 67 ГК РФ).

В отношениях с иностранным элементом российский арбитражный суд в судебном процессе для определения статуса иностранного лица в любом случае применяет и использует иностранное право, исходя как из ГК РФ, так и из международных договоров. В частности, согласно ст. 23 Минской конвенции дееспособность физического лица определяется законодательством договаривающейся стороны, гражданином которой является это лицо, дееспособность лица без гражданства определяется по праву страны, в которой он имеет постоянное место жительства, а правоспособность юридического лица определяется законодательством государства, по законам которого оно было учреждено. Эти же требования распространяются по ст. 40 Минской конвенции и на доверенность для представительства в суде, поскольку форма и срок действия доверенности определяются по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой выдана доверенность.

Киевское соглашение в статье 11 также регулирует вопросы определения статуса юридических лиц и предпринимателей - в соответствии с законодательством государства -

участника СНГ, на территории которого учреждено юридическое лицо, зарегистрирован предприниматель.

Практически юридический статус иностранного лица подтверждается выпиской из торгового реестра страны происхождения или другого эквивалентного доказательства юридического статуса иностранного лица в соответствии с законодательством страны его местонахождения, гражданства или постоянного местожительства.

Требования к документам, подтверждающим статус иностранных лиц, зависят от того, необходима ли для них легализация. Если соответствующим международным договором нашей страны не предусмотрена легализация, то документы принимаются на условиях, установленных данным договором, либо на условиях Гаагской конвенции 1961 г., отменяющей требование легализации иностранных официальных документов.

### Процессуальные права иностранных лиц

Согласно статье 254 АПК РФ иностранные лица пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими организациями и гражданами. Процессуальные льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором РФ. Иностранцы имеют право обращаться в арбитражные суды в РФ по правилам подведомственности и подсудности, установленным АПК РФ, для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Иностранцы, участвующие в деле, должны представить в арбитражный суд доказательства, подтверждающие их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. В случае непредставления таких доказательств арбитражный суд вправе истребовать их по своей инициативе.

В части 1 статьи 254 АПК РФ установлено правило о равном правовом режиме для иностранцев, лиц без гражданства, иностранных организаций и других лиц. Оно получило название принципа национального правового режима, вытекающего из такого принципа международного и национального гражданского процесса, как принцип равенства. Говоря о порядке предъявления иска и особенностях судопроизводства с участием иностранных лиц, следует также исходить из правил национального правового режима. Поэтому речь идет только о тех положениях, которые могут иметь специфику, связанную, например, с гарантиями возмещения судебных расходов, особенностями уплаты государственной пошлины, поскольку истец - иностранное лицо - может и не иметь счета, имущества на территории страны, в связи с чем могут возникнуть сомнения в возможностях иностранного лица адекватно возместить потери другой стороны на судебные издержки, которые затем могут быть предъявлены к взысканию в зависимости от результатов рассмотрения дела.

На иностранных лиц распространяются в полной мере положения арбитражной процессуальной правоспособности и дееспособности, установленные для российских лиц. При этом процессуальный статус иностранных лиц одинаков как в исковом производстве, так и в неисковых производствах арбитражного процесса.

Можно отметить, что такой подход - о равенстве гражданских и процессуальных прав иностранных лиц на основе взаимности - распространен в материальном и процессуальном законодательстве многих стран, например в ст. 4 ГК Греции, ст. 11 ГК Франции. Вместе с тем его не следует понимать буквально, поскольку в каждой стране допуск к системе судебной и иной юридической защиты может быть весьма специфичен.

Равенство правовых возможностей проявляется в равных возможностях доступа к национальному механизму судебной защиты на одних тех же условиях вместе с гражданами и организациями данного государства, который (судебный механизм) вместе с тем в каждой стране может быть и является весьма различным. Например, по новым правилам гл. 6 АПК РФ и ст. 1 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и

адвокатуры в Российской Федерации" установлены определенные правила представления интересов организаций в арбитражном суде, заключающиеся в возможности ведения дел через свои органы, лиц, уполномоченных на ведение дела федеральным законом, иным нормативным правовым актом, учредительными документами, а также состоящих в штате, либо через адвокатов. Установлены также определенные правила представления интересов адвокатами иностранных государств в судах РФ. Поэтому иностранное лицо, вступая в арбитражный процесс в качестве участника, должно соблюдать эти правила.

Вряд ли такой порядок можно рассматривать как дискриминацию, поскольку речь идет уже о необходимости соблюдения процессуального регламента, который отличается многообразием процедур и правил в каждом государстве.

### Реторсии

В соответствии с ч. 4 ст. 254 АПК РФ Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в которых введены ограничения в отношении российских организаций и граждан РФ, так называемые реторсии. Здесь проявляется такой принцип международного гражданского процесса, как взаимность. Аналогичное положение отражено применительно к гражданскому праву в статье 1194 ГК РФ.

### Представительство иностранных лиц

Действие национального режима по отношению к иностранным лицам предполагает распространение на иностранных лиц всех правил о представительстве.

Однако это не означает, что представительство иностранных лиц в арбитражном процессе не имеет никаких особенностей. Они касаются как вопросов определения круга лиц, могущих быть представителями иностранных лиц в арбитражном процессе, так и правил оформления и подтверждения полномочий на ведение дел.

Согласно части 3 статьи 59 АПК РФ представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица.

В отличие от российских участников арбитражного процесса, интересы иностранных лиц в арбитражном суде вправе представлять более широкий круг лиц, включающий адвокатов и консулов иностранных государств.

Согласно Федеральному закону от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" на территории РФ разрешена деятельность иностранных адвокатов, но с некоторыми ограничениями.

Во-первых, адвокаты иностранного государства могут оказывать юридическую помощь на территории РФ только по вопросам права данного иностранного государства (п. 5 ст. 2).

Во-вторых, адвокаты иностранных государств не допускаются к оказанию юридической помощи на территории РФ по вопросам, связанным с государственной тайной Российской Федерации (п. 5 ст. 2).

В-третьих, адвокаты иностранных государств, осуществляющие адвокатскую деятельность на территории РФ, должны быть зарегистрированы Федеральной регистрационной службой в специальном реестре, порядок ведения которого определяется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Без регистрации в указанном реестре осуществление адвокатской деятельности адвокатами иностранных государств на территории РФ запрещается (п. 6 ст. 2).

Иностранные адвокаты могут участвовать в арбитражном процессе в качестве представителей исключительно по делам, связанным с рассмотрением вопросов права

данного иностранного государства и не связанным с вопросами государственной тайны РФ.

### Представление иностранных лиц консулом

Следует отметить такую особенность обращения в суд иностранных лиц, как возможность их представления консулом, находящимся в России. Ряд консульских конвенций РФ, заключенных, в частности, с Болгарией, Вьетнамом, Польшей, Румынией, Китаем, КНДР, Австрией, ФРГ и рядом других стран, предусматривают, что для признания полномочий консула в суде доверенности не требуется.

Данные положения вытекают из ст. 5 Венской конвенции о консульских сношениях, согласно которой консульскими функциями являются среди прочих защита в государстве пребывания интересов представляемого государства и его граждан (физических и юридических лиц) в пределах, допускаемых международным правом; охрана интересов граждан (физических и юридических лиц) представляемого государства в случае преемства "mortis causa" на территории государства пребывания, в соответствии с законами и правилами государства пребывания; с соблюдением практики и порядка, принятых в государстве пребывания, представительство или обеспечение надлежащего представительства граждан представляемого государства в судебных и иных учреждениях государства пребывания с целью получения, в соответствии с законами и правилами государства пребывания, распоряжений о предварительных мерах, ограждающих права и интересы этих граждан, если в связи с отсутствием или по другим причинам такие граждане не могут своевременно осуществить защиту своих прав и интересов <31>.

-----  
<31> Сборник международных договоров СССР. Вып. XLV. М., 1991.

### Судебный иммунитет. Понятие

Согласно статье 251 АПК РФ иностранное государство, выступающее в качестве носителя власти, обладает судебным иммунитетом по отношению к предъявленному к нему иску в арбитражном суде РФ, привлечению его к участию в деле в качестве третьего лица, наложению ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятию по отношению к нему судом мер по обеспечению иска и имущественных интересов.

Обращение взыскания на это имущество в порядке принудительного исполнения судебного акта арбитражного суда допускается только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

Судебный иммунитет международных организаций определяется международным договором РФ и федеральным законом.

Отказ от судебного иммунитета должен быть произведен в порядке, предусмотренном законом иностранного государства или правилами международной организации. В этом случае арбитражный суд рассматривает дело в порядке, установленном АПК РФ.

Под иммунитетом понимается изъятие определенного субъекта или объекта права из-под общих правил.

В международном публичном праве и международном частном праве выделяются иммунитеты государств и международных организаций, которые основаны на других, субъектных критериях.

Под иммунитетом государств понимается изъятие одного государства из-под юрисдикции другого государства.

Данное начало вытекает из международно-правового начала суверенитета государств и их равенства в международных отношениях. Поэтому одно государство неподсудно другому в силу принципа "Par in parem non habet jurisdictionem" ("Равный над равными не имеет юрисдикции").

Традиционно выделяется три вида иммунитетов: от предъявления иска, от применения мер предварительной защиты права и обеспечения иска, от принудительного исполнения судебного решения. Каждый из них имеет одну и ту же общую юридическую и доктринальную основу. В АПК РФ особо оговаривается необходимость получения согласия на отказ от иммунитета в случае предъявления в арбитражном суде иска к иностранному государству, привлечение его в качестве третьего лица к участию в деле, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятие по отношению к нему мер по обеспечению иска и имущественных интересов, обращение взыскания на это имущество в порядке принудительного исполнения решения арбитражного суда. Все указанные действия возможны лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено федеральными законами или международными договорами РФ.

Однако изложенное не означает полной неподсудности государства по судебным искам. В данном случае речь идет о неподсудности требований к государству в судах другой страны. Правило о судебном иммунитете не распространяется на возможность предъявления иска к государству в его собственные национальные суды, здесь каких-либо ограничений не имеется.

#### Абсолютный и ограниченный (функциональный) иммунитет

В доктрине и законодательстве различается абсолютный и ограниченный иммунитет государств. Достаточно длительное время наша страна придерживалась позиции абсолютного иммунитета, отстаивая безусловную неподсудность государства в отношении любых требований независимо от их основы.

В последнее время получила распространение доктрина ограниченного или функционального иммунитета, что связано с более активным вовлечением государств в гражданский оборот, привлечением многими странами иностранных инвестиций под государственные гарантии, получением кредитов и финансовой помощи от международных организаций и банков, рядом других причин. Поэтому многие государства отошли от концепции абсолютного иммунитета в отношении определенных категорий дел, ведь выступление государства в качестве субъекта гражданского оборота неизбежно приводит и к иному пониманию концепции иммунитета.

Согласно концепции ограниченного иммунитета иностранное государство, его органы, а также их собственность, пользуется иммунитетом только тогда, когда государство осуществляет суверенные функции, т.е. действия *jure imperii*. Если же государство совершает действия коммерческого характера (заключение внешнеэкономических сделок, концессионных и иных соглашений и т.д.), т.е. действия *jure gestionis*, то оно не пользуется иммунитетом. Нет причины предоставлять иностранным государствам, действующим в рамках частного права, льготы по сравнению с другими участниками гражданского оборота.

Современная судебная практика в РФ склоняется в сторону ограниченного иммунитета иностранного государства на основе принципа определения цели сделки - извлечение прибыли или выполнение публичной функции, несмотря на то что подобный критерий не является универсальным.

Поэтому в каждом конкретном случае следует выяснять правовую основу участия государства в том либо ином деле.

#### Иммунитет международных организаций

Иммунитет международных организаций имеет производный характер от иммунитета государств, образовавших международные организации. В учредительных документах организаций и прежде всего уставах закреплён принцип наличия иммунитета, в то время как содержание иммунитета раскрывается в соглашениях со страной пребывания штаб-квартиры такой организации. Согласно ч. 2 ст. 251 АПК РФ судебный иммунитет международных организаций определяется международным договором РФ и федеральным законом.

Иммунитетом наделены многие известные международные организации, например ООН в соответствии с Конвенцией о привилегиях и иммунитетах ООН от 13 февраля 1946 г. <32>, а также Конвенцией о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН от 21 ноября 1947 г. <33>, Совет Европы в соответствии с Генеральным соглашением о привилегиях и иммунитетах от 2 сентября 1949 г. <34>.

-----  
<32> Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XV. М.: Государственное издательство политической литературы, 1957.

<33> Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1. М.: БЕК, 1996.

<34> Бюллетень международных договоров. 1997. N 5.

Важно также различать иммунитет при выполнении функциональных обязанностей международной организации, для выполнения которых она и была образована, и участие международной организации в гражданском обороте. Например, согласно п. 7 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 января 2001 г. N 58 "Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов" иммунитет не распространяется на коммерческую деятельность международной организации, не предусмотренную международными договорами (ее уставом и соглашением о штаб-квартире).

### Иммунитет и соучастие в арбитражном процессе

Сложные процессуальные вопросы возникали при исследовании вопроса, распространяется ли судебный иммунитет на такие случаи, когда имеет место процессуальное соучастие и один из соучастников имеет иммунитет, а другой нет. Можно ли рассмотреть такое дело полностью, или наличие судебного иммунитета у одного из соответчиков влечёт невозможность рассмотрения дела в целом?

Проблематичным остаётся решение вопроса в том случае, если к таким соответчикам, один из которых пользуется иммунитетом, был предъявлен иск имущественного характера. Следует ли дело прекращать полностью или только в отношении ответчика, пользующегося иммунитетом? Очевидно, что такая ситуация не имеет однозначного решения, поскольку необходимо принимать во внимание и характер судебного спора, исходя из концепции ограниченного иммунитета, насколько такой спор, например о возмещении убытков соответчиками, связан с характером деятельности международной организации. Решение вопроса зависит от того, выступала ли международная организация как обычный субъект гражданского оборота или её деятельность была связана с осуществлением уставных задач; также оно зависит от существующей судебной практики в отношении международных организаций и ряда других юридико-фактических обстоятельств.

Отказ от судебного иммунитета международных организаций производится в том же порядке, что и для иностранных государств, согласно ч. 3 ст. 251 АПК РФ.

с участием иностранных лиц. Виды подсудности дел  
с участием иностранных лиц. Пророгационное соглашение

Международная компетенция является одним из сложных вопросов международного гражданского процесса, поскольку наиболее тесно связана с правилами национальной судебной организации и отражает сложность судоустройства того либо иного государства. Под международной подсудностью понимается компетенция суда одной страны, конкурирующая с судами другой страны <35>. Поэтому ее не следует смешивать с национальной подсудностью, разграничивающей компетенцию по различным делам только между судами одной страны. Вопрос выбора компетентного суда имеет как формально-юридические, так и тактические аспекты <36>. Такая взаимосвязь процессуального, коллизионного и материального права называется проблемой форум-шоппинга (forum shopping) или проблемой выбора лучшего суда. Истец будет обращаться в суд того государства, где он получит оптимальные юридические и фактические условия защиты своих интересов. От выбора компетентного суда зависит и способ исковой защиты.

-----  
<35> Кох Х., Магнус У., Винклер фон Моренфельс П. Международное частное право и сравнительное правоведение. М.: Международные отношения, 2001.

<36> Елисеев Н.Г. Гражданское процессуальное право зарубежных стран: источники, судоустройство, подсудность. М.: Статут, 2000.

Виды международной компетенции арбитражных судов

Анализируя положения статей 247 - 250 АПК РФ, следует отметить, что для международной компетенции характерны те же самые виды подсудности, что и для внутренней, поскольку с формально-юридической стороны они представляют собой одинаковые по содержанию правовые конструкции. Таким образом, выделяются общая территориальная подсудность (критерий домицилирования), альтернативная, договорная, исключительная и подсудность по связи дел.

Все вышеуказанное свидетельствует о достаточной условности термина "международная компетенция", поскольку она тесно связана с национальными правилами подсудности.

Во всех перечисленных случаях, независимо от субъектного состава, если иное не установлено международным договором РФ, иностранные лица обращаются в российские арбитражные суды, что вытекает из начала национального правового режима. Поэтому возможно и другое, более узкое понимание международной подсудности - как совокупности правил, разрешающих конфликты компетенций судов различных государств. В этом будет более четко разделяться национальная и международная подсудность, которая в таком случае сосредоточена в специальных статьях процессуальных кодексов и международных соглашениях.

В части 1 статьи 247 АПК РФ отражены общие правила международной компетенции арбитражных судов, указывающие на возможность обращения за судебной защитой по самым различным критериям: в зависимости от места нахождения одной из сторон, наличия имущества и права на территории России, характера требования либо тесной связи спорного правоотношения с территорией РФ. Поэтому многое зависит от толкования этих оценочных категорий в судебной практике.

Общие правила компетенции арбитражных судов по делам с участием иностранных лиц отражены в ст. 247 АПК РФ.

Арбитражные суды рассматривают дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, с участием иностранных лиц в случае, если:

- ответчик находится или проживает на территории Российской Федерации либо на территории Российской Федерации находится имущество ответчика;
- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории Российской Федерации;
- спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории Российской Федерации;
- требование возникло из причинения вреда имуществу действием или иным обстоятельством, имевшими место на территории Российской Федерации или при наступлении вреда на территории Российской Федерации;
- спор возник из неосновательного обогащения, имевшего место на территории Российской Федерации;
- истец по делу о защите деловой репутации находится в Российской Федерации;
- спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории Российской Федерации;
- заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, указывает на наличие этого факта на территории Российской Федерации;
- спор возник из отношений, связанных с государственной регистрацией имен и других объектов и оказанием услуг в международной ассоциации сетей Интернет на территории Российской Федерации;
- в других случаях при наличии тесной связи спорного правоотношения с территорией Российской Федерации.

Исключительная компетенция арбитражных судов может быть ограничена только международными договорами Российской Федерации. Соответственно, суды других государств не вправе принимать к рассмотрению соответствующие категории дел. В этом случае вступает в силу норма п. 3 ч. 1 ст. 244 АПК РФ, согласно которой арбитражный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, если рассмотрение дела относится к исключительной компетенции суда в РФ. Если тождественный иск по делу, отнесенному к исключительной компетенции арбитражных судов России, принят к рассмотрению судом иностранного государства, то в этом случае российский суд продолжает рассмотрение дела (ч. 2 ст. 252 АПК РФ).

К исключительной компетенции арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц отнесены дела (ст. 248 АПК РФ):

- по спорам в отношении находящегося в государственной собственности Российской Федерации имущества, в том числе по спорам, связанным с приватизацией государственного имущества и принудительным отчуждением имущества для государственных нужд;
- по спорам, предметом которых являются недвижимое имущество, если такое имущество находится на территории Российской Федерации, или права на него;
- по спорам, связанным с регистрацией или выдачей патентов, регистрацией и выдачей свидетельств на товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели или регистрацией других прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в Российской Федерации;
- по спорам о признании недействительными записей в государственные реестры (реестры, кадастры), произведенных компетентным органом Российской Федерации, ведущим такой реестр (реестр, кадастр);
- по спорам, связанным с учреждением, ликвидацией или регистрацией на территории Российской Федерации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также с оспариванием решений органов этих юридических лиц.

В исключительной компетенции арбитражных судов в Российской Федерации находятся также предусмотренные в разд. III АПК РФ дела с участием иностранных лиц, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

## Соглашение об определении компетенции арбитражных судов в Российской Федерации

Согласно статье 249 АПК РФ в случае, если стороны, хотя бы одна из которых является иностранным лицом, заключили соглашение, в котором определили, что арбитражный суд в РФ обладает компетенцией по рассмотрению возникшего или могущего возникнуть спора, связанного с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности, арбитражный суд в РФ будет обладать исключительной компетенцией по рассмотрению данного спора при условии, что такое соглашение не изменяет исключительную компетенцию иностранного суда.

Таким образом, речь идет о пророгационных и дерогационных соглашениях. Возможность их заключения связана с диспозитивным характером процессуальных и материальных гражданских прав, что позволяет изменить соглашением сторон установленную законом компетенцию суда и определить ее иным образом.

Исходя из правовой природы пророгационного соглашения неподсудное определенному арбитражному суду дело становится ему подсудным, а на основании дерогационного соглашения исключается подсудность дела арбитражному суду, к ведению которого оно отнесено законом. В то же время не следует забывать, что такими соглашениями о договорной подсудности нельзя менять исключительную и родовую подсудность, определенную в законе.

Например, согласно п. 2 ст. 4 Киевского соглашения компетентные суды государств - участников СНГ рассматривают дела в других случаях, если об этом имеется письменное соглашение сторон о передаче спора этому суду. При наличии такого соглашения суд другого государства - участника СНГ прекращает производство дел по заявлению ответчика, если такое заявление сделано до принятия решения по делу.

Согласно пункту 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июня 1999 г. N 8 "О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса" арбитражные суды РФ могут рассматривать дела и в случаях, предусмотренных международными договорами, при наличии письменного (пророгационного) соглашения участников сделки из других иностранных государств о передаче экономического спора в российский арбитражный суд (ст. 21 Минской конвенции, п. 2 ст. 4 Киевского соглашения и другие международные соглашения о правовой помощи).

К форме пророгационного соглашения применимы требования, установленные российским законодательством для формы внешнеэкономических сделок. Исключительная компетенция арбитражных судов РФ, установленная российским законом или международным договором РФ, не может быть изменена пророгационным соглашением.

### Компетенция арбитражных судов по применению обеспечительных мер по делам с участием иностранных лиц

В соответствии с положениями ст. 250 АПК РФ, арбитражный суд может принять обеспечительные меры по правилам гл. 8 АПК РФ, по делам с участием иностранных лиц, отнесенным к компетенции арбитражных судов. При этом могут применяться как меры обеспечения иска, так и предварительные обеспечительные меры. В отношении российских ответчиков обеспечительные меры могут применяться по заявлениям иностранных лиц без каких-либо препятствий, на основании обращения истца.

Определения иностранных судов о применении обеспечительных мер (как предварительных, так и обеспечения иска) не подлежат признанию и принудительному исполнению на территории РФ, поскольку не являются окончательными судебными актами по существу спора, вынесенными в состязательных процессах (п. 26

информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 июля 2004 г. N 78 "Обзор практики применения арбитражными судами предварительных обеспечительных мер").

В отношении иностранных лиц обеспечительные меры могут применяться в отношении их имущества и денежных средств, находящихся на территории РФ. Действие обеспечительных мер, принимаемых российскими арбитражными судами в отношении иностранных лиц, на территории иностранных государств возможно только на основании международных договоров РФ.

В соответствии со ст. 252 АПК РФ последствия рассмотрения иностранным судом тождественного дела (дела по спору между теми же лицами о том же предмете и по тем же основаниям) наступают следующим образом. При рассмотрении в иностранном суде тождественного дела иск должен быть оставлен без рассмотрения по основаниям гл. 17 АПК РФ. Поскольку следует учитывать, что процесс в другом государстве может завершиться безрезультатно, например, иск может быть не рассмотрен вследствие правил о судебном залоге и т.д. При наличии решения иностранного суда, исполнение которого может быть возможным в Российской Федерации, производство по делу должно быть прекращено (гл. 18 АПК РФ).

Процессуально-правовые последствия, связанные с оставлением иска без рассмотрения либо прекращением производства по делу, наступают только при условии возможности придания судебному решению, которое может быть вынесено за рубежом, равной юридической силы с российским судебным решением на основе двустороннего или международного договора о взаимном признании и исполнении судебных решений.

Хотя в части 2 статьи 252 АПК РФ прекращение производства по делу в российском арбитражном процессе связывается с наличием оснований ст. 244 АПК РФ, при этом следует учитывать и правила ч. 1 ст. 241 АПК РФ, согласно которой признание и приведение в исполнение решений иностранных судов возможно только в том случае, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом. Последнее положение имеет принципиальное значение, поскольку до настоящего времени Россия имеет не так много договоров о взаимном признании и исполнении решений государственных судов, в связи с чем норма ч. 2 ст. 252 АПК РФ подлежит применению во взаимосвязи с соответствующим международным договором Российской Федерации об исполнении судебных актов.

Некоторые международные договоры и соглашения также устанавливают последствия рассмотрения тождественных дел судами различных государств. Например, в ст. 22 Минской конвенции установлено вообще только одно правовое последствие: в случае возбуждения производства по делу между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям в судах двух договаривающихся сторон, компетентных в соответствии с данной Конвенцией, суд, возбудивший дело позднее, прекращает производство.

В соответствии же со ст. 27 Регламента N 44/2001, согласно которому если были предъявлены иски по одному и тому же основанию между теми же сторонами в суды разных государств, то суд, который вторым принял дело к производству, приостанавливает производство по делу до тех пор, пока не будет установлена юрисдикция суда, который первым принял иск к рассмотрению. Как только признана компетенция суда, первым принявшего дело к производству, любой другой суд отказывается от своей компетенции в пользу первого.

### 16.3. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц. Судебные поручения. Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения

В соответствии со ст. 253 АПК РФ дела с участием иностранных лиц рассматриваются арбитражным судом по общим правилам АПК РФ с особенностями, предусмотренными гл. 33 АПК РФ, если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное. При этом дела с участием иностранных лиц, если эти лица или их органы управления, филиалы, представительства либо их представители, уполномоченные на ведение дела, находятся или проживают на территории РФ, рассматриваются в сроки, установленные АПК РФ.

В случаях если иностранные лица, участвующие в деле, рассматриваемом арбитражным судом, находятся или проживают вне пределов России, такие лица извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства. В этих случаях срок рассмотрения дела продлевается арбитражным судом на срок, установленный договором о правовой помощи для направления поручений в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства, а при отсутствии в договоре такого срока или при отсутствии указанного договора - не более чем на шесть месяцев.

Таким образом, разбирательство дел с участием иностранных лиц в арбитражных судах ведется преимущественно в соответствии с национальным процессуальным законодательством. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства, а не те, которые предусмотрены законодательством РФ, то применяются правила международного договора. Поэтому возникает необходимость анализа правил судопроизводства с точки зрения, во-первых, особенностей правового регулирования рассмотрения дел с иностранным элементом с точки зрения национального законодательства и, во-вторых, применения и в целом реализации положений международного и иностранного процессуального законодательства.

#### Порядок извещения иностранных лиц

Согласно части 5 статьи 121 АПК РФ иностранные лица извещаются арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 12 АПК РФ, если иное не предусмотрено АПК РФ или международным договором Российской Федерации.

Способ извещения ответчика о времени и месте судебного заседания, выбранный арбитражным судом, определяет не только сроки судебного производства, но и результативность процесса исполнения, поскольку в качестве одного из основных возражений ответчика при рассмотрении ходатайства о принудительном исполнении может быть неизвещение либо ненадлежащее извещение о судебном процессе в другом государстве.

Такой иной порядок, о котором говорит ч. 5 ст. 121 АПК РФ, установлен в ч. 3 ст. 253 АПК РФ, в Гаагской конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам (далее - Гаагская конвенция 1965 г.) и других международных договорах.

Во-первых, в отношении граждан и организаций стран, с которыми у Российской Федерации заключены двусторонние договоры о правовой помощи, судебные извещения и вызовы высылаются на условиях, предусмотренных таким договором. Варианты доставки могут быть различными: начиная от передачи документов как между центральными, так и территориальными органами юстиции и заканчивая отправкой документов непосредственно по почте.

Так, например, положения ст. 8 Гаагской конвенции 1965 г. устанавливают, что каждое государство-участник полномочно непосредственно и добровольно проводить через своих дипломатических и консульских представителей вручение судебных документов или уведомление о них лицам, находящимся за рубежом. В то же время любое государство может заявить о противодействии использованию этого полномочия на своей

территории, кроме случаев, когда документ должен быть вручен гражданину страны-заявителя или когда он должен быть уведомлен об этом документе. Со стороны Российской Федерации подобных сообщений не поступало, а значит, теперь будет допустимо вручение любым находящимся в России лицам (в том числе и российским гражданам) судебных и внесудебных документов через дипломатические представительства или консульские учреждения государств - участников Гаагской конвенции 1965 г.

Согласно ст. 10 Гаагской конвенции 1965 г. при условии, если запрашиваемое государство не возражает, Конвенция не препятствует свободно посылать судебные документы почтой непосредственно лицам, находящимся за границей. Поскольку Россия никаких оговорок и заявлений при ратификации не сделала, это означает возможность направления судебных документов российским лицам непосредственно по почте.

### Процессуальные льготы

В части 1 статьи 254 АПК РФ устанавливается положение о том, что процессуальные льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором Российской Федерации.

Под процессуальными льготами можно понимать правила, допускающие более удобный правовой режим в арбитражном процессе по сравнению с общим процессуальным регламентом, например при уплате судебных расходов, получении правовой помощи и т.д.

Если раньше можно было говорить о том, что в силу национального правового режима иностранных лиц на них распространялись как общие, так и льготные правила, то теперь право на получение льгот иностранные лица имеют только в случаях, предусмотренных международными договорами. Аналогичное положение отражено в ст. 4 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", согласно которой иностранные граждане пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

### Государственная пошлина

Вопрос уплаты государственной пошлины может решаться по-разному. Например, между странами СНГ заключено Соглашение о размере государственной пошлины и порядке ее взыскания при рассмотрении хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств (Ашхабад, 24 декабря 1993 г.). В целях обеспечения при разрешении споров равной возможности для судебной защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов, находящихся на территории разных государств, Соглашением установлены ставки государственной пошлины при обращении с иском в суд другого государства.

В качестве единого денежного эквивалента при уплате государственной пошлины в судебно-арбитражные органы государств - участников СНГ установлен рубль. Курсы национальных валют к рублю определяются национальными банками государств - участников СНГ. Оплата государственной пошлины в судебно-арбитражные органы производится в национальной валюте государства нахождения суда либо в рублях РФ с пересчетом по курсам национальных валют, определяемых национальными банками государств - участников СНГ. Следует обратить внимание, что также, в соответствии с п. 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июня 1999 г. N 8 "О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса", иностранные лица из государств - участников Соглашения о размере государственной пошлины и порядке ее взыскания при рассмотрении

хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств уплачивают государственную пошлину в порядке, предусмотренном этим Соглашением. Расходы, связанные с конвертацией национальных валют при уплате государственной пошлины в рублях при рассмотрении хозяйственных споров между лицами государств - участников СНГ, следует рассматривать в качестве убытков, возникающих дополнительно из-за невыполнения ответчиком основного обязательства.

Что касается истцов из стран, не являющихся участницами Ашхабадского Соглашения, то они уплачивают государственную пошлину при обращении в арбитражные суды в размерах, установленных в Налоговом кодексе РФ.

Что касается иных судебных расходов, то в данной сфере основополагающее значение имеют акты Совета Европы, в частности ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, поскольку право на эффективную судебную защиту включает в себя возможность оказания поддержки при несении расходов, связанных с отправлением правосудия.

Ряд положений Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г. закрепляет, в частности, равное право на получение бесплатной правовой помощи в соответствии с законодательством государства, где требуется бесплатная правовая помощь, а также раскрыт ряд процедурных вопросов оказания такой помощи. То есть в ряде стран существуют специальные системы, обеспечивающие помощь нуждающимся лицам в доступе к правосудию, в частности, путем снижения либо освобождения от уплаты государственной пошлины, оказания помощи при оплате услуг судебного представителя, прежде всего адвоката, при оплате совершения отдельных процессуальных действий, например при оплате производства экспертизы. Поэтому граждане каждой из стран, подписавших Конвенцию по вопросам гражданского процесса, имеют равные возможности в доступе к такой системе правовой помощи.

В отношении РФ это означает, например, возможность использования иностранными физическими лицами из государств - участников Конвенции по вопросам гражданского процесса льгот, установленных при оплате государственной пошлины, в том числе предоставляемых и по усмотрению арбитражного суда в порядке ст. 333.36 и ст. 333.41 НК РФ.

Основным с точки зрения практики является вопрос документального обоснования и доказывания права заявителя на получение юридической помощи с учетом необходимости предоставления документов о нуждаемости, возможности их проверки, различных критериев малообеспеченности в различных государствах.

### Судебный залог

В некоторых странах законодательством установлено правило о необходимости внесения судебного залога. В данном случае определяются гарантии возмещения судебных расходов от истца, являющегося иностранным лицом, в случае отказа в иске.

В арбитражных судах РФ не предусмотрено взимание судебного залога, как, например, в ст. 58 Закона Грузии о международном частном праве, в ст. ст. 110 - 113 ГПК Германии, § 57 ГПК Австрии (судебный залог требуется лишь при отсутствии соглашения с другим государством об этом либо на основе взаимности).

В то же время практически все двусторонние договоры Российской Федерации о правовой помощи предусматривают равенство правовых возможностей обращения в суды договаривающихся государств, в связи с чем они исключают требования об уплате такого судебного залога.

### Участие иностранных лиц в качестве третьих лиц

Иностранцы лица могут участвовать в суде не только в качестве истцов и ответчиков. Формой защиты их прав может быть и участие в качестве третьих лиц. В случае если затрагиваются права и интересы иностранных лиц, необходимо их привлечение в уже возникший судебный процесс между двумя российскими лицами (см. п. 9 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 января 2001 г. N 58 "Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов").

### Судебные поручения

В соответствии со ст. 256 АПК РФ арбитражный суд исполняет переданные ему в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов и компетентных органов иностранных государств о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, получение письменных доказательств, производство экспертизы, осмотр на месте и др.).

Поручение иностранного суда или компетентного органа иностранного государства не подлежат исполнению, если:

- исполнение поручения нарушает основополагающие принципы российского права или иным образом противоречит публичному порядку РФ;
- исполнение поручения не относится к компетенции арбитражного суда в РФ;
- не установлена подлинность документа, содержащего поручение о выполнении отдельных процессуальных действий. Исполнение арбитражным судом поручений о выполнении отдельных процессуальных действий производится в порядке, установленном АПК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Кроме того, арбитражные суды могут в порядке, установленном международным договором РФ или федеральным законом, обращаться к иностранным судам или компетентным органам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий.

Применение данных правил тесно связано с договорами России о правовой помощи, в которых в том числе отражено взаимодействие судов.

Особое место здесь занимает Гагская конвенция 1970 г. о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам, к которой Россия присоединилась в 2001 г. Поскольку Россия не сделала при ее ратификации оговорки к ст. 23 Конвенции, позволяющей не исполнять судебные поручения, которые направляются в целях получения материалов, известных в государствах обычного права как досудебное раскрытие доказательств (discovery), то данная процедура при наличии запроса может применяться и в российском арбитражном процессе. Однако исполнение такого судебного поручения может вызвать проблемы практического характера, связанные с невозможностью по процессуальному праву совершения процессуальных действий до возбуждения дела в суде и другими обстоятельствами. Гагская конвенция устанавливает в том числе и несудебный путь получения доказательств. С другой стороны, возникает вопрос о сфере действия Конвенции ввиду ее ограниченности. Так, Конвенция распространяется на гражданские и торговые дела, арбитражные же суды рассматривают и дела из публично-правовых отношений. В настоящее время неизвестна большая практика применения данной Конвенции по указанным вопросам.

Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения.

Документы, выданные, составленные или удостоверенные по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов РФ по нормам иностранного права в отношении российских организаций и граждан или иностранных лиц, принимаются арбитражными судами:

- 1) при наличии легализации указанных документов.

Под легализацией понимается формальная процедура, используемая дипломатическими или консульскими агентами страны, на территории которой документ должен быть представлен, для удостоверения подлинности подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и - в надлежащем случае - подлинности печати или штампа, которыми скреплен этот документ. Легализация иностранного документа необходима для его представления в качестве доказательства в арбитражном процессе, но она не исключает проверки со стороны суда с целью установления правильности содержащихся в нем сведений по существу;

2) при проставлении апостиля.

Так, в случаях, предусмотренных Конвенцией, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов от 5 октября 1961 г. (Гагская конвенция 1961 г.), арбитражный суд принимает без легализации официальные документы из Австралии, Австрии, Антигуа и Барбуды, Аргентины, Армении, Багамских островов, Белиза, Бельгии, Белоруссии, Боснии и Герцеговины, Ботсваны, Брунея, Великобритании, Венгрии, Германии, Греции, Израиля, Испании, Италии, Кипра, Латвии, Лесото, Лихтенштейна, Люксембурга, Маврикия, Македонии, Малави, Мальты, Мавритании, Маршалловых островов, Мексики, Нидерландов, Норвегии, Панамы, Португалии, Сан-Марино, Сейшельских островов, Словении, США, Суринама, Тонги, Турции, Фиджи, Финляндии, Франции, Хорватии, Швейцарии, Югославии, Южно-Африканской Республики, Японии. На официальных документах (к их числу отнесены документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя; административные документы; нотариальные акты; официальные пометки, такие как отметки о регистрации; визы, подтверждающие определенную дату; заверения подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса), предназначенных для использования на территории другого государства, специально уполномоченным органом проставляется специальный штамп (апостиль), который удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, а также подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ;

3) при наличии надлежащим образом заверенного перевода на русский язык.

## **Глава 17. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

### **17.1. Институт апелляции в системе пересмотра судебных актов. Виды апелляции**

В 1995 г. с принятием второй редакции российского Арбитражного процессуального кодекса произошло восстановление правового института апелляционного обжалования в российском арбитражном процессуальном праве.

Анализ позитивных черт апелляции позволяет выделить наиболее существенные моменты, с которыми связана целесообразность введения в Российской Федерации данного института.

Во-первых, институт апелляции позволяет более полно гарантировать реализацию права на судебную защиту, поскольку апелляция предполагает вторичное рассмотрение дела по существу. Кроме того, уверенность в том, что решение суда первой инстанции не окончательно, что оно может быть пересмотрено более опытными и квалифицированными судьями, которые не подвержены местным влияниям, имеет важное психологическое значение как для участвующих в деле, так и для общества в целом.

Во-вторых, институт апелляции позволяет обеспечить определенную быстроту и четкость в осуществлении правосудия.

В-третьих, введение апелляционного обжалования судебных актов служит ориентиром для судов первой инстанции, что позволяет уменьшить вероятность судебной ошибки.

Таким образом, существование в арбитражном и гражданском судопроизводстве РФ апелляции необходимо, так как данный институт является дополнительной гарантией справедливости судебного постановления и в наибольшей степени призван обеспечить защиту прав и интересов заинтересованных лиц, что соответствует принципам права развитого демократического государства, где права и свободы человека являются высшей ценностью.

Вместе с тем можно согласиться, что защита нарушенного права в апелляционном суде (в отличие, например, от кассационного) осуществляется медленнее из-за повторного рассмотрения дела. Но рассмотрение дела в апелляционной инстанции предоставляет и возможность лицам, участвующим в деле, ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства (с ограничениями, установленными в АПК РФ), а апелляционному суду исследовать эти и представленные ранее доказательства и другие материалы дела и выносить в результате рассмотрения дела свое решение. К тому же апелляционный суд не всегда рассматривает все дело в целом. Если сторона обжаловала не все судебное решение в целом, а лишь его часть, с которой она не согласна, то только в этой части и происходит повторная проверка дела.

Таким образом, апелляционное обжалование имеет как свои преимущества в отношении других видов обжалования судебных постановлений, так и свои недостатки. Однако последние не могут оказать существенного влияния на общую положительную в целом характеристику данного института гражданского и арбитражного процесса.

Апелляция в арбитражном и гражданском процессе имеет одни и те же основные цели. Это пересмотр дела и исправление возможных ошибок в постановлениях суда первой инстанции до вступления его в законную силу для обеспечения защиты прав и законных интересов субъектов спорных отношений. Но наряду с общностью процессуальных целей обращают на себя внимание и различия в нормативном регулировании соответствующей процедуры в АПК РФ и ГПК РФ.

На первый взгляд, наиболее существенным из них является закрепление апелляции в гражданском процессе лишь для решений и определений мировых судей, в то время как в арбитражном процессе она предусмотрена для актов всех судов первой инстанции. Однако это во многом внешнее терминологическое различие. Для анализа внутренней сущности апелляции большое значение имеет то, что исторически в правовых системах разных стран сложилась апелляция полная и неполная.

При полной апелляции, закрепленной в законодательстве Франции и Италии, лицам, участвующим в деле, разрешается предъявлять в апелляционных судах наряду с уже рассматриваемыми доказательствами новые доказательства и факты. Целью полной апелляции является устранение ошибок суда первой инстанции. При этом апелляционный суд не имеет права возвращать дело в суд первой инстанции для пересмотра. Все обстоятельства дела, составляющие его фактическую сторону, исследуются апелляцией в полном объеме, проводятся те же действия по исследованию и оценке доказательств, что и в суде первой инстанции. При полной апелляции лица, участвующие в деле, могут исправить свои ошибки и упущения, развить и дополнить свою защиту, что в определенной степени способствует установлению истины. В результате "стороны мало заботятся о надлежащем объяснении своего дела в судах первой инстанции и о предоставлении всех нужных доказательств, ставя эти суды в невозможность правильно разрешить дело, а потом затрудняют суды высшие рассмотрением представляемых под разными предлогами новых обстоятельств и доводов" <37>.

<37> Гоняев М. О праве тяжущихся представлять новые доказательства в апелляционную инстанцию // Журнал гражданского и уголовного права. 1884. Кн. 6.

Полная апелляция характеризуется длительным производством, почти как в первой инстанции. Это связано со сравнением и рассмотрением новых и ранее представленных фактов и доказательств.

Неполная апелляция представляет собой пересмотр решений судов первой инстанции на основании доказательств, которые были предъявлены лицами, участвующими в деле, в суды первой инстанции. Неполная апелляция закреплена в законодательстве Германии и Австрии. Приводить ссылки на новые факты или доказательства в ходе судебного разбирательства, как правило, не допускается, но при определенных условиях новые доказательства или обстоятельства могут быть допущены. При неполной апелляции в установленных законом случаях допускается возвращение дела в суд первой инстанции для нового рассмотрения дела и вынесения решения.

На сегодняшний день апелляция в арбитражном процессе России имеет признаки как полной, так и неполной апелляции. Арбитражному суду апелляционной инстанции присущи такие признаки полной апелляции, как невозможность направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, осуществления повторного рассмотрения дела, исследования фактической и правовой стороны дела в полном объеме. Что касается неполной апелляции, то для арбитражного суда апелляционной инстанции характерно то, что он принимает к рассмотрению дополнительные доказательства, но только если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него.

#### 17.2. Апелляционное производство как самостоятельная стадия арбитражного процесса: понятие, сущность, особенности

Апелляция (апелляционная жалоба) - просьба, подаваемая одной из спорящих сторон в апелляционный суд о перерешении дела, ввиду неправильности решения суда первой инстанции, постановленного в пользу противной стороны.

В суде апелляционной инстанции проходит вторичное рассмотрение дела по существу, во время которого проверяются фактическая и правовая стороны решения, т.е. правильность установления судом первой инстанции обстоятельств дела и применения норм материального и процессуального права <38> по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам.

-----

<38> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Юристъ, 1998.

Цель производства в апелляционной инстанции - проверить законность и обоснованность не вступивших в законную силу решений и определений, вынесенных судом первой инстанции, и тем самым не допустить вступление в законную силу и исполнение ошибочных судебных актов.

#### 17.3. Право апелляционного обжалования: предпосылки, объект и субъекты обжалования, сроки обращения в арбитражный апелляционный суд

Право апелляционного обжалования - это предоставленная законом возможность обратиться с апелляционной жалобой на решение суда первой инстанции в апелляционный суд. Для реализации подобной возможности необходимо наличие ряда предпосылок объективного и субъективного характера.

Предпосылки апелляционного обжалования - предварительный условия реализации права на апелляционное обжалование.

Объективные предпосылки:

- наличие объекта, по поводу которого подается апелляция, - решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу;
- соблюдение установленного срока на подачу апелляционной жалобы.

Субъективные предпосылки: наличие определенного круга субъектов, имеющих право принесения апелляции на решение суда первой инстанции.

Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе обжаловать в порядке апелляционного производства решение арбитражного суда первой инстанции, не вступившее в законную силу (ст. 257 АПК РФ): стороны (истцы и ответчики); третьи лица, заявляющие и не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; заявители и иные заинтересованные лица в делах об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и о несостоятельности (банкротстве) граждан и организаций; прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, обратившиеся в суд в защиту публичных интересов; участники процесса по делам об административных правонарушениях, отнесенных к ведению арбитражных судов; лица, не участвовавшие в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, и т.д.

#### 17.4. Форма и содержание апелляционной жалобы на решения арбитражного суда первой инстанции, не вступившие в законную силу

Апелляционная жалоба является единственным документом, инициирующим апелляционное производство. Процессуальный кодекс предъявляет определенные требования к содержанию апелляционной жалобы, к ее надлежащему оформлению, включая документы к ней прилагаемые, а также к тем действиям, которые должно совершить лицо, подающее жалобу.

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в 3-дневный срок со дня поступления жалобы в суд (ч. 2 ст. 257 АПК РФ).

Жалоба может быть подана в течение одного месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК РФ.

По ходатайству лица, обратившегося с жалобой, пропущенный срок подачи апелляционной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом апелляционной инстанции при условии, если ходатайство подано не позднее 6 месяцев со дня принятия решения и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными (ч. ч. 1, 2 ст. 259 АПК РФ).

Апелляционная жалоба должна отвечать требованиям, предъявляемым к ее форме и содержанию (ст. 260 АПК РФ). Ее копия предварительно должна быть направлена другим лицам, участвующим в деле. В жалобе должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается апелляционная жалоба;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, и других лиц, участвующих в деле;
- 3) наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, номер дела и дата принятия решения, предмет спора;
- 4) требования лица, подающего жалобу, и основания, по которым лицо, подающее жалобу, обжалует решение со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

В апелляционной жалобе могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, а также заявлены имеющиеся ходатайства (ч. ч. 1 - 2 ст. 260 АПК РФ).

К апелляционной жалобе прилагаются:

- 1) копия оспариваемого решения;
- 2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины;
- 3) документ, подтверждающий направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы и документов, которые у них отсутствуют;
- 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание апелляционной жалобы.

К апелляционной жалобе на определение арбитражного суда о возвращении искового заявления должны быть также приложены возвращенное исковое заявление и документы, прилагавшиеся к нему при подаче в арбитражный суд (ч. 4 ст. 260 АПК РФ).

#### 17.5. Порядок производства в арбитражном суде апелляционной инстанции

Апелляционное производство включает следующие этапы:

- принятие апелляционной жалобы к производству;
- оставление ее без движения;
- возвращение жалобы;
- прекращение производства по жалобе;
- рассмотрение дела в апелляционной инстанции;
- вынесение постановления.

Вопрос о принятии апелляционной жалобы к производству решается судьей арбитражного суда апелляционной инстанции единолично в 5-дневный срок со дня ее поступления в суд апелляционной инстанции.

О принятии апелляционной жалобы к производству арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе. В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы (ст. 261 АПК РФ).

Лица, участвующие в деле, вправе представить отзыв на апелляционную жалобу, который направляется в арбитражный суд апелляционной инстанции и другим лицам, участвующим в деле, с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы (ч. 1 ст. 262 АПК РФ).

Невыполнение установленных законом требований к форме и содержанию апелляционной жалобы влечет оставление жалобы без движения, о чем выносится определение, в котором суд апелляционной инстанции указывает основания для оставления жалобы без движения и срок для устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее оставления без движения. Данное определение может быть обжаловано (ч. ч. 1 - 2 ст. 263 АПК РФ).

Если недостатки не будут устранены, апелляционная жалоба возвращается заявителю; если недостатки будут своевременно устранены, жалоба принимается судом к производству и считается поданной в день ее первоначального поступления в суд (ч. ч. 4, 5 ст. 263 АПК РФ).

Согласно ст. 264 АПК РФ апелляционная жалоба возвращается, если при рассмотрении вопроса о принятии ее к производству суд установит, что:

- 1) апелляционная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства;
- 2) апелляционная жалоба подана на судебный акт, который в соответствии с АПК РФ не обжалуется в порядке апелляционного производства;

3) апелляционная жалоба подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы, установленного АПК РФ, и не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы отказано;

4) до вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству суда от лица, подавшего жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении;

5) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления жалобы без движения, в установленный срок.

Жалоба также возвращается, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера.

О возвращении апелляционной жалобы арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для возвращения апелляционной жалобы, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копия определения направляется лицу, подавшему жалобу, вместе с жалобой и прилагаемыми документами не позднее следующего дня после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления апелляционной жалобы без движения.

Определение арбитражного суда о возвращении апелляционной жалобы может быть обжаловано. В случае отмены определения апелляционная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение апелляционной жалобы не препятствует повторному обращению с апелляционной жалобой в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее возвращения (ч. ч. 2 - 5 ст. 264 АПК РФ).

Арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение о прекращении производства по апелляционной жалобе, если от лица, ее подавшего, после принятия апелляционной жалобы к производству арбитражного суда поступило ходатайство об отказе от апелляционной жалобы и отказ был принят судом.

Также, если были заявлены новые требования в апелляционной жалобе, арбитражный суд прекращает производство по апелляционной жалобе в части этих требований.

В случае прекращения производства по апелляционной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражный суд с апелляционной жалобой не допускается.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей без привлечения арбитражных заседателей по правилам искового производства, с учетом особенностей, установленных АПК РФ, при этом ведется протокол.

Срок рассмотрения апелляционной жалобы - не более месяца со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

Пределы рассмотрения дела арбитражным судом апелляционной инстанции:

- суд повторно рассматривает дело по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам;

- судом принимаются дополнительные доказательства, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и эти причины будут признаны судом апелляционной инстанции уважительными;

- суд принимает и рассматривает по существу документы, представленные для обоснования возражений относительно апелляционной жалобы;

- суд не проверяет обстоятельства дела, которые признаны, удостоверены лицами, участвующими в деле и приняты арбитражным судом первой инстанции;

- если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, суд проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части, при отсутствии возражений лиц, участвующих в деле;

- суд, вне зависимости от доводов, содержащихся в жалобе, проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции;

- суд не принимает и не рассматривает новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции;

- суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении указанных ходатайств лиц, участвующих в деле, о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, приобщении к делу или об истребовании письменных и вещественных доказательств, в исследовании или истребовании которых им было отказано судом первой инстанции, на том основании, что они не были удовлетворены судом первой инстанции.

#### 17.6. Основания для изменения или отмены решения арбитражным судом апелляционной инстанции

Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции определяются исходя из тех задач, которые он должен решать.

Полномочия суда первой инстанции - совокупность прав на совершение установленных законом процессуальных действий относительно не вступившего в законную силу решения, проверяемого по апелляционным жалобам лиц, участвующих в деле <39>.

-----  
<39> Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ООО "Городец-Издат", 2003.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд вправе:

- составить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу - без удовлетворения;

- отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт, при наличии одного или нескольких оснований, указанных в ч. ч. 1 - 3 ст. 270 АПК РФ;

- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу при наличии оснований, предусмотренных ст. 150 АПК РФ либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части, если в ходе апелляционного рассмотрения дела выявляются основания, содержащиеся в ст. 148 АПК РФ (за исключением оснований, предусмотренных п. п. 5 и 6 ст. 148, поскольку соглашения, о которых идет речь, могут быть заключены только в суде первой инстанции).

Арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет обоснованность и законность решения суда первой инстанции. Исходя из этого в ст. 270 АПК РФ указываются основания для пересмотра судебных актов арбитражных судов первой инстанции.

Основания для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции:

- неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела (п. 1 ч. 1 ст. 270 АПК РФ);

- недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными (п. 2 ч. 1 ст. 270 АПК РФ);

- несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела (п. 3 ч. 1 ст. 270 АПК РФ);

- нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права (п. 4 ч. 1 ст. 270 АПК РФ).

Неправильное применение норм материального права (ч. 2 ст. 270 АПК РФ):

- неприменение закона, подлежащего применению;
- применение закона, не подлежащего применению;
- неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права (ч. 3 ст. 270 АПК) является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Основаниями для отмены решения арбитражного суда первой инстанции в любом случае ч. 4 ст. 270 АПК РФ являются:

- рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- нарушение правил о языке при рассмотрении дела;
- принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении;
- отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами;
- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

Отмена решения - совершенное судом апелляционной инстанции процессуальное действие, направленное на признание недействительным вынесенного арбитражным судом первой инстанции решения, которым дело было разрешено по существу.

Изменение решения - внесение в него поправок, которые не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

#### 17.7. Сущность и содержание судебного акта, принимаемого арбитражным судом апелляционной инстанции

Итоговый процессуальный документ - постановление арбитражного суда апелляционной инстанции, подписываемое судьями, рассматривавшими дело.

Постановление должно содержать: наименование арбитражного суда апелляционной инстанции, состав суда, принявшего постановление; фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания; номер дела, дата и место принятия постановления; наименование лица, подавшего апелляционную жалобу, и его процессуальное положение; наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; дата принятия обжалуемого решения арбитражным судом первой инстанции и фамилии принявших его судей; краткое изложение содержания принятого решения; основания, по которым в апелляционной жалобе заявлено требование о проверке законности и обоснованности решения; доводы, изложенные в отзыве на апелляционную жалобу; объяснения лиц, участвующих в деле и присутствующих в судебном заседании; обстоятельства дела, установленные арбитражным судом апелляционной инстанции; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии постановления; мотивы, по которым суд отклонил те или иные доказательства и не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле; мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами суда первой инстанции, если его

решение было отменено полностью или в части; выводы о результатах рассмотрения апелляционной жалобы; положение о распределении между сторонами судебных расходов.

Поскольку, в соответствии со ст. 266 АПК РФ, в апелляционной инстанции дело рассматривается по правилам рассмотрения дела судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными нормами об апелляционном производстве, то при наличии оснований, согласно ст. 176 АПК РФ, апелляционная инстанция, как и первая инстанция арбитражного суда, вправе вынести резолютивную часть постановления.

В случаях оглашения только резолютивной части постановления апелляционная инстанция объявляет день и час, когда лица, участвующие в деле, могут ознакомиться с мотивированным постановлением. Эта дата должна быть записана в протокол судебного заседания апелляционной инстанции.

Мотивированное постановление и ранее объявленная резолютивная часть постановления подписываются всеми судьями, участвовавшими в его принятии. Резолютивная часть составленного мотивированного постановления должна дословно соответствовать резолютивной части постановления, объявленной в день разбирательства дела.

К делу приобщается как резолютивная часть постановления, так и постановление, составленное в окончательной форме.

В случае объявления в заседании только резолютивной части постановления датой принятия постановления считается дата объявления постановления в полном объеме (ст. 176 АПК РФ).

В заседании арбитражного суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания составляется протокол. К содержанию протокола, порядку его ведения и подписи, а также представления и рассмотрения замечаний на протокол применяются правила, содержащиеся в ст. 155 АПК РФ.

Отсутствие в деле протокола заседания арбитражного суда апелляционной инстанции, неподписание его председателем в судебном заседании, секретарем судебного заседания или помощником судьи либо подписание его не этими лицами является безусловным основанием к отмене постановления апелляционной инстанции (п. 6 ч. 4 ст. 288 АПК РФ).

Копии постановления в пятидневный срок со дня принятия направляются лицам, участвующим в деле заказным письмом с уведомлением о получении или вручается им под расписку в 5-дневный срок со дня принятия.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

#### 17.8. Особенности апелляционного производства по жалобам на определение арбитражного суда первой инстанции

Арбитражное процессуальное законодательство предусматривает возможность самостоятельного обжалования в апелляционном порядке не только решений, но и не вступивших в законную силу определений, постановленных судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу.

Определения арбитражного суда первой инстанции обжалуются отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в предусмотренных законом случаях, а также если это определение препятствует дальнейшему движению дела (ч. 1 ст. 272, ст. 188 АПК РФ), в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления такой жалобы в суд.

Например, АПК РФ предусматривает обжалование отдельно от решения определения судьи о возвращении искового заявления (ст. 129), определения арбитражного суда о приостановлении производства по делу, об отказе в возобновлении производства по делу (ст. 147), определение об обеспечении иска или отказа в обеспечении иска (ст. 93), об отмене обеспечения иска и об отказе в отмене обеспечения иска (ст. 97), об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 149), о прекращении производства по делу (ст. 151) и др.

Субъекты апелляционного обжалования определений: лица, участвующие в деле; прокурор, государственные и иные органы, лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, и т.д.

Жалобы на определения подаются в арбитражный суд апелляционной инстанции и рассматриваются им по правилам, предусмотренным для подачи и рассмотрения апелляционных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции, с особенностями, предусмотренными АПК РФ.

Арбитражный суд по результатам рассмотрения жалобы на определение вправе:

- оставить определение без изменения, жалобу без удовлетворения;
- отменить определение арбитражного суда первой инстанции и направить вопрос на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции;
- отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

К апелляционной жалобе на определение арбитражного суда о возвращении искового заявления должны быть приложены возвращенное исковое заявление и документы, прилагавшиеся к нему при подаче в арбитражный суд.

## **Глава 18. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

### **18.1. Понятие и сущность кассационного производства**

Производство в кассационной инстанции - совокупность процессуальных отношений, возникающих и развивающихся между арбитражным судом кассационной инстанции и лицами, участвующими в деле с целью проверки законности вступивших в законную силу актов арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов.

Проверка законности судебных актов заключается в проверке правильности применения норм материального и процессуального права к спорным отношениям сторон, не принимая новых доказательств и не устанавливая новых обстоятельств.

Объект деятельности судов кассационной инстанции - вступившие в законную силу решения (за исключением решений Высшего Арбитражного Суда РФ) и постановления (полностью или в части) арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов и в случаях, предусмотренных законом, - определения судьи кассационной инстанции.

Правом кассационного обжалования наделяются: стороны; заявители и заинтересованные лица - по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных случаях, предусмотренных АПК РФ; третьи лица; а также прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд с иском в защиту интересов других лиц в случаях, предусмотренных АПК РФ; лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт (юридические лица и граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и физические лица).

Право лица обжаловать судебный акт, принятый без его участия, определяется, прежде всего, характером правовых последствий, вызванных принятием такого акта:

- судебные акты, резолютивная часть которых непосредственно содержит указания о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

- судебные акты, содержанием резолютивной части которых права и обязанности лиц, не привлеченных к участию в деле, будут определяться фактически, в результате вступления в законную силу или исполнения данных судебных актов (например, решения и постановления об установлении юридического факта, о признании права, о присуждении к совершению действий в отношении объектов гражданских прав, имеющих непосредственное отношение к лицу, не привлеченному к участию в деле, судебные акты по спору, вытекающему из договора, сделки т.д.).

Федеральные арбитражные суды округов созданы и предназначены исключительно для осуществления функции кассационного пересмотра обжалованных судебных актов (ст. 274 АПК РФ), результатом осуществления этой функции, помимо достижения общей цели правосудия, защиты нарушенного права, является установление на территории судебного округа единообразной судебной практики, формируемой Высшим Арбитражным Судом РФ.

Исследование закрепленных в законе существенных признаков позволяет сформулировать следующее определение кассационного производства.

Кассационное производство - самостоятельная стадия (правоприменительный цикл) арбитражного процесса, сущность которой заключается в проверке федеральными арбитражными судами округов законности вступивших в законную силу решений, постановлений, определений арбитражных судов субъектов РФ. Более полно сущность кассационного производства в арбитражном процессе характеризуют следующие признаки:

- кассационное производство - один из способов пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу;

- кассационное производство осуществляется специальным звеном судебной системы - федеральными арбитражными судами округов;

- процессуальная задача кассационного производства - проверка законности судебных актов;

- предметом кассационного производства являются вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов и в случаях, предусмотренных законом, - определения судьи кассационной инстанции;

- необходимое основание возбуждения кассационного производства - кассационная жалоба лица, наделенного правом кассационного обжалования.

Кассационное производство в арбитражном процессе включает следующие этапы:

- возбуждение кассационного производства;

- подготовка к рассмотрению кассационной жалобы;

- судебное разбирательство по кассационной жалобе;

- вынесение постановления.

Возбуждение кассационного производства - первоначальный этап кассационного пересмотра, отражающий разрешение судом вопроса возможности реализации права на пересмотр судебного акта в суде кассационной инстанции.

Правовым основанием (в широком смысле слова) возбуждения производства в арбитражном суде кассационной инстанции является совокупность процессуальных юридических фактов (юридический состав), с существованием которых процессуальные нормы связывают реализацию заинтересованным лицом права кассационного обжалования. В узком смысле основанием возбуждения кассационного производства является кассационная жалоба, наиболее очевидный элемент юридического состава основания возбуждения кассационного пересмотра.

К элементам основания возбуждения кассационного производства, помимо кассационной жалобы, можно отнести следующие юридические факты: наличие у заявителя жалобы статуса субъекта пересмотра - лица, наделенного правом кассационного

обжалования; существование объекта пересмотра - судебного акта, подлежащего кассационному пересмотру (включая вступление его в законную силу); соблюдение условий обжалования - требований к форме и содержанию кассационной жалобы, срока ее подачи или обращения за восстановлением пропущенного срока, порядка подачи жалобы.

## 18.2. Объект кассационного производства

Положения статьи 273 АПК РФ устанавливают объект кассационного пересмотра, а именно какие судебные акты могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции, и регулируют состав субъектов права кассационного обжалования.

Объекты кассационного пересмотра должны соответствовать двум основным критериям.

1. В кассационном порядке могут быть обжалованы решения арбитражных судов первой инстанции и постановления арбитражных судов апелляционной инстанции. Исключение составляют судебные акты, принятые Высшим Арбитражным Судом РФ по первой инстанции (ч. 2 ст. 34 АПК РФ), которые не могут быть предметом кассационного пересмотра.

Помимо решений и постановлений, т.е. судебных актов, принятых в первой и апелляционной инстанции по существу спора, в суд кассационной инстанции могут быть обжалованы такие судебные акты, как определения арбитражных судов первой и апелляционной инстанций (регламентируется ст. 290 АПК РФ). При этом в суд кассационной инстанции подлежат обжалованию определения, принятые в первой и апелляционной инстанциях, указанные в ст. 188 АПК РФ, т.е. определения, вынесенные в виде отдельного судебного акта, и в случаях, когда обжалование такого вида определений предусмотрено Кодексом РФ, а также когда такое определение препятствует дальнейшему движению дела (то есть объективно создает условия для принятия неправильного решения по существу спора).

Следует принять во внимание, что согласно ч. 1 ст. 291 АПК РФ к объектам кассационного пересмотра отнесены не только судебные акты нижестоящих инстанций, но и определения о возвращении кассационных жалоб, вынесенные судьей кассационной инстанции единолично. Кроме того, в силу ч. 2 ст. 291 АПК РФ суд кассационной инстанции вправе также пересматривать другие определения, принятые в кассационной инстанции, в том числе коллегиальным составом, если обжалование таких определений предусмотрено АПК РФ.

2. Необходимое свойство судебных актов, подлежащих кассационному обжалованию, - вступление их в законную силу на момент принятия определения о возбуждении кассационного пересмотра.

Особенностью норм действующего АПК РФ, регулирующего производство в кассационной инстанции, является отнесение к основаниям кассационного пересмотра направление надзорной инстанцией дела для кассационного пересмотра в соответствии с ч. 6 ст. 299 АПК РФ, т.е. по усмотрению суда надзорной инстанции. Однако и в этом случае для возбуждения кассационного производства необходимо соответствующее обращение лица, участвующего в деле, в суд надзорной инстанции.

## 18.3. Субъекты кассационного производства

Состав субъектов права кассационного обжалования, охарактеризованный в ст. 273 АПК РФ кратко как "лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом", следует определять с учетом ст. ст. 40 и 42 АПК РФ. Соответственно, правом кассационного обжалования наделены:

- стороны;

- заявители и заинтересованные лица - по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных случаях, предусмотренных АПК РФ;

- третьи лица;

- прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд с иском в защиту интересов других лиц в случаях, предусмотренных АПК РФ.

К субъектам права кассационного обжалования отнесены согласно ст. 42 АПК РФ лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт. К таким субъектам могут быть отнесены не только юридические лица и граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но и физические лица.

С момента принятия судом к производству кассационной жалобы указанные субъекты приобретают правовое положение лиц, участвующих в деле.

Следует иметь в виду, что отнесение тех или иных лиц, не участвовавших в деле, к субъектам кассационного обжалования связано с характером правовых последствий, вызванных принятием такого судебного акта:

1) судебные акты, резолютивная часть которых непосредственно содержит предписания о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

2) судебные акты, содержанием резолютивной части которых права и обязанности лиц, не привлеченных к участию в деле, будут определяться фактически, в результате вступления в законную силу или исполнения данных судебных актов. К таким судебным актам относятся, например, решения и постановления об установлении юридического факта, о признании права, о присуждении к совершению действий в отношении объектов гражданских прав, имеющих непосредственное отношение к лицу, не привлеченному к участию в деле, а также судебный акт по спору, вытекающему из договора, сделки, разрешенному без участия стороны договора, сделки.

#### 18.4. Порядок возбуждения кассационного производства

Возбуждение кассационного производства осуществляется путем подачи в предусмотренном законом порядке кассационной жалобы и принятия ее к производству кассационной инстанции.

В соответствии с нормой ст. 275 АПК РФ порядок подачи и движения кассационной жалобы происходит через суд субъекта РФ, принявший обжалуемый судебный акт. Такой порядок является оптимальным, так как при этом жалоба поступает в суд кассационной инстанции вместе с делом, без которого рассмотрение жалобы невозможно. Нарушение данного правила может повлечь серьезные негативные последствия для заявителя: возвращение кассационной жалобы, а также невозможность восстановления срока кассационного обжалования, пропущенного по этой причине, которая в судебной практике часто не признается уважительной.

Согласно ч. 1 ст. 276 АПК РФ срок кассационного обжалования составляет два месяца со дня вступления в законную силу обжалованного судебного акта.

Соответственно, двухмесячный срок кассационного обжалования решения арбитражного суда первой инстанции, которым завершается рассмотрение дела по существу, начинается по истечении месячного срока со дня принятия решения, если не подана апелляционная жалоба, или со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции, если решение не отменено и не изменено при апелляционном пересмотре.

Порядок и сроки обжалования определений согласно ст. 188 АПК РФ имеют некоторые особенности. В кассационном порядке отдельно от судебного акта, принятого по существу спора, может быть обжаловано определение, вынесенное в виде обособленного судебного акта, в случаях, когда обжалование такого определения

предусмотрено АПК РФ или когда это определение препятствует дальнейшему движению дела. Согласно ч. 3 ст. 188 АПК РФ, если иной срок обжалования такого рода определений в кодексе прямо не установлен, жалоба может быть подана в месячный срок со дня вынесения определения.

Установленный ч. 2 ст. 276 АПК РФ шестимесячный срок, допускающий восстановление срока кассационного обжалования, в силу ч. 2 ст. 117 АПК РФ является пресекательным и не подлежит восстановлению при его пропуске.

С момента истечения шести месяцев после окончания срока подачи кассационной жалобы прекращается само право заинтересованного лица на кассационное обжалование. При этом кассационная жалоба не подлежит рассмотрению в любом случае, независимо от причин пропуска срока ее подачи. В силу ч. 3 ст. 117 АПК РФ ходатайство о восстановлении срока подачи кассационной жалобы подается вместе с кассационной жалобой и рассматривается единолично судьей кассационной инстанции в пятидневный срок, о восстановлении срока указывается в определении о принятии кассационной жалобы к производству (ч. 4 ст. 276 АПК РФ). Ходатайство о восстановлении срока кассационного обжалования рассматривается без извещения и без участия лиц, участвующих в деле (ч. 4 ст. 117 АПК РФ).

Установленный в ст. 277 АПК РФ перечень требований к форме и содержанию кассационной жалобы является исчерпывающим.

Кассационная жалоба должна представлять собой письменный документ, подписанный лицом, подающим жалобу, или его представителем, имеющим на то полномочия. Облеченная в обязательную письменную форму жалоба должна содержать необходимые сведения и реквизиты (ч. ч. 2 - 4 ст. 277 АПК РФ), несоблюдение требований к форме и содержанию кассационной жалобы в силу ч. 1 ст. 280 АПК РФ влечет негативные правовые последствия для заявителя.

В кассационной жалобе должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается кассационная жалоба;
- наименования лица, подающего жалобу, с указанием его процессуального положения, а также других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;
- наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, постановление, номер дела и дата принятия решения, постановления, предмет спора;
- требования лица, подающего жалобу, о проверке законности обжалуемого судебного акта и основания, по которым лицо, подающее жалобу, обжалует решение, постановление, со ссылкой на законы или иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;
- перечень прилагаемых к жалобе документов;
- иные сведения, ходатайства.

Заявитель должен указать в кассационной жалобе желаемый результат пересмотра с учетом перечня полномочий суда кассационной инстанции, названных в ст. 287 АПК РФ: следует ли отменить или изменить обжалованный акт и при этом принять новое решение; либо следует передать дело на новое рассмотрение; оставить иск без рассмотрения или прекратить производство по делу; оставить без изменения ранее принятый по делу судебный акт.

К кассационной жалобе прилагаются:

- копия обжалуемого судебного акта;
- документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера;

- документы, подтверждающие направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий кассационной жалобы и документов, которые у них отсутствуют;

- доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание кассационной жалобы.

Следует отметить: в ст. 277 АПК РФ прямо указано, что обязанность заявителя по вручению копий жалобы и прилагаемых к ней документов может быть исполнена путем непосредственного вручения другим лицам, участвующим в деле, лично под расписку. Из пункта 3 ч. 4 ст. 277 АПК РФ следует, что почтовая квитанция о направлении лицам, участвующим в деле, заказных писем с уведомлением является документом, подтверждающим исполнение заявителем обязанности по направлению другим лицам, участвующим в деле, копий кассационной жалобы и документов, которые у них отсутствуют (ч. 3 ст. 277 АПК РФ). Таким образом, само по себе отсутствие в приложении к жалобе карточек обратного уведомления, подтверждающих вручение корреспонденции, не является дефектом формы и содержания кассационной жалобы.

#### 18.5. Порядок рассмотрения дела в арбитражном суде кассационной инстанции

Процедура принятия кассационной жалобы к производству арбитражного суда определена нормой ст. 278 АПК РФ, в которой указано, что только кассационная жалоба, поданная с соблюдением обязательных требований, является основанием для возбуждения кассационного производства. Несоответствие формы и содержания кассационной жалобы является препятствием к пересмотру и основанием для оставления жалобы без движения до устранения недостатков (ст. 280 АПК РФ) либо возвращения жалобы (ст. 281 АПК РФ). В любом случае лица, участвующие в деле, вправе рассчитывать на рассмотрение вопроса о принятии либо об оставлении без движения поданной жалобы не позднее пятидневного срока со дня поступления жалобы в суд кассационной инстанции.

Оставление кассационной жалобы без движения производится арбитражным судом кассационной инстанции при условии, что она подана с нарушением требований, установленных АПК РФ, и оформляется вынесением определения, копия которого направляется лицу, подавшему кассационную жалобу, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В определении указываются:

- основания оставления кассационной жалобы без движения;

- срок, в течение которого лицо, подавшее кассационную жалобу, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения.

Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, кассационная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции.

В ином случае, если указанные обстоятельства не будут устранены, арбитражный суд возвращает кассационную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу.

Основания возвращения кассационной жалобы:

- кассационная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке кассационного производства, или подана на судебный акт, который не обжалуется в порядке кассационного производства;

- кассационная жалоба подана по истечении срока подачи кассационной жалобы и не содержит ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано;

- до вынесения определения о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции от лица, подавшего кассационную жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении;

- не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда;

- если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Арбитражный суд выносит определение о возвращении кассационной жалобы, копия которого направляется лицу, подавшему ее, вместе с кассационной жалобой и прилагаемыми к ней документами. Направление происходит не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления кассационной жалобы без движения единолично, в том числе и при решении в данном определении вопроса об отказе в удовлетворении ходатайства о восстановлении пропущенного срока кассационного обжалования (ч. 2 ст. 276, ч. 2 ст. 278 АПК РФ). Определение о возвращении кассационной жалобы может быть обжаловано заявителем в кассационном порядке (ч. 1 ст. 291 АПК РФ). После устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения кассационной жалобы, возвращенная жалоба может быть подана повторно "в общем порядке" (ст. 281 АПК РФ), т.е. с соблюдением установленных правил. Следовательно, при истечении срока кассационного обжалования на момент повторной подачи кассационной жалобы лицо, подавшее жалобу, должно также направить ходатайство о восстановлении пропущенного срока.

#### Подготовка к рассмотрению дела в кассационной инстанции

На этапе подготовки кассационной жалобы к рассмотрению арбитражным судом кассационной инстанции совершаются необходимые действия для создания условий, позволяющих решить специальную процессуальную задачу кассационного пересмотра: извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы посредством направления определения; разрешение ходатайств об обеспечении иска и приостановлении исполнения обжалованных актов; изучение кассационной жалобы и материалов дела; прекращение производства по кассационной жалобе в случаях, предусмотренных АПК РФ.

По ходатайству заявителя возможно приостановление исполнения обжалованных судебных актов (определений, решения или постановления суда первой и апелляционной инстанций) согласно ч. 1 ст. 283 АПК РФ. Приостановление исполнения обжалованного акта, как правило, должно сопровождаться предоставлением заявителем встречного финансового обеспечения, позволяющего возместить в будущем другой стороне возможные убытки от приостановления. Доказательства встречного обеспечения должны предоставляться вместе с ходатайством о приостановлении. Приостановление исполнения судебного акта по смыслу ч. 4 ст. 283 АПК РФ прекращается при всяком завершении кассационного пересмотра, в том числе при возвращении кассационной жалобы и прекращении производства по ней. Суд кассационной инстанции в зависимости от обстоятельств дела вправе установить иной срок приостановления исполнения обжалованного судебного акта и указать этот срок в определении.

#### Прекращение производства по кассационной жалобе

При наличии основания, указанного в ч. 1 ст. 282 АПК РФ (отказ от кассационной жалобы), производство в кассационной инстанции по жалобе, принятой к рассмотрению, подлежит безусловному прекращению, если только это не противоречит закону и не повлечет существенного нарушения прав других лиц, участвующих в деле. При

отсутствии препятствий для принятия отказа от кассационной жалобы, указанных в ст. 49 АПК РФ, доводы кассационной жалобы не могут быть рассмотрены по существу, отказ от жалобы не принимается только тогда, когда это противоречит закону или нарушает права других лиц, но не самого заявителя.

Правовым последствием прекращения производства по кассационной жалобе при отказе заявителя от жалобы является запрет повторного обращения того же лица в суд кассационной инстанции по тем же основаниям, по которым была заявлена первоначальная жалоба. Поэтому не может быть принята повторная жалоба, которая не содержит иных доводов о незаконности обжалуемого акта по сравнению с доводами первоначальной. Такая жалоба может быть возвращена по п. 1 ч. 1 ст. 281 АПК РФ ввиду того, что заявитель утратил право на обжалование данного судебного акта по заявленным им ранее основаниям.

### Судебное разбирательство в суде кассационной инстанции

Рассмотрение дел в суде кассационной инстанции согласно ст. 284 АПК РФ осуществляется по правилам, установленным для суда первой инстанции с учетом особенностей кассационного производства, ограничивающих возможность применения правил судопроизводства, установленных для суда первой инстанции (раздел II АПК РФ).

Не применяются в кассационном производстве правила, установленные только для первой инстанции, или правила, применение которых ограничено нормами гл. 35 АПК РФ, например:

- участие арбитражных заседателей;
- соглашение об изменении договорной подсудности;
- привлечение другого ответчика и замена ненадлежащего ответчика;
- изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение исковых требований;
- привлечение к участию в деле третьих лиц;
- предъявление встречного иска;
- ведение протокола судебного заседания.

Срок рассмотрения кассационной жалобы арбитражным судом кассационной инстанции не должен превышать месяц со дня поступления кассационной жалобы вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции, за исключением положений, установленных только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции.

Неявка в судебное заседание арбитражного суда кассационной инстанции лица, подавшего кассационную жалобу, и других лиц, участвующих в деле, не может служить препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие, если они были надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства.

Пересмотр определений суда кассационной инстанции о возвращении кассационных жалоб осуществляется без извещения сторон. Жалобы на определения, вынесенные судьей кассационной инстанции единолично, рассматриваются судом кассационной инстанции в коллегиальном составе. Жалобы на определения, вынесенные судом кассационной инстанции коллегиально (например, определение о прекращении производства по кассационной жалобе - ч. 4 ст. 282 АПК РФ), рассматриваются тем же судом коллегиально, но в ином судебном составе (т.е. судьями, не участвовавшими в принятии обжалуемого определения). Рассмотрение жалоб в порядке ч. 2 ст. 291 АПК РФ должно осуществляться с извещением сторон. По результатам кассационного рассмотрения жалобы принимается судебный акт, именуемый определением, которое не

обжалуется, но может быть пересмотрено в надзорном порядке или по вновь открывшимся обстоятельствам.

#### 18.6. Пределы рассмотрения дела в кассационной инстанции

Пределы кассационного пересмотра в арбитражном процессе в качестве законодательно закрепленного института ограничивают содержание проверочной деятельности, предметных и функциональных полномочий, сущности принимаемого по результатам пересмотра постановления арбитражного суда кассационной инстанции. В статье 286 АПК РФ содержится общее определение пределов кассационного пересмотра, а более детально сущность данного процессуального института определяется содержанием других норм АПК РФ. Установление пределов судебного контроля в кассационной инстанции обусловлено главным образом специальной процессуальной задачей кассации (проверка законности обжалованных актов) и диспозитивным началом судопроизводства в арбитражном процессе, предполагающим зависимость судебного контроля от процессуальных действий заявителя. Согласно общему правилу, с одной стороны, кассационный контроль ограничен проверкой законности, т.е. правильности применения норм материального и норм процессуального права судами нижестоящих инстанций при принятии ими обжалованного акта. С другой стороны, проверка законности обжалованного акта осуществляется в пределах доводов кассационной жалобы и возражений относительно жалобы, представленных в суд кассационной инстанции другими участниками процесса.

Общая задача судопроизводства в арбитражных судах, закрепленная в ст. 2 АПК РФ как защита нарушенных прав и законных интересов участников экономических отношений, обязательна и для суда кассационной инстанции. Однако осуществлять такую защиту суд кассационной инстанции должен как правило в тех пределах, в каких считает необходимым заявитель кассационной жалобы, а значит, арбитражный суд кассационной инстанции не должен проверять правильность урегулирования спорного материального правоотношения в целом, усилия суда направляются прежде всего на устранение тех нарушений прав и законных интересов заявителя, на которые заявитель ссылается в кассационной жалобе. Как указано в ч. 1 ст. 286 АПК РФ, суд кассационной инстанции рассматривает также и возражения других лиц, участвующих в деле, на доводы кассационной жалобы. Таким образом, суд кассационной инстанции не должен рассматривать возражения других участников процесса, если эти возражения не имеют отношения к доводам кассационной жалобы и заключаются в оспаривании законности судебного акта в части, не обжалованной заявителем. Чтобы расширить пределы кассационного пересмотра, другие лица, участвующие в деле, должны также обратиться с кассационной жалобой.

Суду кассационной инстанции не предоставлено права по своей инициативе осуществлять проверку законности обжалованного акта в остальной части. Исключением является правило ч. 2 ст. 286 АПК РФ, обязывающее суд кассационной инстанции выйти за пределы доводов кассационной жалобы при проверке правильности применения норм процессуального права, нарушение которых согласно ч. 4 ст. 288 является безусловным основанием для отмены обжалованного судебного акта.

В части 3 статьи 286 АПК РФ нашло отражение специфическое проявление взаимосвязи законности и обоснованности при кассационной проверке обжалованного акта. Так, суд кассационной инстанции не имеет права самостоятельно устанавливать существенные обстоятельства дела, поскольку это является прерогативой суда первой и апелляционной инстанций, наделенных полномочиями рассматривать дело по существу.

Доводы кассационной жалобы согласно п. 4 ч. 2 ст. 277 АПК РФ также должны излагаться с учетом взаимосвязи законности и обоснованности судебных актов. Поэтому заявитель должен не просто ссылаться на неправильное установление существенного

обстоятельств, но и указать на те нарушения закона и конкретных прав заявителя, которые, по его мнению, допущены из-за неправильного установления существенных обстоятельств дела. Суд кассационной инстанции, исходя из доводов жалобы, проверяет правильность и полноту установления существенных обстоятельств дела и оценки представленных доказательств, правильность выводов суда нижестоящих инстанций о правовом значении установленных обстоятельств.

С пределами кассационного пересмотра связан вопрос о представлении в суд кассационной инстанции дополнительных доказательств. Прямого запрета на предоставление в суд кассационной инстанции дополнительных доказательств, которые не были представлены при рассмотрении спора по существу, Кодекс РФ не содержит, но в силу ч. 2 ст. 268 АПК РФ возможность принятия дополнительных доказательств, представленных после принятия решения судом первой инстанции, зависит от судебного усмотрения. Поскольку суду кассационной инстанции предоставлено право проверять, соответствуют ли выводы суда нижестоящих инстанций о применении норм права установленным обстоятельствам дела и собранным доказательствам, то это предполагает оценку судом кассационной инстанции доказательств, относящихся к существенным обстоятельствам дела, что не исключает возможность по усмотрению суда исследовать дополнительно представленные доказательства.

Однако результатом оценки совокупности имеющихся в деле и дополнительных доказательств не может стать установление новых обстоятельств дела судом кассационной инстанции (п. 3 ч. 1, ч. 2 ст. 287 АПК РФ). Правовые последствия такой оценки доказательств заключаются в направлении дела на новое рассмотрение, если выводы, содержащиеся в обжалуемом судебном акте, не соответствуют исследованным судом кассационной инстанции доказательствам. Недопустимым является принятие судом кассационной инстанции, после отмены обжалованного акта, нового постановления по существу спора на основе оценки исследованных при кассационном пересмотре доказательств.

#### 18.7. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции

Функциональные полномочия арбитражного суда кассационной инстанции закреплены в ст. 287 АПК РФ в виде исчерпывающего перечня. Содержание полномочий суда кассационной инстанции определяется теми действиями, которые суд кассационной инстанции в силу предписаний закона вправе и обязан предпринять, с одной стороны, в отношении обжалуемого судебного акта, с другой стороны, к спорному правоотношению. Такие действия сводятся к нескольким основным видам.

Суд кассационной инстанции согласно ст. 287 АПК РФ может оставить обжалуемый акт без изменения, отменить его или изменить, принять новый судебный акт по существу спора, прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения. По сложившейся практике изменение судебного акта имеет место тогда, когда суд кассационной инстанции не принимает нового, противоположного решения по существу спора, а вносит некоторые изменения в обжалованный судебный акт (например, уточняет размер присужденной к взысканию суммы). Принятие судом кассационной инстанции нового решения представляет собой разрешение спора по существу, но принципиально по-другому, чем это сделано судебной инстанцией, акт которой пересматривается. То, какие конкретно полномочия арбитражного суда кассационной инстанции должны применяться, зависит от пределов кассационного пересмотра и оснований (процессуальных юридических фактов), с которыми нормы процессуального права связывают применение полномочий.

Если кассационный пересмотр осуществленный в пределах, установленных ст. 286 АПК РФ, не выявит несоответствия обжалуемого акта нормам материального и процессуального права, арбитражный суд кассационной инстанции оставляет без

изменения подвергнутый пересмотру судебный акт, ограничиваясь констатацией его правильности и не вмешиваясь в результат регулирования спорного правоотношения, достигнутый в суде первой или апелляционной инстанций (п. 1 ч. 1 ст. 287 АПК РФ). В том случае, когда при кассационном пересмотре обнаруживаются нарушения норм материального права или такие нарушения норм процессуального права, которые являются безусловными основаниями отмены, арбитражный суд кассационной инстанции в зависимости от характера нарушений применяет те или иные полномочия, предусмотренные п. п. 2 - 6 ч. 1 ст. 287 АПК РФ.

Арбитражному суду кассационной инстанции в целях процессуальной экономии и достижения цели защиты нарушенного права предоставлено полномочие принять новый судебный акт по существу спора, непосредственно воздействующий на спорное материальное правоотношение, в случае отмены или изменения обжалуемого акта полностью или в части. При этом суд кассационной инстанции вправе удовлетворить или отказать в удовлетворении исковых требований полностью или в части, увеличить или уменьшить размер присужденного. Как следует из ч. 2 ст. 287 АПК РФ, суд кассационной инстанции не может устанавливать обстоятельства дела, поэтому принятие нового судебного акта по существу спора допустимо лишь при наличии оснований, указанных в п. 2 ч. 1 ст. 287 АПК РФ. Суд кассационной инстанции принимает новый судебный акт, если все существенные обстоятельства дела, необходимые для применения норм процессуального права к спорному отношению, установлены в первой или апелляционной инстанции полностью и правильно (в соответствии с имеющимися в деле доказательствами), но судом первой или апелляционной инстанций неверно применены нормы материального права.

Новеллой процессуального законодательства является правило, закрепляющее обязанность суда кассационной инстанции самому принять новый судебный акт по существу спора, без передачи дела на новое рассмотрение, если ранее дело уже направлялось на новое рассмотрение из кассационной инстанции. Однако это правило не может рассматриваться как предоставление суду кассационной инстанции права при повторном кассационном рассмотрении дела восполнять недостаточную обоснованность обжалуемого судебного акта. В этом случае возможность принятия нового судебного акта обусловлено отсутствием оснований для возвращения дела на новое рассмотрение, предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ.

Принятие нового судебного акта и непосредственное урегулирование спорного правоотношения судом кассационной инстанции при наличии оснований, указанных в п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ, не допускается, в этом случае суд кассационной инстанции обязан направить дело на новое рассмотрение. Такими основаниями являются два вида процессуальных фактов.

В одном случае дело подлежит направлению на новое рассмотрение независимо от правильности разрешения спора, если обнаружены предусмотренные ч. 4 ст. 288 АПК РФ нарушения норм процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены обжалованного судебного акта.

Другим основанием для нового рассмотрения является такое несоответствие выводов обжалуемого судебного акта о правах и обязанностях участников спорного правоотношения установленным по делу обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам, которое не позволяет правильно применить нормы материального права для урегулирования спора непосредственно в суде кассационной инстанции. При этом следует учитывать специфику доказывания существенных обстоятельств дела в состязательной модели арбитражного производства. Арбитражный суд первой или апелляционной инстанций, исходя из исковых требований и возражений на них, определяет предмет доказывания, круг подлежащих установлению существенных обстоятельств дела и распределяет бремя доказывания между лицами, участвующими в деле (ст. 65, ч. 2 ст. 66 АПК РФ). Если, несмотря на предложение суда, соответствующие

доказательства не были представлены, а представленные доказательства не подтверждают либо прямо опровергают наличие каких-либо существенных обстоятельств дела, то это нельзя расценивать как неполное установление фактических обстоятельств, имеющих значение для дела. В такой ситуации у суда кассационной инстанции отсутствуют основания для направления дела на новое рассмотрение, поскольку выводы суда о нормах материального права, применимых к спорному отношению, правах и обязанностях его участников должны быть сделаны исходя из совокупности имеющихся доказательств и установленных, а не предполагаемых обстоятельств. Если при рассмотрении спора по существу предмет доказывания не был определен судом полностью, суд не предложил сторонам доказать какие-либо существенные для дела обстоятельства, то принятое при этом решение нельзя считать законным и обоснованным.

Другой новеллой правового регулирования функциональных полномочий арбитражного суда кассационной инстанции является правило п. 4 ч. 1 ст. 287 АПК РФ, логично дополняющее норму п. 2 ч. 1 этой статьи. Обнаружив вновь при повторном кассационном пересмотре несоответствие выводов проверяемого судебного акта установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам, суд кассационной инстанции не может принять новое решение по существу спора в силу запрета п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ. В этом случае дело направляется на рассмотрение в другой арбитражный суд, входящий в состав судебного округа, на территорию которого распространяется юрисдикция суда кассационной инстанции, рассматривающего жалобу.

Отменив не соответствующее закону постановление апелляционной инстанции, суд кассационной инстанции не должен принимать новый судебный акт и направлять дело на новое рассмотрение, если решение суда первой инстанции является законным. В таком случае решение суда первой инстанции должно быть оставлено в силе (в отличие от оставления без изменения по п. 1 ч. 1 ст. 287 АПК РФ).

Суд кассационной инстанции не принимает нового судебного акта по существу спора и тогда, когда установит правовые основания, предусмотренные ст. ст. 148, 150 АПК РФ: не выполнены условия для обращения в арбитражный суд, или спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде, или по делу утверждено мировое соглашение. В этом случае суд кассационной инстанции должен оставить иск без рассмотрения или прекратить производство по делу, причем и тогда, когда это связано с выходом за пределы доводов кассационной жалобы.

Направляя дело на новое рассмотрение, суд кассационной инстанции указывает недостатки, которые необходимо устранить при новом рассмотрении, но не может предрешать исход судебного разбирательства, соответственно указывать, что какие-то обстоятельства установлены или не установлены, что к спорному правоотношению подлежит применению такая-то норма права, а иск следует удовлетворить или отказать в нем. Суд кассационной инстанции должен лишь предложить суду первой или апелляционной инстанции при новом рассмотрении оценить те или иные доказательства, установить наличие тех или иных существенных обстоятельств дела, сделать выводы о том, подлежат ли применению к спорному отношению конкретные нормы права. При этом следует иметь в виду, что в силу п. 15 ч. 2 ст. 289 АПК РФ такие указания арбитражного суда кассационной инстанции, в том числе по толкованию закона, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего дело.

#### 18.8. Основания для изменения и отмены судебных актов арбитражных судов первой и апелляционной инстанций

Основания для изменения или отмены обжалованных актов регламентированы ст. 288 АПК РФ, устанавливающей пределы реализации функциональных полномочий

арбитражного суда кассационной инстанции по изменению, отмене обжалованных актов в зависимости от этих оснований.

Основанием для отмены обжалованного судебного акта в кассационной инстанции является прежде всего незаконность проверяемого акта, несоответствие его требованиям норм материального и процессуального права. Нарушением норм материального права как основанием для отмены судебного акта в кассационной инстанции является кроме неправильного применения закона также неправильное истолкование закона, неверное уяснение его сути и буквального значения, которое привело к урегулированию спорного отношения с отступлением от целей и направленности норм права, предполагаемых законодателем.

Незаконность судебного акта, в частности, может быть вызвана несоответствием выводов суда нижестоящей инстанции установленным обстоятельствам.

Согласно ч. 1 ст. 288 АПК РФ арбитражный суд кассационной инстанции проверяет также обоснованность обжалуемого судебного акта в той мере, в какой это необходимо для проверки соответствия проверяемого акта нормам материального и процессуального права, исходя из пределов кассационного пересмотра (ст. 286 АПК РФ). Выводы суда первой и апелляционной инстанций о правах и обязанностях сторон, подлежащих применению нормам права должны основываться на доказанных обстоятельствах дела.

Суд кассационной инстанции проверяет правильность оценки тех доказательств и установления тех обстоятельств, которые необходимы для проверки доводов кассационной жалобы и в случаях предусмотренных законом отступлений от общего правила о пределах кассационного пересмотра. Неправильное установление отдельных обстоятельств дела само по себе не является достаточным основанием для отмены обжалованного судебного акта в кассационной инстанции, если это не привело к неправильным выводам о правах и обязанностях участников спора.

Нормы процессуального права в конечном счете также призваны обеспечить надлежащее рассмотрение спора и правильное урегулирование спорного правоотношения в результате судебного вмешательства. Поэтому основанием для отмены судебного акта в кассационной инстанции является не всякое нарушение норм процессуального права, а наиболее существенные из них, которые привели или безусловно могли привести к принятию неправильного судебного акта. С другой стороны, нарушения норм процессуального права, указанные в ч. 4 ст. 288 АПК РФ, противоречат основным началам арбитражного процесса и ставят под сомнение обжалованный акт как акт правосудия, поэтому выделены в категорию безусловных оснований для отмены судебных актов в суде кассационной инстанции. Данные нарушения носят характер неустранимый и невозполнимый на стадии кассационного пересмотра, при установлении любого из этих нарушений дело подлежит направлению на новое рассмотрение.

К числу безусловных оснований отмены обжалованного судебного акта отнесены следующие нарушения норм процессуального права:

- рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- нарушение правил о языке при рассмотрении дела;
- принятие судом решения, постановления о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- неподписание решения, постановления судьей или одним из судей либо подписание решения, постановления не теми судьями, которые указаны в решении, постановлении;
- отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами;
- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, постановления.

Постановление суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия, обжалованию не подлежит и может быть пересмотрено лишь в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

#### 18.9. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции

Принятие судебного акта суда кассационной инстанции, именуемого постановлением, основывается на результатах кассационного пересмотра судебных актов первой и апелляционной инстанций (решений, постановлений, определений).

Содержание и правовые последствия вынесения постановления арбитражного суда кассационной инстанции закреплены в ст. 289 АПК РФ. В этой процессуальной норме указаны необходимые элементы содержания постановления суда кассационной инстанции, позволяющие идентифицировать принятое постановление как акт правосудия, точно определить, какой судебный акт подвергнут пересмотру, какова правовая оценка выводов суда нижестоящей инстанции и доводов лиц, участвующих в деле, мотивы и существо принятого судом кассационной инстанции решения. Наличие указанных элементов наделяет постановление суда кассационной инстанции необходимыми свойствами: убедительностью и авторитетом акта правосудия.

Постановление кассационной, как и апелляционной, инстанции должно состоять из четырех частей - вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной и содержать следующие сведения:

- наименование арбитражного суда кассационной инстанции, состав суда, принявшего постановление;
- номер дела, дату и место принятия постановления;
- наименование лица, подавшего кассационную жалобу, его процессуальное положение;
- наименования лиц, участвующих в деле;
- предмет спора;
- фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;
- наименования арбитражных судов, рассмотревших дело в первой и апелляционной инстанциях; дату принятия обжалуемых решения, постановления; фамилии судей, их принявших;
- краткое изложение содержания принятых по делу решения, постановления;
- основания, по которым в кассационной жалобе заявлены требования о проверке законности решения, постановления;
- доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу;
- объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании;
- законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд кассационной инстанции при принятии постановления; мотивы принятого постановления; мотивы, по которым суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле;
- мотивы, по которым суд кассационной инстанции не согласился с выводами суда первой, апелляционной инстанций, если их решение, постановление были отменены полностью или в части;
- выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы;
- действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом первой или апелляционной инстанций, если дело передается на новое рассмотрение.

Необходимо указать также, в какой суд передается дело на новое рассмотрение.

При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции в резолютивной части постановления должен обозначить все действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при новом рассмотрении дела.

Указания арбитражного суда, рассматривающего дело в кассационной инстанции, в том числе о толковании закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановлении суда первой, апелляционной инстанций, обязательны для суда, вновь рассматривающего дело.

Вместе с тем арбитражный суд, рассматривающий дело в кассационной инстанции, не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении или постановлении либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанций, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела (ст. 287 АПК РФ). В резолютивной части постановления указывается и о распределении между лицами, участвующими в деле, судебных расходов.

Судебные расходы, понесенные в связи с подачей кассационной жалобы лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с проигравшей стороны либо распределяются между ними пропорционально размеру удовлетворенных требований. В тех случаях, когда суд кассационной инстанции принимает новое решение, он в постановлении предусматривает распределение судебных расходов между сторонами (ч. ч. 1 и 5 ст. 110 АПК РФ).

При отмене судебного акта с передачей дела на новое рассмотрение вопрос о распределении судебных расходов разрешается арбитражным судом, вновь рассматривающим дело.

Постановление суда кассационной инстанции вступает в законную силу с момента его принятия и обжалованию не подлежит.

Копия постановления арбитражного суда кассационной инстанции направляется лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня принятия (ст. 289 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции вправе принять дополнительное постановление применительно к п. п. 2 и 3 ч. 1 ст. 178 АПК РФ, а также разъяснить принятое им постановление, исправить допущенные в нем опiski, опечатки и арифметические ошибки применительно к ст. 179 АПК РФ.

Вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения постановления кассационной инстанции, об изменении способа и порядка его исполнения рассматриваются арбитражным судом кассационной инстанции, если эти вопросы разрешаются одновременно с принятием названного постановления, о чем указывается в этом постановлении.

В иных случаях вопросы отсрочки или рассрочки исполнения постановления кассационной инстанции, изменении способа и порядка его исполнения разрешаются арбитражным судом, рассматривающим дело в первой инстанции. По результатам рассмотрения заявления выносится определение, которое может быть обжаловано (ст. 324 АПК РФ).

## **Глава 19. НАДЗОРНОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

### **19.1. Понятие и значение производства в порядке надзора**

Основная задача института надзора - создание механизма обеспечения единообразного толкования и применения права арбитражными судами и качества правосудия.

Производство в надзорной инстанции - пересмотр в порядке надзора решений и постановлений арбитражных судов субъектов РФ, вступивших в законную силу.

Предмет деятельности - вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов субъектов РФ, а фактически - постановления апелляционной инстанции, принятые по жалобам на судебные акты арбитражных судов первой инстанции и постановления кассационной инстанции, принятые по жалобам на судебные акты первой и апелляционной инстанций.

Надзорная инстанция выполняет несколько функций одновременно:

1) пересмотр в порядке надзора судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, вступивших в законную силу (фактически пересмотр постановлений второй, третьей инстанций);

2) надзорная инстанция - вторая и последняя инстанция относительно постановлений кассационной инстанции, когда та, в соответствии с полномочиями, предоставленными ей п. 1 ст. 287 АПК РФ, отменяет судебные акты первой или апелляционной инстанций полностью или в части и принимает новое постановление;

3) надзорная инстанция - вторая инстанция в арбитражном производстве и относительно решений ВАС РФ, принятых им в соответствии с его компетенцией в первой инстанции и не подлежащих обжалованию ни в апелляционном, ни в кассационном порядке;

4) формирование общероссийской арбитражно-судебной практики.

## 19.2. Порядок обращения в надзорную инстанцию

Надзорное производство возбуждается только по заявлениям:

- лиц, участвующих в деле;

- лиц, не участвовавших в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт;

- органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления по делам об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

- по представлению прокурора по делам, предусмотренным ст. 52 АПК РФ: по делам об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, по делам о признании недействительными сделок, и по делам о применении последствий недействительности ничтожной сделки совершенных органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов РФ, доля участия муниципальных образований.

Эти лица вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права.

## 19.3. Возбуждение надзорного производства

Пересмотр вступивших в законную силу решений в порядке надзора является дополнительной гарантией защиты прав и законных интересов организаций и граждан. Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в РФ могут быть пересмотрены в порядке надзора только Высшим Арбитражным Судом РФ (ст. 292 АПК РФ) или они могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам (ч. 2 ст. 310 АПК РФ).

Предметом надзорного пересмотра может стать любое решение суда первой инстанции, а также постановление апелляционной или кассационной инстанции, поскольку этими судебными актами дело разрешается по существу.

Тем самым АПК РФ предоставляет участвующим в деле лицам возможность реализовать свое право на судебную защиту. В то же время процессуальным законом устанавливается ограничение повторного пересмотра в порядке надзора - прежде всего судебный процесс не может продолжаться неопределенно долгий период времени, а значит, должны быть установлены временные рамки, за пределами которых продолжение судебной процедуры исключается, тем самым обеспечивается правовая стабильность в сфере предпринимательских и иных экономических отношений.

Порядок обжалования определения арбитражного суда установлен в ст. 188 АПК РФ, который применяется и при пересмотре определения в надзорном порядке, если в гл. 36 АПК РФ не установлены какие-либо особенности.

Законодателем установлены определенные условия, при соблюдении которых определение становится предметом пересмотра в арбитражном суде надзорной инстанции (ст. 308 АПК РФ), учитывая, что надзорный пересмотр определений может быть инициирован только теми лицами, которые могут обращаться с заявлением или представлением в Высший Арбитражный Суд РФ при наличии оснований, содержащихся в ст. 304 АПК РФ:

во-первых, прямое указание на возможность обжалования определения отдельно от решения;

во-вторых, если по своему содержанию определение является препятствием дальнейшему движению дела.

В основу указанных условий положено правило о том, чтобы ограничения в обжаловании и в пересмотре не нарушали право на судебную защиту.

В отношении остальных определений Закон устанавливает, что пересмотр допускается одновременно с надзорным пересмотром решений и постановлений арбитражных судов.

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора направляется непосредственно в Высший Арбитражный Суд РФ в письменной форме. Заявление или представление должно быть подписано лицом, ходатайствующим о пересмотре судебного акта, или его представителем.

В заявлении или представлении должны быть указаны сведения, указанные в ч. 2 ст. 294 АПК РФ:

- наименование лица, подающего заявление или представление, с указанием его процессуального положения, наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

- данные об оспариваемом судебном акте и наименование принявшего его арбитражного суда;

- данные о других судебных актах, принятых по данному делу;

- предмет спора;

- доводы лица, подающего заявление или представление, с указанием оснований для пересмотра судебного акта со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, подтверждающие, по мнению заявителя, нарушение или неправильное применение норм материального права и (или) норм процессуального права, повлекшие за собой

существенные нарушения его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

- перечень прилагаемых к заявлению или представлению документов.

К заявлению или представлению должны быть приложены копии оспариваемого судебного акта и других судебных актов, принятых по делу.

Если заявление или представление были подписанным представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на его подписание.

Заявление или представление и прилагаемые к нему документы направляются в Высший Арбитражный Суд РФ с копиями в количестве экземпляров, равном количеству лиц, участвующих в деле.

#### 19.4. Стадии надзорного производства

Судебная процедура пересмотра судебных актов в порядке надзора проходит три стадии.

Первой стадией надзорного производства является рассмотрение заявления или представления единолично судьей Высшего Арбитражного Суда РФ в соответствии с порядком, установленным ст. 295 АПК РФ. Полномочия судьи на этом этапе прохождения обращения состоят только в решении вопроса о принятии или непринятии его к производству. Иные работники аппарата Высшего Арбитражного Суда РФ выполняют подготовительные, обеспечительные функции по регистрации обращения и передаче его судьей.

Заявление или представление должно быть рассмотрено в течение пяти дней, исчисляемых в соответствии с правилами, установленными в ст. ст. 113 и 114 АПК РФ. В этот срок не включаются нерабочие дни. Его течение начинается на следующий день после поступления обращения в Высший Арбитражный Суд РФ и заканчивается в последний рабочий день пятидневного срока.

На данной стадии судья проверяет соблюдение требований и условий, предусмотренных АПК РФ, и решает вопрос о принятии обращения к производству Высшего Арбитражного Суда РФ.

Процессуально принятие заявления или представления к производству оформляется определением в виде отдельного судебного акта, по своему содержанию отвечающего требованиям ч. 1 ст. 185 АПК РФ, копия определения о принятии заявления или представления к производству направляется только лицу, подавшему его.

Судья, принявший обращение к производству, вправе решить вопрос об истребовании дела из арбитражного суда. В таком случае копия определения в пятидневный срок направляется в арбитражный суд первой инстанции, который обязан также в пятидневный срок направить указанное дело в Высший Арбитражный Суд РФ.

ВАС РФ возвращает заявление или представление, если при решении вопроса о его принятии к производству установит, что:

- не соблюдены требования, предусмотренные ст. ст. 292 и 294 АПК РФ;

- до принятия заявления или представления к рассмотрению от заявителя поступило ходатайство о его возвращении.

Возвращение заявления или представления не препятствует повторному обращению с таким же заявлением или представлением в ВАС РФ в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.

Оставление без движения заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора АПК РФ не предусмотрено.

Возвращение заявления оформляется определением. Копия определения вместе со всеми документами, поступившими в Высший Арбитражный Суд РФ, включая заявление или представление, направляются заявителю.

Обжалование определения о возвращении заявления Кодексом РФ не предусмотрено. Однако повторное обращение допускается с соблюдением всех установленных правил, после того как заявитель устранит недостатки, на которые было указано в определении о возврате.

Вторая стадия надзорного производства - направление заявления или представления в состав судей, который в судебном заседании без извещения участвующих в деле лиц коллегиально рассматривает обращение.

Сроки рассмотрения этих документов:

- если дело не истребовалось в связи с отсутствием к тому оснований - в пределах одного месяца, в который входит время нахождения обращения в Высшем Арбитражном Суде РФ;

- в случае истребования дела из суда первой инстанции месячный срок исчисляется со дня поступления его в Высший Арбитражный Суд РФ.

Важное значение имеет порядок формирования состава судей, которым заявление или представление передается для рассмотрения - обращения распределяются исходя из нагрузки и специализации судей, как это предусмотрено ст. 18 АПК РФ, с учетом очередности. Известный опыт такой работы в арбитражных судах имеется.

Главная задача, стоящая перед составом судей, состоит в том, чтобы путем изучения оспариваемых судебных актов и сопоставления их содержания с доводами, приведенными заявителями, сделать вывод о наличии или об отсутствии оснований для надзорного пересмотра. Если из представленных документов коллегия судей не может прийти к определенному заключению, она выносит определение об истребовании дела из суда первой инстанции, если оно не было истребовано ранее, на первой стадии. После поступления дела суд изучает имеющиеся в нем материалы для принятия решения.

Если состав судей приходит к выводу о наличии хотя бы одного из оснований, содержащихся в ст. 304 АПК РФ, то выносится определение о передаче дела и поступивших документов в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ. В пятидневный срок со дня вынесения определения все материалы вместе с делом передаются в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Исходя из принципов состязательности и равноправия сторон, праву одного лица, участвующего в деле, на обращение о пересмотре в порядке надзора соответствует право других лиц на представление отзыва с возражениями против пересмотра. При этом к отзыву прилагаются документы, подтверждающие возражения. Отзыв и приложенные к нему документы направляются в Высший Арбитражный Суд РФ и другим лицам, участвующим в деле. Одновременно с этим лицо, направившее отзыв, должно подтвердить направление копий отзыва другим лицам, участвующим в деле, документально (путем приложения почтового уведомления о вручении).

Арбитражный процессуальный кодекс РФ предусматривает направление отзыва другим участникам процесса - заказным письмом с уведомлением о вручении. Отзыв, как и заявление, подписывается лицом, обладающим на это правом, или представителем, полномочия которого должны быть документально подтверждены.

Состав судей, рассматривающий заявление или представление, имеет право передать дело для проверки в кассационном порядке при наличии к тому необходимых условий. Если же дело рассматривалось в кассационной инстанции, направление его в эту инстанцию исключается.

Независимо от того, проверялось или не проверялось дело в кассационном порядке, но если состав судей находит основания, содержащиеся в ст. 304 АПК РФ, он направляет дело в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ со своими выводами о необходимости надзорного пересмотра оспариваемых судебных актов.

В том случае, когда суд находит иные основания для кассационного пересмотра, он может направить дело в кассационную инстанцию. Данное положение имеет целью исправление ошибок суда первой и апелляционной инстанций не в надзорном, а в

кассационном порядке. Речь идет об ошибках, касающихся применения норм материального права или норм процессуального права. При этом состав судей Высшего Арбитражного Суда РФ не устанавливает заранее, какое решение будет принято судом кассационной инстанции, а лишь направляет дело для проверки правильности применения норм права.

Судьи Высшего Арбитражного Суда РФ, признав наличие оснований для направления дела в кассационную инстанцию, могут принять отдельное определение или указать об этом в определении об отсутствии оснований для надзорного пересмотра.

Копия определения, принятого составом судей, направляется всем участвовавшим в деле лицам.

Состав судей принимает отдельное определение об отказе в направлении дела для надзорного пересмотра, если нет оснований, указанных в ст. 304 АПК РФ. Причем данное определение принимается вне зависимости от того, рассматривалось или не рассматривалось дело в кассационном порядке, но при условии, что нет оснований и для направления дела в кассационную инстанцию.

Копия указанного определения об отсутствии оснований для пересмотра дела в надзорном порядке направляется незамедлительно в день его принятия или на следующий день только лицу, которое обращалось в Высший Арбитражный Суд РФ с заявлением или представлением. Представляется, что данная информация не является закрытой и для других лиц, участвовавших в деле, и они могут ее получить по соответствующему запросу.

Следует обратить внимание на ч. 9 ст. 299 АПК РФ. Речь идет о повторном обращении в Высший Арбитражный Суд РФ с заявлением или представлением. То же лицо может обратиться в случае получения соответствующего отказа, если приведет иные основания, которые, по его мнению, требуют вмешательства Высшего Арбитражного Суда РФ. При ссылке на приводившиеся ранее основания вторичное обращение исключается.

Судьи ВАС РФ в коллегиальном составе могут приостановить исполнение судебного акта арбитражного суда по ходатайству заявителя, при условии если заявитель обосновал невозможность поворота его исполнения или предоставил встречное обеспечение возможных убытков другой стороне по делу и если суд признает необходимым приостановление исполнения судебного акта в целях обеспечения баланса взаимных прав и обязанностей сторон.

Исполнение судебного акта может быть приостановлено до окончания надзорного производства, если судом не установлен иной срок.

Приостановление исполнения судебного акта отменяется:

- составом судей, которым вынесено определение об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ;

- Президиумом ВАС РФ, которым принято постановление об отказе в удовлетворении заявления или представления.

Заявление или представление рассматривается коллегиальным составом судей ВАС РФ в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления или представления в ВАС РФ или со дня поступления в ВАС РФ дела, если оно было истребовано из арбитражного суда.

По результатам рассмотрения заявления или представления состав судей Высшего Арбитражного Суда РФ при наличии оснований, предусмотренных ст. 304 АПК РФ, принимает определение о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ. Данное определение содержит анализ примененных в оспариваемом судебном акте норм права и указание на допущенные нарушения, являющиеся основанием для пересмотра дела в порядке надзора. Важным правилом является невозможность выйти за пределы оснований, перечисленных в ст. 304 АПК РФ.

Состав судей в определении должен также указать, какое решение, по его мнению, должно быть принято Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ, исходя из полномочий, которыми он наделен (п. 1 ст. 305 АПК РФ).

В определении должны содержаться другие реквизиты:

- дата судебного заседания;
- состав судей, участвовавших в рассмотрении заявления или представления;
- сведения, от какого лица исходило обращение и кто из других лиц участвовал в деле, их место нахождения или место жительства;
- данные о том, какой судебный акт, по мнению заявителя, требует надзорного пересмотра, дата его принятия и вступления в законную силу;
- сведения о том, какие судебные акты, не оспариваемые, приняты по делу; каким судом приняты указанные судебные акты;
- основное содержание спора, т.е. его предмет.

При отсутствии оснований, указанных в ст. 304 АПК РФ, суд, рассматривающий обращение после возбуждения судьей надзорного производства, отказывает в направлении дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

В вынесенном судом определении должны быть указаны мотивы принятого решения, что составляет основное содержание данного судебного акта. Аргументы, приведенные в заявлении или представлении, анализируются под углом зрения тех оснований, которые содержатся в ст. 304 АПК РФ.

Как указано выше, если усматриваются данные для проверки дела в кассационной инстанции, суд в том же или в отдельном определении указывает на это. Должно быть приведено надлежащее обоснование такого решения. Мотивы направления дела для проверки в кассационном порядке оцениваются кассационной инстанцией.

Остальные реквизиты - те же, что и должны содержаться в определении при передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ (ст. 300 АПК РФ).

Третьей, заключительной стадией надзорного производства является рассмотрение Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ дела, переданного ему коллегией судей.

Порядок, обеспечивающий реализацию права каждого из участвующих в деле лиц на участие и выступление на заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, установлен АПК РФ. Обязательным является направление извещения лицам, участвующим в деле, не позднее чем за 15 дней до заседания Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ с указанием необходимых сведений, позволяющих реально принять участие в рассмотрении дела. Порядок направления извещения установлен в ст. 122 АПК РФ. Необходимым является условие, при котором Президиум ВАС РФ должен располагать сведениями о том, что лица извещены надлежащим образом. При неявке кого-либо из извещенных Президиум ВАС РФ рассматривает дело в их отсутствие.

В АПК РФ 2002 года достаточно подробно освещены вопросы, касающиеся деятельности Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ на заседании по рассмотрению поступившего дела. Единственным основанием для принятия к производству дела Президиумом ВАС РФ является определение, вынесенное коллегией судей в порядке, установленном ст. 299 АПК РФ.

Существует следующая последовательность рассмотрения Президиумом ВАС РФ дел. Во-первых, дело должно быть рассмотрено в срок, не превышающий трех месяцев, исчисляемый со дня принятия определения о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ. В соответствии с ч. 2 ст. 114 АПК РФ процессуальный срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца установленного срока. Во-вторых, дела назначаются к слушанию и рассматриваются в порядке очередности их поступления в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ может рассматривать дела только при участии в заседании большинства его членов (50% плюс один). При составе Президиума в 18 человек кворум составляет не менее 10 человек.

Заседания Президиума ВАС РФ являются открытыми и ведутся гласно. По решению Президиума ВАС РФ, его заседания могут быть закрытыми (ст. 11 АПК РФ). На них вправе присутствовать только члены Президиума ВАС РФ, извещенные лица, участвующие в деле, а также специально приглашенные лица.

Право всех участвующих в деле лиц присутствовать в судебном заседании, на котором рассматривается вопрос о надзорном пересмотре дела, является реализацией равных для них процессуальных возможностей на данной стадии судебного разбирательства.

Судья-докладчик в соответствии с действующими правилами, утвержденными Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ, является членом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ и участвует в принятии решения по делу, которое он докладывает.

Основная цель докладчика - раскрытие основного содержания дела для выяснения наличия оснований для надзорного пересмотра. Поэтому основное направление доклада заключается в разборе доводов, изложенных в обращении в Высший Арбитражный Суд РФ, и мотивов, исходя из которых состав суда, передавший дело в Президиум, счел, что имеются основания для пересмотра судебного акта в порядке надзора. Учитывая, что Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ полномочен решать только вопросы применения закона, доклад должен быть посвящен анализу правильности применения правовых норм в сопоставлении с основаниями, предусмотренными в ст. 304 АПК РФ.

Лица, из числа участвующих в деле, изъявившие желание присутствовать на заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, имеют право выступить и дать устные объяснения. Эти объяснения применительно к основаниям пересмотра будут содержать изложение доводов "за" или "против" позиции, изложенной в обращении и поддержанной в определении о направлении дела в Президиум ВАС РФ. Лица, участвующие в деле, и явившиеся в заседание Президиума ВАС РФ, вправе давать свои устные объяснения после выступления судьи-докладчика, первым дает объяснения заявитель. Очередность выступлений также может быть определена председательствующим.

Заседание Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ завершается после выступлений участвующих лиц принятием постановления.

Принятие постановления Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ должно соответствовать общим правилам разрешения вопросов судом, рассматривающим дело в коллегиальном составе (ч. 1 ст. 20 АПК РФ), если иное не предусмотрено в гл. 36 АПК РФ. Постановление Президиума ВАС РФ принимается большинством голосов судей (никто не вправе воздержаться от голосования); председательствующий в заседании голосует последним.

При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт - без изменения.

#### 19.5. Основания для отмены или изменения судебного акта судом надзорной инстанции

Судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, подлежат изменению или отмене, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ установит, что оспариваемый судебный акт:

- 1) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права;
- 2) нарушает права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ;
- 3) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Применение ст. 304 АПК РФ вызывает затруднения, поскольку основания отмены судебных актов изложены нечетко и неконкретно. Более того, большая часть вынесенных в порядке надзора постановлений опирается на пункт 1 ст. 304: нарушение единообразия в толковании и применении арбитражными судами норм права.

Также приведенный в ст. 304 АПК РФ перечень оснований к отмене или изменению судебных актов довольно узок и не охватывает всех имевших место на практике случаев нарушения или неправильного применения норм материального права, что ведет к ослаблению гарантий реализации принципа законности в арбитражном судопроизводстве, а на практике - к расширенному толкованию судом надзорной инстанции закрепленных в ст. 304 АПК РФ правовых норм.

#### 19.6. Полномочия суда надзорной инстанции

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вправе:

- оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление без удовлетворения;
- отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда;
- отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;
- отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения полностью или в части;
- оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

В случаях изменения или отмены решения, определения или постановления Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ должен указать конкретные основания для изменения или отмены судебного акта (ст. 304 АПК РФ).

Указания Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

Президиум ВАС РФ не вправе:

- устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены или доказаны в решении, постановлении или были отвергнуты указанными судебными актами;
- предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Постановление Президиума ВАС РФ подписывается председательствующим в заседании Президиума.

#### 19.7. Постановление суда надзорной инстанции

Постановление Президиума ВАС РФ должно отвечать общим требованиям, предъявляемым к судебным актам. Оно должно быть законным, обоснованным и мотивированным (ч. 3 ст. 15 АПК РФ).

В постановлении Президиума ВАС РФ указываются:

- номер дела, дата и место принятия постановления; состав суда, принявшего постановление;

- наименование лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение;
- наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;
- наименования арбитражных судов, рассматривавших дело в первой, апелляционной, кассационной инстанциях; сведения о принятых по делу судебных актах; краткое содержание оспариваемого судебного акта;
- доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, и требования заявителя;
- возражения, содержащиеся в отзыве на заявление или представление о пересмотре дела в порядке надзора;
- объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании;
- основания для изменения или отмены судебного акта, установленные судом, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты;
- мотивы принятого постановления;
- выводы и решения по результатам рассмотрения заявления или представления;
- действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при направлении дела на новое рассмотрение.

Постановление Президиума ВАС РФ вступает в законную силу со дня его принятия; копии направляются лицам, участвующим в деле, другим заинтересованным лицам в пятидневный срок со дня принятия постановления.

Постановление Президиума ВАС РФ подлежит опубликованию в "Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации".

## **Глава 20. ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ**

### **20.1. Сущность, основания и предмет пересмотра актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам**

Пересмотр актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам - самостоятельная стадия арбитражного процесса, имеющая специфический субъектный состав, объект, содержание, основания пересмотра.

Сущность и специфичность проверки судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, ее отличие от проверки судебных актов в апелляционном, кассационном порядке и в порядке надзора заключается в том, что для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам необходимо открытие таких обстоятельств, которые арбитражный суд не мог учесть при рассмотрении дела, так как эти обстоятельства (юридические факты) не были и не могли быть известны ни участвующим в деле лицам, ни, соответственно, арбитражному суду и о них стало известно лишь после принятия судебного акта.

По вновь открывшимся обстоятельствам могут пересматриваться лишь вступившие в законную силу судебные акты, и не только судебные акты арбитражного суда первой инстанции, но и судебные акты судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, которыми изменен судебный акт или принят новый судебный акт. Пересмотр судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляется тем арбитражным судом, который его принял (ст. ст. 309, 310 АПК РФ).

Вновь открывшиеся обстоятельства отличаются от новых обстоятельств, которых не было в момент рассмотрения дела, и возникли они после вынесения решения.

Судебный акт арбитражного суда не может быть пересмотрен по вновь открывшимся обстоятельствам, если существенные для дела обстоятельства возникли после принятия этого акта, поскольку по смыслу п. 1 ст. 311 АПК РФ основанием для такого пересмотра

является открытие обстоятельств, которые, хотя объективно и существовали, но не могли быть учтены, поскольку не были и не могли быть известны заявителю (Постановление Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. N 17).

Вновь открывшиеся обстоятельства - это юридический факт:

- который предусмотрен нормами права и влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношения;

- имеющий существенное значение для правильного разрешения данного конкретного дела. Если бы вновь открывшееся обстоятельство было известно суду при вынесении судебного акта, то оно обязательно повлияло на окончательные выводы суда;

- существовавший в момент обращения заявителя в арбитражный суд и при рассмотрении дела судом;

- который не мог быть известен ни лицу, заявившему об этом впоследствии, ни суду, рассматривающему дело.

Арбитражные суды, пересматривающие по вновь открывшимся обстоятельствам:

- вступившие в законную силу решение, определение, принятые арбитражным судом первой инстанции, есть суды, принявшие эти решение, определение;

- постановления и определения арбитражного суда апелляционной и кассационной инстанций, принятые в порядке надзора постановления и определения ВАС РФ, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, есть суды, которые изменили судебный акт или приняли новый судебный акт.

Согласно ст. 311 АПК РФ основаниями пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

- существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

- установленные вступившим в законную силу приговором суда фальсификация доказательства, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо неправильный перевод, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

- установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные деяния лица, участвующего в деле, или его представителя либо преступные деяния судьи, совершенные при рассмотрении данного дела;

- отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу;

- признанная вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда или суда общей юрисдикции недействительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

- признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ;

- установленное Европейским судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский суд по правам человека.

Заявление подается в арбитражный суд, принявший данный судебный акт, лицами, участвующими в деле, в письменной форме, подписанное заявителем или его представителем и не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта.

## 20.2. Порядок и срок подачи заявления о пересмотре актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд, принявший данный судебный акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта.

Сроки для подачи заявления о пересмотре решения исчисляются следующим образом. В случае обнаружения обстоятельства, которое не было и не могло быть известно ни заявителю, ни арбитражному суду, срок исчисляется со дня установления указанного обстоятельства. Днем установления этих обстоятельств следует считать день, когда они стали известны заявителю или арбитражному суду.

В случае совершения преступных действий сторонами, представителями, свидетелями, экспертами, переводчиками, судьями этот срок должен исчисляться со дня вступления приговора суда в законную силу. При отмене решения арбитражного суда, приговора, определения или постановления суда общей юрисдикции либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, срок для возбуждения производства по пересмотру решения по вновь открывшимся обстоятельствам исчисляется со дня вступления в законную силу акта соответствующего органа об отмене того или иного постановления суда или арбитражного суда либо вынесения органом государственного управления постановления, противоположного по содержанию тому акту, который был положен в основу пересматриваемого арбитражным судом решения.

По ходатайству лица, обратившегося с заявлением, пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен арбитражным судом при условии, если ходатайство подано не позднее 6 месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием пересмотра, и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными (ч. ч. 1, 2 ст. 312 АПК РФ).

Заявление должно отвечать требованиям, предъявляемым к его форме и содержанию (ст. 313 АПК РФ), копия которого предварительно должна быть направлена другим лицам, участвующим в деле. В нем должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- 2) наименования лица, подающего заявление, и других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;
- 3) наименование арбитражного суда, принявшего судебный акт, о пересмотре которого по вновь открывшимся обстоятельствам ходатайствует заявитель; номер дела, дата принятия судебного акта; предмет спора;
- 4) требование лица, подающего заявление; вновь открывшееся обстоятельство, предусмотренное ст. 311 АПК РФ и являющееся, по мнению заявителя, основанием для постановки вопроса о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, со ссылкой на документы, подтверждающие открытие или установление этого обстоятельства;
- 5) перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле, и иные сведения.

К заявлению должны быть приложены:

- 1) копии документов, подтверждающих вновь открывшиеся обстоятельства;
- 2) копия судебного акта, о пересмотре которого ходатайствует заявитель;
- 3) документ, подтверждающий направление другим лицам, участвующим в деле, копий заявления и документов, которые у них отсутствуют;
- 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления (ч. 4 ст. 313 АПК РФ).

Вопрос о принятии заявления к производству решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня его поступления в арбитражный суд.

О принятии заявления к производству арбитражный суд выносит определение, в котором указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления.

Согласно ст. 315 АПК РФ заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам возвращается, если при решении вопроса о принятии его к производству суд установит, что:

- 1) заявление подано с нарушением правил, установленных ст. 310 АПК РФ;
- 2) заявление подано после истечения установленного срока и отсутствует ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока подачи заявления отказано;
- 3) не соблюдены требования, предъявляемые АПК РФ к форме и содержанию заявления.

О возвращении заявления выносится определение, которое может быть обжаловано.

### 20.3. Процессуальный порядок пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам

Судебное заседание по рассмотрению заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам должно быть проведено не позднее месяца со дня поступления заявления в арбитражный суд, принявший судебный акт.

Судебное заседание по рассмотрению заявления по вновь открывшимся обстоятельствам проводится по правилам, установленным для проведения судебного заседания в соответствующей инстанции.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании в срок, не превышающий одного месяца со дня его поступления в суд (ч. 1 ст. 316 АПК РФ).

Судья, принимавший участие в принятии судебного акта, подлежащего пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам, вправе принимать участие в рассмотрении этого дела.

Разбирая дело, арбитражный суд должен установить наличие вновь открывшихся обстоятельств и решить, являются ли эти обстоятельства существенными для дела, т.е. такими, при ознакомлении с которыми арбитражный суд принял бы иное решение.

Лица, участвующие в деле, до разбирательства дела и в судебном заседании вправе представлять доказательства в подтверждение или опровержение оснований к пересмотру судебного акта. Эти доказательства исследуются и оцениваются судом по общим правилам арбитражного судопроизводства.

### 20.4. Судебные акты, принимаемые арбитражным судом по результатам рассмотрения заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам

Рассмотрев в судебном заседании заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, арбитражный суд принимает судебный акт, форма которого зависит от того, удовлетворено заявление или нет.

Согласно ст. 317 АПК РФ:

- если заявление удовлетворяется и, соответственно, судебный акт отменяется, арбитражный суд первой инстанции принимает решение (арбитражный суд апелляционной, кассационной или надзорной инстанции - постановление) об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого им судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам;

- если в удовлетворении заявления арбитражный суд отказывает, т.е. не признает указанные заявителем обстоятельства вновь открывшимися, выносится соответствующее определение.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт, в общем порядке, установленном АПК РФ.

Арбитражный суд вправе повторно рассмотреть дело непосредственно после отмены судебного акта в том же судебном заседании, если лица, участвующие в деле, или их представители присутствуют в судебном заседании и не заявили возражений относительно рассмотрения дела по существу в том же судебном заседании.

При вынесении определения об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам суд обязан направить его копии всем лицам, участвующим в деле.

Решение, постановление арбитражного суда об отмене судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам и определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть обжалованы.

## НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.
2. Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации".
3. Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах Российской Федерации".
4. Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации".
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации.
6. Воздушный кодекс Российской Федерации
7. Гражданский кодекс Российской Федерации.
8. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.
9. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.
10. Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации.
11. Налоговый кодекс Российской Федерации.
12. Федеральный закон от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи".
13. Федеральный закон от 30 июня 2003 г. N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности".
14. Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации".
15. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".
16. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации".
17. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".
18. Федеральный закон от 30 мая 2001 г. N 70-ФЗ "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации".
19. Федеральный закон от 17 июля 1999 г. N 176-ФЗ "О почтовой связи".
20. Федеральный закон от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации".
21. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже".

## АКТЫ СУДЕБНЫХ ОРГАНОВ

### Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ

1. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 декабря 2004 г. N 29 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)".
2. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях".
3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г. N 7 "Об утверждении Регламента арбитражных судов".
4. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации".
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса".
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц".
8. Постановление Конституционного Суда РФ от 17 ноября 2005 г. N 11-П "По делу о проверке конституционности ч. 3 ст. 292 АПК РФ в связи с жалобами государственного учреждения культуры "Дом культуры им. Октябрьской Революции", ОАО "Центронефтехимремстрой", гражданина А.А. Лысогора и администрации Тульской области".
9. Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. N 15-П "По делу о проверке конституционности ч. 5 ст. 59 АПК РФ в связи с запросами государственного собрания - Курултая Республики Башкортостан, губернатора Ярославской области, Арбитражного суда Красноярского края, жалобами ряда организаций и граждан".
10. Определение Конституционного Суда РФ от 2 марта 2006 г. N 22-О "По жалобе ЗАО "Промышленно-финансовая группа "Томич" на нарушение конституционных прав и свобод п. 4 ч. 2 ст. 39 АПК РФ".
11. Определение Конституционного Суда РФ от 27 мая 2004 г. N 211-О "По жалобе гражданки Севастьяновой А.И. на нарушение ее конституционных прав п. 6 ст. 311 АПК РФ".

Информационные письма  
Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ

1. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 20 февраля 2006 г. N 105 "О некоторых вопросах, связанных с вступлением в силу Федерального закона от 4 ноября 2005 г. N 137-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых положений законодательных актов Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию административных процедур урегулирования споров".

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. N 99 "Об отдельных вопросах практики применения Арбитражного процессуального кодекса".

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 20 декабря 2005 г. N 97 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с заключением, утверждением и расторжением мировых соглашений в делах о несостоятельности (банкротстве)".

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. N 96 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов".

5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. N 101 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства".

6. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 января 2006 г. N 100 "О некоторых особенностях, связанных с применением статьи 21.1 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

7. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 20 января 2005 г. N 89 "О некоторых вопросах рассмотрения дел в порядке упрощенного производства".

8. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. N 102 "Обзор практики применения арбитражными судами статьи 409 Гражданского кодекса Российской Федерации".

9. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. N 103 "Обзор практики применения арбитражными судами статьи 414 Гражданского кодекса Российской Федерации".

10. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. N 104 "Обзор практики применения арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о некоторых основаниях прекращения обязательств".

11. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 ноября 2004 г. N 85 "Обзор практики разрешения споров по договору комиссии".

12. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 80 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов".

13. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 82 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

14. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 83 "О некоторых вопросах, связанных с применением части 3 статьи 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

15. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 84 "О некоторых вопросах применения арбитражными судами статьи 61 Гражданского кодекса Российской Федерации".

16. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 81 "Обзор практики применения арбитражными судами Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации".

17. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 августа 2004 г. N 79 "Обзор практики разрешения споров, связанных с применением законодательства об обязательном пенсионном страховании".

18. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 июля 2004 г. N 78 "Об обзоре практики применения арбитражными судами предварительных обеспечительных мер".

19. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 21 июня 2004 г. N 77 "Об обзоре практики рассмотрения дел, связанных с исполнением судебными приставами-исполнителями судебных актов арбитражных судов".

20. Письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 апреля 2004 г. N С1-7/уп-389 "О некоторых вопросах, связанных с подсудностью споров, вытекающих из договоров перевозки грузов железнодорожным транспортом".

21. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 февраля 2004 г. N 76 "Об обзоре практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение".

22. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 июля 2003 г. N 73 "О некоторых вопросах применения частей 1 и 2 статьи 182 и части 7 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации".

23. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 июля 2003 г. N 72 "Обзор практики принятия арбитражными судами мер по обеспечению исков по спорам, связанным с обращением ценных бумаг".

24. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 марта 2003 г. N 71 "Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с применением отдельных положений части первой Налогового кодекса Российской Федерации".

25. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 ноября 2002 г. N 70 "О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации".

26. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 декабря 1999 г. N С1-7/СМП-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека при защите имущественных прав и права на правосудие".

## ОСНОВНАЯ ЛИТЕРАТУРА

### Учебные пособия и комментарии

1. Абушенко Д.Б. Комментарий к Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации". М.: Волтерс Клувер, 2004.
2. Арбитражный процесс: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2005.
3. Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ИД "Городец", 2007.
4. Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под общ. ред. Я.Ф. Фархтдинова и др. СПб.: Питер, 2004.
5. Арбитражный процесс: Учеб. для вузов / Под ред. Г.П. Батунова, Н.Д. Амаглобели. М.: Юнити-Дана; Закон и право, 2005.
6. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2007.
7. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Отв. ред. Г.А. Жилин. М.: ТК Велби, 2003.
8. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.Ф. Яковлева, М.К. Юкова. М.: Городец, 2003.
9. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2006.
10. Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону от 26 октября 2002 года N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // Законодательство и экономика. 2003. N 3 - 12.
11. Треушников М.К. Судебные доказательства. М.: Городец, 2005.

### Статьи

1. Абова Т.Е. Арбитражный суд в судебной системе России // Государство и право. 2000. N 9.
2. Андреева Т. Подготовка дела к судебному разбирательству // Закон. 2003. N 6.
3. Анохин В. Проблемы арбитражного суда и процесса // Хозяйство и право. 1997. N 4.
4. Гоняев М. О праве тяжущихся представлять новые доказательства в апелляционную инстанцию // Журнал гражданского и уголовного права. 1884. Кн. 6.
5. Медникова М.Е. Досудебное урегулирование и альтернативное разрешение экономических споров: соотношение правовых категорий // Юрист. 2006. N 9.

### Монографии

1. Анохин В.С., Завидов Б.Д., Сергеев В.И. Защита договорных обязательств. М.: ИНФРА-М, 1998.
2. Вершинин А.П. Электронный документ: правовая форма и доказательство в суде. М.: Городец, 2000.
3. Кох Х., Магнус У., Винклер фон Моренфельс П. Международное частное право и сравнительное правоведение. М.: Международные отношения, 2001.
4. Мейер Д.И. Русское гражданское право. Часть 1. М.: Статут, 1997.
5. Свердлык Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав. М.: Лекс-Книга, 2002.

6. Шерстюк В.М. Развитие принципа диспозитивности в арбитражном судопроизводстве // Арбитражная практика. 2002. N 4.
7. Елисеев Н.Г. Гражданское процессуальное право зарубежных стран: источники, судоустройство, подсудность. М.: Статут, 2000.

#### ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Алиев Т.Т., Громов Н.А. Письменные доказательства в арбитражном процессе // Юрист. 2004. N 6.
2. Артемьева Ю.А. Рассмотрение арбитражными судами РФ споров, вытекающих из налоговых правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003.
3. Афанасьев С.Ф., Исаенкова О.В. О способах правового регулирования в области средств доказывания: вопросы теории и практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. N 7.
4. Беков Я.Х. Предварительное судебное заседание - элемент подготовки гражданских дел к судебному разбирательству // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. N 10.
5. Боннер А.Т. Исполнительное производство: отрасль российского права или стадия процесса? // Законодательство. 2004. N 8.
6. Борисова Е.А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М.: Городец, 2008.
7. Викут М.А. Стороны - основные лица искового производства. Саратов: Изд-во Саратов. ун-та, 1968.
8. Григорьева Т.А. Неисковые формы защиты прав предпринимателей в арбитражном судопроизводстве: Учеб. пособие. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО "Саратовская государственная академия права", 2004.
9. Ефремов Л.В. Вопросы применения международных договоров о взаимном оказании правовой помощи в работе арбитражных судов // Вестник ВАС РФ. 2000. N 3.
10. Ефросинин Д. Защита прокурором публичных интересов в арбитражном процессе // Законность. 2002. N 12.
11. Исаенкова О.В. Иск в гражданском судопроизводстве: Учеб. пособие / Под ред. М.А. Викут. Саратов: СГАП, 1997.
12. Клеандров М.И. Арбитражный процесс: Учеб. пособие для вузов. Новосибирск, 2004.
13. Ковалев А.А. Участие прокурора в рассмотрении дел арбитражными судами в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2004.
14. Кольцов А.А. Участие иностранных лиц в российском арбитражном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2004.
15. Куракова Н.В. Исполнительное производство: обращение взыскания на имущество должника-организации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.
16. Латкин А.А. Процессуальная форма разрешения дел в арбитражном суде первой инстанции (исковое производство): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003.
17. Моисеева И.Г. Окончание рассмотрения дела арбитражным судом без вынесения решения по существу спора: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.
18. Нехороших А.М. Претензионное производство как институт предварительного досудебного урегулирования споров, возникающих из правоотношений по железнодорожной перевозке грузов: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2004.
19. Нешатаева Т.Н. Иностранные предприниматели в России. Судебно-арбитражная практика. М.: Дело, 1998.
20. Особенности рассмотрения дел в арбитражном процессе: Практическое пособие / Отв. ред. А.А. Арифудин, И.В. Решетникова. М.: Норма, 2005.

21. Пулова Л.В. Особенности применения обеспечительных мер в арбитражном процессе // Право и экономика. 2004. N 1.
22. Савельева Т.А. Судебная власть в гражданском процессе / Под ред. И.М. Зайцева. Саратов: Саратовская гос. академия права, 1997.
23. Сорокина С.С. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов на территории РФ: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.
24. Цацулина Е.И. Производство по делам об оспаривании ненормативных актов и действий (бездействия) налоговых органов в арбитражных судах первой инстанции: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2005.
25. Ярков В.В. Обеспечение иска в арбитражном процессе // Законодательство. 1998. N 10.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение

Глава 1. Формы разрешения экономических споров. Арбитражные суды в РФ. Арбитражное процессуальное право. Арбитражный процесс

1.1. Формы разрешения экономических споров

Юрисдикционная форма защиты

Неюрисдикционные формы защиты

Третейские суды

Посредничество (п. 2 ч. 1 ст. 135 АПК РФ)

Переговоры

Самозащита

Досудебный претензионный порядок урегулирования спора

1.2. Арбитражные суды в РФ: система, структура, полномочия

1.3. Арбитражное процессуальное право: предмет, метод и система

1.4. Источники арбитражного процессуального права

1.5. Арбитражный процесс: понятие, стадии, виды производств. Арбитражная процессуальная форма

Арбитражная процессуальная форма. Понятие, значение

Глава 2. Принципы арбитражного процессуального права

2.1. Понятие принципов арбитражного процессуального права

Система принципов арбитражного процессуального права

2.2. Классификация принципов арбитражного процессуального права

2.3. Организационные (судоустройственные) принципы арбитражного процессуального права

2.4. Функциональные (судопроизводственные) принципы арбитражного процессуального права

Глава 3. Подведомственность и подсудность дел арбитражному суду

3.1. Понятие подведомственности дел арбитражным судам. Виды подведомственности

Виды подведомственности дел арбитражным судам

3.2. Основные критерии подведомственности дел арбитражным судам

3.3. Понятие и виды подсудности в арбитражном судопроизводстве. Родовая подсудность

3.4. Территориальная подсудность и ее виды

Глава 4. Участники арбитражного процесса. Представительство в арбитражном суде

4.1. Понятие субъектов арбитражного процессуального права и их классификация

4.2. Арбитражный суд как обязательный участник арбитражного процесса

4.3. Лица, участвующие в деле, их процессуальные права и обязанности. Арбитражная процессуальная правосубъектность

4.4. Стороны в арбитражном процессе. Процессуальное соучастие. Процессуальное правопреемство. Замена ненадлежащего ответчика

4.5. Виды третьих лиц в арбитражном процессе

4.6. Участие прокурора в арбитражном процессе

4.7. Участие государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в арбитражном процессе

4.8. Лица, содействующие осуществлению правосудия

4.9. Понятие и виды представительства. Ограничения права быть представителем

4.10. Полномочия представителя. Оформление, подтверждение и проверка полномочий представителя

Глава 5. Доказывание и доказательства в арбитражном процессе

5.1. Понятие доказывания в арбитражном процессе. Цель и стадии

- 5.2. Понятие предмета доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию
- 5.3. Распределение обязанностей по доказыванию. Доказательственные презумпции
- 5.4. Понятие доказательств, их классификация
  - Прямые и косвенные доказательства
  - Первоначальные и производные доказательства
  - Личные и вещественные доказательства
- 5.5. Средства доказывания
  - Вещественные доказательства
  - Заключение эксперта
  - Показания свидетелей
  - Иные документы и материалы
- 5.6. Относимость и допустимость доказательств, средств доказывания
  - Допустимость доказательств
- 5.7. Общие правила оценки доказательств
- Глава 6. Судебные расходы. Процессуальные сроки
  - 6.1. Судебные расходы: понятие, виды, значение, правила распределения между лицами, участвующими в деле
  - 6.2. Государственная пошлина: понятие, порядок определения и взыскания
  - 6.3. Издержки, связанные с рассмотрением дела
- Глава 7. Иск. Право на иск. Обеспечительные меры арбитражного суда
  - 7.1. Понятие иска. Элементы иска
  - 7.2. Виды исков. Основания классификации
  - 7.3. Право на иск. Право на предъявление иска
  - 7.4. Соединение и разъединение исков
  - 7.5. Защита ответчика против иска. Встречный иск
    - Материально-правовые возражения
    - Процессуально-правовые возражения
    - Отзыв на иск
  - 7.6. Обеспечительные меры арбитражного суда: понятие, классификация
  - 7.7. Обеспечение иска. Встречное обеспечение иска
    - Возмещение убытков, причиненных неисполнением мер обеспечения иска
    - Способы защиты ответчика против обеспечительных мер
- Глава 8. Возбуждение арбитражного судопроизводства
  - 8.1. Сущность и значение стадии возбуждения дела в арбитражном суде
  - 8.2. Порядок предъявления иска в арбитражном процессе. Исковое заявление, его форма и содержание. Документы, прилагаемые к исковому заявлению
    - Подача искового заявления в арбитражный суд
  - 8.3. Принятие искового заявления к производству арбитражного суда. Процессуально-правовые последствия несоблюдения порядка предъявления искового заявления
    - Оставление искового заявления без движения
  - 8.4. Возвращение искового заявления
- Глава 9. Подготовка дела к судебному разбирательству
  - 9.1. Понятие, значение, цель и задачи стадии подготовки дела к судебному разбирательству
  - 9.2. Процессуальные действия суда при подготовке дела к судебному разбирательству
  - 9.3. Процессуальные действия лиц, участвующих в деле, при подготовке дела к судебному разбирательству
    - Подготовка к судебному разбирательству истца и ответчика
    - Подготовка к судебному разбирательству третьих лиц
  - 9.4. Понятие, значение и порядок проведения предварительного судебного заседания

## 9.5. Назначение дела к судебному разбирательству

### Глава 10. Судебное разбирательство в суде первой инстанции

10.1. Сущность и значение стадии судебного разбирательства экономических споров и иных дел в арбитражном суде первой инстанции

10.2. Части судебного разбирательства: характеристика, порядок совершения процессуальных действий

Обеспечение порядка в судебном заседании

Подготовительная часть

Рассмотрение дела по существу

Окончание рассмотрения дела по существу

Судебные прения

Вынесение решения арбитражным судом

10.3. Протокол судебного заседания: порядок ведения и содержание

10.4. Основания и правовые последствия совершения отдельных процессуальных действий арбитражным судом: перерыв и отложение судебного разбирательства дела

Отложение рассмотрения дела. Приостановление производства по делу

10.5. Особенности приостановления производства по делу

10.6. Окончание производства по делу без вынесения судебного решения

10.7. Примирительные процедуры: понятие, виды. Порядок заключения и утверждения мирового соглашения в арбитражном процессе

Утверждение и исполнение мирового соглашения

10.8. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства

### Глава 11. Акты арбитражного суда первой инстанции

11.1. Понятие и виды актов арбитражных судов

11.2. Сущность, значение, порядок вынесения решения арбитражного суда  
Порядок принятия решения

11.3. Основные требования к решению арбитражного суда

11.4. Содержание решения арбитражного суда

11.5. Законная сила решения арбитражного суда

11.6. Исправление недостатков решения арбитражного суда

11.7. Определения арбитражного суда, их понятие, виды, законная сила

### Глава 12. Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений

12.1. Общая характеристика производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, в арбитражном процессе

Правила о подсудности

Особенности по доказыванию обстоятельств, послуживших для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений, действия (бездействия) органов государства, должностных лиц

12.2. Порядок рассмотрения дел об оспаривании нормативных правовых актов (ст. ст. 191 - 196 АПК РФ)

Подведомственность и подсудность

Разновидности предметов иска

Особенности субъектного состава

Особенности доказывания

Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

12.3. Порядок рассмотрения дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц

Подведомственность и подсудность

Возможные варианты предмета требований

Особенности субъектного состава

Особенности доказывания

Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

12.4. Привлечение к административной ответственности и оспаривание решений о привлечении к административной ответственности в рамках судопроизводства в арбитражных судах

Подведомственность и подсудность

Особенности субъектного состава

Заявление о привлечении к административной ответственности

Другие особенности подготовки дел к рассмотрению

Особенности доказывания

Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности и особенности изложения резолютивной части решения по таким делам

Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Порядок рассмотрения дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности (ст. ст. 207 - 211 АПК РФ)

Особенности субъектного состава

Заявление по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности

Особенности доказывания

Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

12.5. Взыскание обязательных платежей и санкций: право на обращение в суд и порядок рассмотрения дел

Особенности субъектного состава

Требования к заявлению

Требования к соблюдению досудебного порядка

Особенности доказывания

Давность взыскания обязательных платежей

Давность взыскания санкций

Особенности судебного разбирательства и резолютивной части решения

Глава 13. Рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение

13.1. Понятие фактов, имеющих юридическое значение. Подведомственность дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, арбитражным судам

Особенности субъектного состава

Подсудность

13.2. Порядок подачи заявления в арбитражный суд об установлении фактов, имеющих юридическое значение. Содержание заявления

13.3. Процессуальные особенности рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Особенности представления доказательств

13.4. Решение арбитражного суда по делу об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Глава 14. Рассмотрение дел о несостоятельности (банкротстве). Правовое регулирование института банкротства в Российской Федерации

14.1. Понятие и признаки несостоятельности (банкротства)

14.2. Состав участников дела о банкротстве и арбитражного процесса по делу о банкротстве

14.3. Подведомственность и подсудность дел о банкротстве. Особенности возбуждения производства по делу

14.4. Особенности проведения подготовки по делам о банкротстве

Заявление о признании несостоятельным (банкротом)

14.5. Судебные акты, выносимые арбитражным судом по результатам рассмотрения дела о банкротстве, основания и порядок их принятия

## Глава 15. Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений

15.1. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений

15.2. Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

15.3. Порядок рассмотрения заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

15.4. Основания отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

15.5. Определение арбитражного суда по делу о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения

15.6. Принудительное исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения

## Глава 16. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц

16.1. Понятие иностранных лиц. Определение арбитражным судом правового статуса иностранных лиц. Процессуальные права иностранных лиц. Судебный иммунитет

Процессуальные права иностранных лиц

Реторсии

Представительство иностранных лиц

Представление иностранных лиц консулом

Судебный иммунитет. Понятие

Абсолютный и ограниченный (функциональный) иммунитет

Иммунитет международных организаций

Иммунитет и соучастие в арбитражном процессе

16.2. Компетенция арбитражных судов в России по делам с участием иностранных лиц. Виды подсудности дел с участием иностранных лиц. Пророгационное соглашение

Виды международной компетенции арбитражных судов

Соглашение об определении компетенции арбитражных судов в Российской Федерации

Компетенция арбитражных судов по применению обеспечительных мер по делам с участием иностранных лиц

16.3. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц. Судебные поручения. Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения

Порядок извещения иностранных лиц

Процессуальные льготы

Государственная пошлина

Судебный залог

Участие иностранных лиц в качестве третьих лиц

Судебные поручения

## Глава 17. Производство в арбитражном суде апелляционной инстанции

17.1. Институт апелляции в системе пересмотра судебных актов. Виды апелляции

17.2. Апелляционное производство как самостоятельная стадия арбитражного процесса: понятие, сущность, особенности

17.3. Право апелляционного обжалования: предпосылки, объект и субъекты обжалования, сроки обращения в арбитражный апелляционный суд

17.4. Форма и содержание апелляционной жалобы на решения арбитражного суда первой инстанции, не вступившие в законную силу

17.5. Порядок производства в арбитражном суде апелляционной инстанции

- 17.6. Основания для изменения или отмены решения арбитражным судом апелляционной инстанции
- 17.7. Сущность и содержание судебного акта, принимаемого арбитражным судом апелляционной инстанции
- 17.8. Особенности апелляционного производства по жалобам на определение арбитражного суда первой инстанции
- Глава 18. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции
  - 18.1. Понятие и сущность кассационного производства
  - 18.2. Объект кассационного производства
  - 18.3. Субъекты кассационного производства
  - 18.4. Порядок возбуждения кассационного производства
  - 18.5. Порядок рассмотрения дела в арбитражном суде кассационной инстанции
    - Подготовка к рассмотрению дела в кассационной инстанции
    - Прекращение производства по кассационной жалобе
    - Судебное разбирательство в суде кассационной инстанции
  - 18.6. Пределы рассмотрения дела в кассационной инстанции
  - 18.7. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции
  - 18.8. Основания для изменения и отмены судебных актов арбитражных судов первой и апелляционной инстанций
  - 18.9. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции
- Глава 19. Надзорное производство
  - 19.1. Понятие и значение производства в порядке надзора
  - 19.2. Порядок обращения в надзорную инстанцию
  - 19.3. Возбуждение надзорного производства
  - 19.4. Стадии надзорного производства
  - 19.5. Основания для отмены или изменения судебного акта судом надзорной инстанции
  - 19.6. Полномочия суда надзорной инстанции
  - 19.7. Постановление суда надзорной инстанции
- Глава 20. Производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам
  - 20.1. Сущность, основания и предмет пересмотра актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам
  - 20.2. Порядок и срок подачи заявления о пересмотре актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам
  - 20.3. Процессуальный порядок пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам
  - 20.4. Судебные акты, принимаемые арбитражным судом по результатам рассмотрения заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам
- Нормативные правовые акты
  - Акты судебных органов
    - Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ
    - Информационные письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ
- Основная литература
  - Учебные пособия и комментарии
  - Статьи
  - Монографии
- Дополнительная литература