



И. Н. Лукьянова

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

2-е издание

конспект лекций



ЮРАЙТ

Лукьянова Ирина Николаевна - кандидат юридических наук, младший научный сотрудник Института государства и права Российской академии наук.

Лукьянова И. Н.

Л 84 Арбитражный процесс : конспект лекций. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Юрайт-Издат, 2008. — 179 с. — (Хочу все сдать!).

ISBN 978-5-94879-909-4

Непосредственной сдаче экзамена или зачета по любой учебной дисциплине всегда предшествует достаточно краткий период, когда студент должен сосредоточиться, систематизировать свои знания. Выражаясь компьютерным языком, он должен «вывести информацию из долговременной памяти в оперативную», сделать ее готовой к немедленному и эффективному использованию. Специфика периода подготовки к экзамену или зачету заключается в том, что студент уже ничего не изучает (для этого просто нет времени): он лишь вспоминает и систематизирует изученное.

Предлагаемое пособие поможет студентам в решении именно этой задачи применительно к курсу «Арбитражный процесс».

Содержание и структура пособия соответствуют требованиям Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования.

Издание предназначено студентам высших учебных заведений.

УДК 34
ББК 67.410я73

По вопросам приобретения обращаться в **книготорг «Юрайт»**
Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: sales@urait.ru. www.urait.ru

Покупайте наши книги:

— в нашем офисе: 140004, Московская область, г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1;
— через Интернет-магазин: www.books.urait.ru; e-mail: books@books.urait.ru.

© Лукьянова И. Н., 2005
© Лукьянова И. Н., 2006, с изменениями
© ООО «Юрайт-Издат», 2008

ISBN 978-5-94879-909-4

www.infanata.org

Принятые сокращения	5
Тема 1. Арбитражные суды.	
Предмет арбитражного процессуального права	7
1.1. Задачи арбитражных судов.....	7
1.2. Система арбитражных судов.....	9
1.3. Предмет арбитражного процессуального права.....	11
1.4. Виды производств в арбитражном процессе.	
Процессуальная форма.....	12
1.5. Источники арбитражного процессуального права.....	13
Тема 2. Принципы арбитражного процессуального права	17
2.1. Понятие принципов в арбитражном процессе.....	17
2.2. Судоустройственные принципы.....	17
2.3. Судопроизводственные принципы.....	20
Тема 3. Компетенция арбитражных судов	23
3.1. Подведомственность дел арбитражным судам.....	23
3.2. Подсудность дел арбитражным судам.....	28
Тема 4. Участники процесса	33
4.1. Арбитражный суд.....	33
4.2. Лица, участвующие в деле.....	37
4.3. Прокурор.....	45
4.4. Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы.....	47
4.5. Иные участники арбитражного процесса.....	48
4.6. Представительство в арбитражном процессе.....	49
Тема 5. Иск	53
5.1. Понятие и сущность искового производства.....	53
5.2. Понятие иска. Элементы иска.....	53
5.3. Тождество иска.....	55
5.4. Изменение предмета и основания иска.....	56
5.5. Виды исков.....	57
5.6. Защита ответчика против иска.....	58
Тема 6. Доказывание в арбитражном процессе	60
6.1. Доказывание в арбитражном процессе.....	60
6.2. Основания освобождения от доказывания.....	62
6.3. Доказательства в арбитражном процессе.....	64
6.4. Оценка доказательств.....	65
Тема 7. Отдельные виды доказательств в арбитражном процессе	67
7.1. Письменные доказательства и иные документы и материалы.....	67
7.2. Вещественные доказательства.....	71
7.3. Заключение эксперта.....	72
7.4. Свидетельские показания.....	75
7.5. Объяснения лиц, участвующих в деле.....	77
Тема 8. Предъявление искового заявления.	
Подготовка дела к судебному разбирательству. Процессуальные сроки ...	79
8.1. Предъявление искового заявления.....	79

8.2. Требования к форме и содержанию искового заявления.....	80
8.3. Судебные расходы.....	82
8.4. Обеспечительные меры арбитражного суда.....	88
8.5. Процессуальные сроки.....	94
8.6. Подготовка дела к судебному разбирательству.....	96
8.7. Мировое соглашение.....	98
8.8. Судебные извещения.....	100
Тема 9. Судебное разбирательство. Протокол. Приостановление производства по делу.....	103
9.1. Судебное разбирательство.....	103
9.2. Протокол.....	110
9.3. Перерыв в судебном заседании.....	112
9.4. Отложение судебного заседания.....	113
9.5. Приостановление производства по делу.....	114
9.6. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства.....	115
Тема 10. Судебные акты арбитражного суда первой инстанции.....	118
10.1. Понятие и виды судебных актов арбитражного суда.....	118
10.2. Содержание и свойства решения.....	119
10.3. Объявление решения.....	123
10.4. Дополнительное решение. Устранение недостатков в решении.....	124
10.5. Законная сила решения арбитражного суда.....	125
10.6. Определение арбитражного суда.....	126
Тема 11. Окончание производства по делу без вынесения решения.....	129
11.1. Прекращение производства по делу.....	129
11.2. Оставление заявления без рассмотрения.....	130
Тема 12. Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений.....	132
12.1. Рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов.....	134
12.2. Рассмотрение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.....	137
12.3. Рассмотрение дел об административных правонарушениях.....	141
12.4. Рассмотрение дел о взыскании обязательных платежей и санкций.....	146
Тема 13. Пересмотр судебных актов арбитражного суда.....	148
13.1. Классическая модель пересмотра судебных актов.....	148
13.2. Производство в арбитражном суде апелляционной инстанции.....	150
13.3. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции.....	159
13.4. Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора.....	167
13.5. Пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.....	175
Литература.....	178

1. Нормативные правовые акты

Конституция — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

Закон о введении в действие АПК — Федеральный закон от 24.07.2002 № 96-ФЗ «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»

Закон о статусе судей — Закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»

Закон о судебной системе — Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»

Закон об арбитражных судах — Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»

Основы законодательства о нотариате — Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1992 № 4462-1

ЕКПЧ — Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.)

Минская конвенция 1993 г. — Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.)

2. Органы власти

Госарбитраж СССР — Государственный арбитраж СССР

ФНС — Федеральная налоговая служба Российской Федерации

МВД России — Министерство внутренних дел Российской Федерации

МИД России — Министерство внутренних дел Российской Федерации

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

3. Другие сокращения

абз. — абзац (-ы)

гл. — глава (-ы)

ЕСПЧ - Европейский суд по правам человека

МКАС— Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

ООН — Организация Объединенных Наций

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РФ — Российская Федерация

СНГ— Содружество Независимых Государств

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ст. — статья (-и)

ТПП — Торгово-промышленная палата Российской Федерации
ч. — часть (-и)

ЭВМ — электронные вычислительные машины

ЭЦП — электронная цифровая подпись

ЮНСИТРАЛ— Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Тема 1. АРБИТРАЖНЫЕ СУДЫ. ПРЕДМЕТ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

1.1. Задачи арбитражных судов

Юридические нормы устанавливают правила, обязательные для всех. Они формулируются в абстрактной форме, чтобы быть применимыми во многих ситуациях, и не содержат правил разрешения конкретных ситуаций. В случае возникновения конфликта норма права применяется к конкретной ситуации. В тех случаях, когда разрешить конфликт миром невозможно, лицо, чьи права нарушены, может применять определенные меры в защиту своих прав.

Самый древний способ защиты своих прав — действовать самому, применяя при необходимости физическую силу. Такой способ называется «самопомощь». Однако еще в древние времена стало очевидным, что самопомощь не всегда является действенным и справедливым способом защиты нарушенных прав. В спорах, решаемых таким образом, победит сильнейший, но не всегда тот, кто прав. Возникла необходимость прибегнуть к третьей силе, которая решит, кто прав в споре. Спорящие стали обращаться за разрешением спора к избранному ими по взаимному соглашению лицу, обязуясь подчиниться его решению. Так возникло *третейское разбирательство*. Однако таким образом не могут быть разрешены споры, если отсутствует согласие обеих сторон спора о его передаче на разрешение третейского суда.

С возникновением государства возникли специальные государственные органы — суды, которые разрешали споры и приводили в исполнение решения по спорам. В такой государственный орган можно обратиться без согласия другой стороны, его решение принудительно приводится в исполнение государством. Очевидно, что государство не может применять свою силу для принудительного исполнения неправомерных требований, чтобы не утратить доверие граждан к государственной власти, поэтому государственные суды выносят решения по спорам только после предварительной проверки обоснованности предъявляемых требований. Такая проверка предполагает, что должны быть установлены фактические обстоятельства дела, которые оценены с точки зрения материального права. Для проверки правомерности требований и разрешения споров государством создаются специальные органы правосудия — *суды, рассматривающие* дела по частноправовым спорам, т.е. устанавливающие обоснованность требований истца, и *разрешающие* их путем вынесения судебного решения, которым удовлетворяются заявленные требования или отказывается в их удовлетворении. На основании судебных решений при необходимости применяются меры принуждения к ответчику.

Правосудие— это деятельность суда по защите субъективных прав и законных интересов граждан и организаций путем рассмотрения гражданских и уголовных дел и вынесения по ним судебных актов. В соответствии со ст. 118 Конституции правосудие в России осуществляется только судом. Любое государство выполняет функ-

цию правосудия по гражданским делам, чтобы обеспечить необходимую для развития экономики стабильность гражданского оборота.

В России **арбитражные суды** осуществляют правосудие путем рассмотрения гражданских и иных определенных в АПК категорий дел в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и вынесения по ним судебных актов.

В ст. 2 АПК закреплены **задачи судопроизводства** в арбитражных судах. Первоочередной задачей деятельности арбитражных судов является *защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов* лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, 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. Эта задача выполняется путем рассмотрения арбитражными судами дел искового и неискового производства в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Ряд задач поставлен законодателем перед арбитражными судами в целях реализации установленного ст. 6 ЕКПЧ права каждого на справедливое судебное разбирательство. Элементами справедливого судебного разбирательства являются право доступа к правосудию, право на публичное разбирательство по делу в разумный срок независимым и беспристрастным судом. Соответственно на арбитражные суды возложена задача *обеспечить доступность правосудия* в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Самостоятельной задачей является *справедливое публичное судебное разбирательство* в установленном законом сроком независимым беспристрастным судом.

Укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности также стоят в ряду задач, выполняемых арбитражными судами. В рамках их выполнения арбитражные суды формируют единообразную судебную практику, рассматривая конкретные дела, обеспечивают реализацию нарушенных прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность. Участники гражданского оборота, решая, каким образом следует действовать, в случае пробела или противоречий в законе ориентируются на сложившуюся практику арбитражных судов. Тем самым деятельность арбитражных судов предупреждает возможные нарушения прав и законных интересов лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в судопроизводстве осуществляется, в частности, путем отнесения судебных расходов на лиц, злоупотребляющих своими процессуальными правами¹.

¹ Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. Ф. Яковлева и М. К. Юкова. М., 2003. С. 19.

В качестве самостоятельной задачи арбитражных судов законодатель указал *формирование уважительного отношения к закону и суду*. Уважение к суду и закону обуславливает доверие к суду и всей государственной власти, без которого невозможно стабильное развитие государства и общества. Выполнение этой задачи достигается при условии соблюдения арбитражными судами требований процессуального законодательства, в частности о вынесении обоснованных и законных судебных решений, о процессуальных сроках, судейской профессиональной этике, правах и обязанностях участников процесса, а также создания судами условий, стимулирующих других участников процесса проявлять уважение к закону и суду.

Выполнение такой задачи, как *содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев этики делового оборота*, предполагает, что решения арбитражного суда не только соответствуют требованиям материального и процессуального права, но и не нарушают стабильность гражданского оборота. Примером выполнения такой задачи могут стать решения арбитражных судов по искам владельцев известных фирменных наименований против лиц, которые использовали их фирменные наименования в качестве доменного имени в сети Интернет в доменной зоне «.ru». Так, в деле по иску ООО «Кодак» к предпринимателю А. В. Грунду было установлено, что ответчик недобросовестно использует в доменном имени сходное со средством индивидуализации истца обозначение для собственных коммерческих целей¹. Определяя границы добросовестного использования прав в подобных делах, арбитражный суд создает ориентиры для формирования обычаев и этики делового оборота в конкретных сферах предпринимательской и иной экономической деятельности.

1.2. Система арбитражных судов

Система арбитражных судов установлена Конституцией, Законом о судебной системе и Законом об арбитражных судах. Арбитражные суды являются федеральными судами и входят в судебную систему РФ.

Система арбитражных судов в настоящее время является четырехзвенной и состоит из Высшего Арбитражного Суда РФ, 10 федеральных арбитражных судов округов (кассационные суды), 20 апелляционных арбитражных судов и арбитражных судов первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах в составе РФ (далее — *арбитражные суды субъектов РФ*). **Высший Арбитражный Суд РФ** является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики. Высший Арбитражный Суд РФ рассматривает в установленных АПК случаях дела в первой инстанции; в порядке надзора дела по проверке вступивших в законную силу су-

¹ Постановление ФАС МО от 25 января 2001 г. № КА-А40/6520-00.

дебных актов арбитражных судов, 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, разрабатывает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, осуществляет иные функции, возложенные на него Конституцией и Законом об арбитражных судах.

Высший Арбитражный Суд РФ действует в составе Пленума, Президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Федеральные арбитражные суды округов являются судами по проверке в кассационной инстанции законности *вступивших в силу* судебных актов арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов. Федеральный арбитражный суд округа действует в составе президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. Федеральный арбитражный суд округа проверяет в кассационной инстанции законность судебных актов по делам, рассматриваемых арбитражными судами субъектов РФ и арбитражными апелляционными судами, а также осуществляет ряд иных полномочий, установленных Законом об арбитражных судах.

Арбитражные апелляционные суды являются судами по проверке в апелляционной инстанции законности и обоснованности *не вступивших в силу* судебных актов арбитражных судов субъектов РФ. Арбитражный апелляционный суд действует в составе президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Арбитражный суд субъекта РФ рассматривает в первой инстанции все дела, подведомственные арбитражным судам, за исключением дел, отнесенных к компетенции Высшего Арбитражного Суда РФ, а также осуществляет другие полномочия, установленные Законом об арбитражных судах. В арбитражном суде субъекта РФ действует президиум и могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. К юрисдикции некоторых арбитражных судов субъектов РФ относятся территории нескольких субъектов РФ.

На территории РФ действует Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ, который, как и другие международные арбитражи, не является частью судебной системы РФ, не осуществляет правосудие от имени Российской Федерации и не относится к системе арбитражных судов РФ. Дея-

тельность международных арбитражей на территории России регулируется Законом РФ от 07.07.1993 №5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». В мировой практике под арбитражными судами, или арбитражем, понимают международное третейское разбирательство или учреждения, организующие такие третейские разбирательства.

1.3. Предмет арбитражного процессуального права

Арбитражный процесс представляет собой деятельность арбитражного суда, других участников арбитражного процесса, урегулированную арбитражным процессуальным законодательством и направленную на защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, путем рассмотрения дела и вынесения судебного акта по предъявленным искомным требованиям или заявлению.

Вся деятельность арбитражного суда и других участников процесса направлена на получение судебного акта и представляет собой систему совершаемых ими процессуальных действий. Система действий участников процесса определяет движение арбитражного процесса по стадиям. Арбитражный процесс может состоять из следующих **стадий**:

- 1) производство в арбитражном суде *первой инстанции*;
- 2) *апелляционное производство* — пересмотр не вступивших в законную силу судебных актов арбитражного суда первой инстанции;
- 3) кассационное производство — пересмотр вступивших в силу судебных актов арбитражного суда;
- 4) производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов в порядке *надзора*;
- 5) производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов *повновьоткрывшимся обстоятельствам*;
- 6) *исполнительное производство*.

Производство по делу проходит стадии в последовательности, установленной арбитражным процессуальным законодательством. Каждая стадия процесса завершается вынесением самостоятельного судебного акта. Конкретное дело не обязательно проходит все стадии арбитражного процесса. Он может завершиться на любой стадии. Так, после производства в арбитражном суде первой инстанции может сразу последовать исполнительное производство. Если на решение арбитражного суда первой инстанции предъявлена кассационная жалоба, исполнительное производство будет возбуждено только после рассмотрения дела в кассационной инстанции.

Арбитражное процессуальное право как отрасль права представляет собой правоотношения, возникающие между участниками арбитражного процесса при осуществлении правосудия арбитражными судами, а также правовые нормы, регулирующие эти правоотношения. Правоотношения, возникающие при осуществлении правосудия арбитражным судом между участниками арбитражного процесса, называют процессуальными. Процессуальные правоотношения следует отличать от материальных правоотношений, которые возни-

кают в отдельных отраслях права: семейные, трудовые, имущественные, административные правоотношения и т.д.

Арбитражное процессуальное право как отрасль науки изучает деятельность участников арбитражного процесса, урегулированную арбитражным процессуальным законодательством, направленную на защиту нарушенных прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, путем рассмотрения дела и вынесения судебного акта по предъявленным иском требованиям или заявлению. Таким образом, **предметом** изучения арбитражного процессуального права как науки является арбитражный процесс.

1.4. Виды производств в арбитражном процессе.

Процессуальная форма

Судебная власть согласно ст. 118 Конституции осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Гражданское судопроизводство осуществляется в России судами общей юрисдикции и арбитражными судами. На арбитражные суды возложены функции по осуществлению правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Эти функции арбитражные суды выполняют путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции АПК и другими федеральными законами, по правилам, установленным арбитражным процессуальным законодательством.

В порядке гражданского судопроизводства в арбитражных судах разбираются следующие категории дел: 1) гражданские дела из частноправовых споров, рассматриваемые в порядке *искового производства*; 2) дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, — дела *особого (неискового)* производства; 3) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; 4) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений; 5) дела о несостоятельности (банкротстве).

Дела из административных и иных публичных правоотношений рассматриваются арбитражным судом в порядке гражданского судопроизводства, а в случаях, установленных федеральными законами, — в порядке административного судопроизводства.

Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела в строгом соответствии с правилами, установленными законодательством. Система формальных требований законодательства, предъявляемых к действиям участников арбитражного процесса и порядку совершения таких действий, составляет **процессуальную форму**. Процессуальные действия могут совершаться только в порядке, установленном законом. Соблюдение процессуальной формы арбитражным судом является условием доверия к арбитражным судам и судебной власти в целом. Процессуальная форма устанавливается государством, чтобы рассмотрение дел осуществлялось по ясным для всех

правилам. Если такие правила не устраивают общество, снижается его доверие к правосудию и государственной власти. Начиная с 1992 г. законодатель принял три арбитражных процессуальных кодекса, стремясь установить процессуальные правила, обеспечивающие доверие к арбитражным судам.

Реализация права на справедливое судебное разбирательство в арбитражном процессе возможна только при условии соблюдения участниками процесса, в том числе арбитражным судом, требований законодательства при совершении процессуальных действий. Существенные нарушения процессуальной формы являются основаниями для отмены решения арбитражного суда.

1.5. Источники арбитражного процессуального права

Источниками арбитражного процессуального права является совокупность правовых актов, содержащих нормы о судопроизводстве в арбитражных судах. В соответствии с Конституцией законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах находится в ведении Российской Федерации. Круг источников арбитражного права определяет ст. 3 АПК. Принято выделять следующие **уровни** источников арбитражного процессуального права по их юридической силе.

1. Наиболее важные положения арбитражного процессуального права закреплены в **Конституции**. В частности, в ней закреплены основы судебной власти в РФ, а также принципы ее функционирования. Конституция является законом прямого действия и подлежит непосредственному применению арбитражными судами. Конституция закрепляет право гражданина на судебную защиту, основные принципы правосудия, основы судебной власти. Если какой-либо вопрос в арбитражном процессуальном законодательстве прямо не урегулирован, следует руководствоваться принципами и основными положениями о судебной власти, установленными Конституцией.

Особое значение в ряду источников арбитражного процессуального права занимают постановления и определения Конституционного Суда РФ по вопросам о конституционности норм арбитражного процессуального права. Так, постановлением Конституционного Суда РФ от 17.11.2005 № 11-П ч. 3 ст. 292 АПК (в ред. от 24.07.2002) признана не соответствующей Конституции как не допускающая — по смыслу, придаваемому ей сложившейся правоприменительной практикой, — возможность восстановления срока на обращение о пересмотре в порядке надзора акта арбитражного суда; постановлением Конституционного Суда РФ от 16.07.2004 № 15-П ч. 5 ст. 59 АПК признана не соответствующей Конституции в той мере, в какой она в системной связи с п. 4 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в действующей системе правового регулирования исключает для выбранных организациями лиц, оказывающих юридическую помощь, возможность выступать в арбитражном суде в качестве представителей, если они не относятся к числу адвокатов или лиц, состоящих в штате этих организаций.

2. Ряд наиболее важных положений арбитражного процессуального права закреплён в федеральных конституционных законах. В частности, в Законе о судебной системе и Законе об арбитражных судах установлена система арбитражных судов Российской Федерации.

3. К федеральным законам, регулирующим правоотношения в сфере арбитражного процесса, относятся в первую очередь АПК, Закон о статусе судей, Федеральные законы от 14.03.2002 № 30-ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации», от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», от 30.05.2001 № 70-ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации».

Нормы арбитражного процессуального права содержатся также в федеральных законах, регулирующих материально-правовые отношения. Например, ст. 162, а также п. 2 ст. 812 ГК указывают на случаи недопустимости использования свидетельских показаний в качестве доказательств. В материально-правовых законах иногда содержатся нормы, определяющие подведомственность дел арбитражным судам. Так, ч. 2 ст. 23.1 КоАП относит к подведомственности арбитражных судов целый ряд дел, а гл. 25.3 НК устанавливает ставки государственной пошлины и правила ее уплаты при обращении в арбитражные суды.

4. Среди подзаконных актов, являющихся источниками арбитражного процессуального права, следует назвать постановление Правительства РФ от 30.09.2004 № 506, которым утверждено Положение о Федеральной налоговой службе. Согласно п. 1 Положения ФНС является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, обеспечивающим представление в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требований об уплате обязательных платежей и требований Российской Федерации по денежным обязательствам.

Регламент арбитражных судов, утвержденный постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 05.06.1996 № 7¹, регулирует вопросы внутренней деятельности арбитражных судов Российской Федерации и взаимодействия между ними, а также их взаимоотношения с Конституционным Судом РФ, Верховным Судом РФ, Минюстом России, органами судейского сообщества.

5. Самостоятельным источником арбитражного процессуального права являются международные акты с участием Российской Федерации. В соответствии с ч. 3 ст. 3 АПК, если международным договором РФ установлены иные правила судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законодательством РФ о судопроизводстве, в арбитражных судах применяются правила международного договора. Среди наиболее значимых для арбитражного процесса международных договоров с участием России можно назвать Соглашение о по-

рядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.), ст. 6 ЕКПЧ, Конвенцию, отменяющую требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.) и Конвенцию о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 29 декабря 1958 г.). Минскую конвенцию 1993 г., Соглашение о размере государственной пошлины и порядке ее взыскания при рассмотрении хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств (Ашгабат, 24 декабря 1993 г.), Гаагскую конвенцию по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.), Конвенцию о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам (Гаага, 18 марта 1970 г.).

С некоторыми странами Российской Федерации заключены двусторонние международные договоры по вопросам о взаимной помощи по гражданским делам (например, Договор о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам с Азербайджанской Республикой, Договор о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам с Греческой Республикой и др.).

6. Неоднозначным остается вопрос о том, является ли источником арбитражного процессуального права судебная практика.

В соответствии с ч. 4 ст. 170 АПК в мотивировочной части решения арбитражного суда могут содержаться ссылки на постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам судебной практики. Однако это не позволяет считать арбитражную судебную практику и постановления Высшего Арбитражного Суда РФ источником процессуального права, так как в соответствии с ч. 2 ст. 13 Закона об арбитражных судах Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает постановления по вопросам своего ведения. Вопросы ведения Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ определены в ч. 1 ст. 13 названного Закона: это рассмотрение материалов изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами и дача разъяснений по вопросам судебной практики. Таким образом, установление норм процессуального права не относится к ведению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, его постановления не могут содержать нормы права и соответственно являться источником арбитражного процессуального права.

Судебная практика ЕСПЧ, напротив, является источником арбитражного процессуального права. Как указано в ст. 1 Федерального закона от 30.03.1998 № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней», Российская Федерация признает юрисдикцию ЕСПЧ обязательной по вопросам толкования и применения ЕКПЧ в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений Конвенции, когда предполагаемое нарушение имело место после их вступления в действие в отношении Российской Федерации.

Действие арбитражного процессуального закона во времени и пространстве определяется нормами АПК. Согласно ч. 4 ст. 3 АПК судо-

¹ С изменениями, утвержденными Постановлениями Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 декабря 2002 г. № 12, от 8 апреля 2004 г. № 6, от 8 декабря 2005 г. № 37.

производство в арбитражных судах осуществляется в соответствии с федеральными законами, действующими во время разрешения спора и рассмотрения дела, совершения отдельного процессуального действия или исполнения судебного акта. Это означает, что независимо от того, когда было возбуждено дело в арбитражном суде, при совершении процессуальных действий применяется процессуальный закон, действующий в этот момент.

Арбитражные суды в своей деятельности руководствуются арбитражными процессуальными законами РФ. Нормы арбитражного процессуального права РФ действуют на всей территории Российской Федерации и применяются всеми арбитражными судами России. Это правило действует и тогда, когда дело передается в арбитражный суд РФ из суда другого государства или когда процессуальное действие совершается по поручению суда другого государства.

В соответствии с п. 2 постановления ВС РСФСР от 12.12.1991 №2014-1 «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» законодательные акты бывшего СССР действуют на территории Российской Федерации в части, не противоречащей Конституции, законодательству РФ и Соглашению о создании СНГ.

Тема 2. ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

2.1. Понятие принципов в арбитражном процессе

Принципом арбитражного процессуального права является основополагающая идея, которая определяет способы достижения целей и задач, стоящих перед арбитражными судами при отправлении правосудия. Принципы арбитражного процесса являются ориентирами, указывающими, каким образом следует толковать норму процессуального права в случае ее неясности. Принципы арбитражного процесса составляют единую систему, в которой все принципы находятся во взаимосвязи и соподчиненности. Система принципов арбитражного процесса определяет направление развития процессуального законодательства и науки арбитражного процесса.

Ратификация Российской Федерацией ЕКПЧ оказала определенное влияние на систему принципов арбитражного процесса. В частности, ст. 6 ЕКПЧ «Право на справедливое судебное разбирательство» содержит ряд положений, которые имеют прямое отношение к арбитражному процессу: «Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Судебное решение объявляется публично, однако пресса и публика могут не допускаться на судебные заседания в течение всего процесса или его части по соображениям морали, общественного порядка или национальной безопасности в демократическом обществе, а также если этого требуют интересы несовершеннолетних либо в целях защиты частной жизни сторон, или — в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо, — при особых обстоятельствах, когда гласность нарушала бы интересы правосудия».

Таким образом, в соответствии со ст. 6 ЕКПЧ арбитражные суды должны быть созданы на основании закона; при разбирательстве дела не должно возникать сомнений в беспристрастности и независимости суда; окончательный, не подлежащий отмене, судебный акт по делу должен быть вынесен арбитражным судом в разумный срок; разбирательство по делу должно быть публичным. Эти и другие положения ст. 6 ЕКПЧ, а также толкование ЕСПЧ ст. 6 Конвенции следует принимать во внимание при применении и толковании норм АПК как основополагающие идеи современного арбитражного процесса.

2.2. Судоустройственные принципы

Судоустройственные принципы представляют собой основополагающие идеи о построении системы арбитражных судов и порядке их деятельности.

Принцип осуществления правосудия только судом закреплен в ч. 1 ст. 118 Конституции и включает в себя следующие положения:

1) решение по спорам о праве, подведомственным арбитражным судам, от имени государства принимает только арбитражный суд. Никакой иной орган, кроме арбитражного суда, не может от имени государства выносить решение по подведомственным ему спорам;

2) не допускается создание чрезвычайных судов для разрешения споров, подведомственных арбитражным судам.

Принцип независимости судей закреплен в Конституции, Законе о судебной системе, Законе о статусе судей, АПК. При осуществлении правосудия судьи арбитражного суда независимы, подчиняются только Конституции и федеральным законам. Какое-либо постороннее воздействие на судей арбитражных судов, вмешательство в их деятельность государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц или граждан запрещаются и влекут за собой ответственность, установленную законом. Судьи *несменяемы*: судья не подлежит переводу на другую должность или в другой суд без его согласия, и его полномочия могут быть прекращены или приостановлены не иначе как по основаниям и в порядке, установленном законом. Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены не иначе как в порядке и по основаниям, установленным федеральным законом. Судьи *неприкосновенны*: судья не может быть привлечен к уголовной ответственности иначе как в порядке, определяемом федеральным законом.

Независимость арбитражных судей обуславливают три группы гарантий: политические, экономические и правовые¹. К *политическим гарантиям* независимости арбитражных судей относят конституционный принцип разделения властей, устанавливающий независимость судебной власти от иных ветвей власти. Арбитражные судьи не могут быть депутатами Федерального Собрания, представителями органов власти субъектов РФ или местных органов власти, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. *Экономические гарантии* независимости арбитражных судей включают в себя обязанность государства предоставить судье материальное и социальное обеспечение, соответствующее его высокому статусу. Группу *юридических гарантий* составляют особый порядок наделения арбитражных судей полномочиями, а также прекращения и приостановления их полномочий, право арбитражных судей на отставку, несменяемость арбитражных судей, неприкосновенность судьи, запрет на вмешательство в деятельность арбитражных судей, установленная процедура осуществления правосудия, а также система органов судебного сообщества.

В соответствии со ст. 10 Закона о статусе судей судья не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в производстве дел, а также предоставлять их кому бы то

¹ Арбитражный процесс : учебник / под ред. В. В. Яркова. М., 2003. Глава III. Авт. - В. В. Ярков. С. 58.

ни было для ознакомления иначе как в случаях и порядке, предусмотренных процессуальным законом.

Требования и распоряжения судей при осуществлении ими полномочий обязательны для всех без исключения государственных органов, общественных объединений, должностных лиц, других юридических и физических лиц. Информация, документы и их копии, необходимые для осуществления правосудия, представляются по требованию судей безвозмездно. Неисполнение требований и распоряжений судей, а также проявление неуважения к суду или судьям влечет установленную законом ответственность.

Принцип гласности судебного разбирательства закреплен в ст. 11 АПК и требует, чтобы разбирательство дел в арбитражном суде было открытым. Разбирательство дела в закрытом судебном заседании допускается в случаях, если открытое разбирательство дела может привести к разглашению государственной тайны, в иных случаях, предусмотренных федеральными законами, а также при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой, служебной или иной охраняемой законом тайны. Однако судебные акты арбитражных судов объявляются публично независимо от того, рассматривалось ли дело в открытом или закрытом судебном заседании.

Разглашение сведений, составляющих государственную, коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, влечет за собой ответственность, установленную федеральным законом. При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в случаях и в порядке, которые установлены АПК, также эксперты, свидетели и переводчики. Разбирательство дела в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражных судах. Лица, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право делать заметки по ходу судебного заседания, фиксировать его с помощью средств звукозаписи. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускается с разрешения судьи — председательствующего в судебном заседании.

Принцип гласности обеспечивает возможность общественного контроля над деятельностью суда и поддержания доверия к судебной власти.

Принцип равенства всех перед законом и судом, закрепленный в ст. 7 АПК, означает, что арбитражный суд отправляет правосудие, невзирая на пол, расу, национальность стороны, ее язык, происхождение, имущественное и должностное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения и другие обстоятельства, а также что арбитражный суд обеспечивает равную судебную защиту прав и законных интересов всех лиц, участвующих в деле.

Принцип государственного языка судопроизводства зафиксирован в ст. 12 АПК. Судопроизводство в арбитражном суде ведется на русском языке — государственном языке Российской Федерации. Сто-

ронам, не владеющим русским языком, арбитражный суд разъясняет и обеспечивает право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных действиях, выступать в суде на родном языке или свободно выбранном языке общения и пользоваться услугами переводчика.

2.3. Судопроизводственные принципы

Судопроизводственные принципы представляют собой основополагающие идеи, которые определяют процессуальную деятельность арбитражного суда.

Принцип диспозитивности вытекает из принципа автономии воли в гражданских правоотношениях и означает, что движение и развитие дела по стадиям арбитражного процесса, судьба предмета спора определяются только волеизъявлениями истца, ответчика и других лиц, участвующих в деле.

Только от воли истца зависит возбуждение производства по делу, так как без его обращения к арбитражному суду производство по делу не может быть возбуждено. Истец в любой момент после предъявления искового заявления в арбитражный суд вправе отказаться от иска. Ответчик обладает правом выдвинуть возражения против предъявленного иска или признать иск в части или полностью. Производство по пересмотру судебных актов по делу также возбуждается только по инициативе лиц, участвующих в деле.

Действие принципа диспозитивности имеет определенные пределы. Так, стороны обязаны добросовестно пользоваться своими процессуальными правами. Кроме того, стороны должны использовать свои права таким образом, чтобы не нарушать положения закона. Арбитражный суд не принимает признания иска ответчиком, не утверждает мировое соглашение сторон, если эти процессуальные действия противоречат закону, нарушают права и охраняемые интересы лиц, не участвующих в процессе.

Принцип законности закреплен в ст. 6 АПК и требует правильного применения законов и иных нормативных правовых актов, а также соблюдения всеми судьями арбитражных судов правил, установленных законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах.

Принцип доступа к правосудию отражен в ст. 4 АПК, которая гарантирует право на обращение в арбитражный суд: заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен. Ограничения права на обращение в суд устанавливаются только федеральным законом. Так, если для определенной категории споров федеральным законом установлен претензионный или иной досудебный порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор передается на разрешение арбитражного суда после соблюдения такого порядка.

Принцип состязательности подразумевает, что каждому лицу, участвующему в деле, гарантируется право представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу; обеспечивается право заявлять ходатайства, высказывать свои доводы и соображения,

давать пояснения по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, связанным с представлением доказательств. Риск наступления последствий совершения или несовершения процессуальных действий возложен на лица, участвующие в деле. Как неотъемлемую часть принципа состязательности следует рассматривать право каждого лица, участвующего в деле, быть заслушанным судом.

Человечеству на протяжении своей истории удалось выработать две концепции гражданского судопроизводства, в соответствии с которыми различают два типа гражданского процесса: *состязательный* и *следственный* (инквизиционный). В странах континентального права была выработана концепция следственного гражданского судопроизводства, активная роль в котором принадлежит суду. Суду предоставлены самые широкие полномочия по установлению обстоятельств дела (суд вправе по своей инициативе получать доказательства: вызывать и допрашивать свидетелей, назначать экспертизу, истребовать письменные доказательства, определять порядок доказывания). Следственный процесс представляет собой своего рода расследование судом истинных обстоятельств дела, которое ведется в письменной форме (т.е. документы имеют преимущество перед устными сообщениями свидетелей и сторон).

В Англии в Средние века сложился классический состязательный процесс, который получил распространение в странах англосаксонского права. Активная роль в процессе принадлежит тяжущимся. Они самостоятельно добывают доказательства, пытаются убедить суд в обоснованности своих требований и возражений. Суд занимает нейтральное положение, не вмешиваясь в процесс, играя роль беспристрастного арбитра. Процесс представляет собой состязание, в котором сторонам предоставляются равные возможности для убеждения суда в своей правоте, и ведется в устной форме. В состязательном процессе каждая сторона наделена незабываемым правом быть заслушанной судом. Процесс ведется в открытом заседании в целях обеспечения общественного контроля за деятельностью суда, его беспристрастностью и справедливостью.

Российский арбитражный процесс представляет собой *смешанный тип* процесса, в котором черты состязательного процесса сочетаются с элементами следственного процесса.

Согласно принципу состязательности арбитражный процесс осуществляется в форме состязания между истцом и ответчиком, в ходе которого каждая сторона убеждает суд в обоснованности своих требований и возражений. Состязательность в процессе требует предоставления обеим сторонам равных возможностей для реализации их процессуальных прав, поэтому в арбитражном процессе Российской Федерации принцип состязательности тесно связан с **принципом равноправия сторон**. Оба эти принципа отражены в ч. 3 ст. 123 Конституции, а также в ст. 8 и 9 АПК. Принцип равноправия сторон включает следующие положения:

1) стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании,

выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК;

2) арбитражный суд не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон.

Принцип судейского руководства обеспечивает реализацию принципов состязательности и равноправия и означает, что арбитражный суд руководит ходом судебного заседания, обеспечивает соблюдение порядка в судебном заседании, содействует сторонам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Принцип судейского руководства закреплен в ч. 3 ст. 9 АПК.

В соответствии с **принципом непосредственности** исследования доказательств арбитражный суд обязан непосредственно исследовать все доказательства, которые положены в основу судебного решения. Доказательства, которые не были предметом исследования в судебном заседании, не могут быть положены арбитражным судом в основание принимаемого судебного акта (ст. 10 АПК). Арбитражный суд не может положить в основание решения сведения, которые стали ему известны не в судебном заседании, а из других источников, например из средств массовой информации.

Тема 3. КОМПЕТЕНЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ

3.1. Подведомственность дел арбитражным судам

Арбитражные суды осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции (ст. 4 Закона об арбитражных судах). **Компетенция арбитражных судов** представляет собой совокупность правил, которые позволяют определить круг дел, подведомственных арбитражным судам, а также подсудность конкретного дела определенному суду в системе арбитражных судов Российской Федерации. Компетенция арбитражных судов определена положениями гл. 4 АПК.

В ст. 27—33 АПК установлены правила подведомственности дел арбитражным судам. Под **подведомственностью** понимают правила, позволяющие определить круг дел, которые отнесены к ведению арбитражных судов РФ.

Подведомственность дел арбитражным судам носит специальный характер по отношению к кругу дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства. В соответствии с ч. 3 ст. 22 ГПК суды общей юрисдикции рассматривают дела, предусмотренные ч. 1 и 2 указанной статьи, за исключением дел, отнесенных к ведению арбитражных судов. Это означает, что арбитражные суды рассматривают только те дела, которые прямо отнесены к их подведомственности федеральным законом. Суды общей юрисдикции рассматривают все остальные дела.

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. *Связь предмета спора, рассматриваемых арбитражными судами, с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, предопределяемая ч. 1 ст. 27 АПК, составляет основной критерий подведомственности дел арбитражным судам — по характеру спорных правоотношений.*

Арбитражные суды рассматривают в порядке искового производства возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Кроме того, арбитражным судам подведомственны экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности, возникающие из *административных и иных публичных правоотношений*, при условии, что их рассмотрение отнесено федеральными законами к компетенции арбитражных судов. Среди них:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в п. 3 постановления от 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» подчеркнул,

что указанные дела подлежат рассмотрению в арбитражных судах только в тех случаях, когда арбитражный суд прямо назван в федеральном законе в качестве суда, компетентного рассматривать эти дела (например, ст. 138 НК, ст. 44 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»);

2) об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, 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 и иной экономической деятельности;

3) об административных правонарушениях;

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;

5) другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

В порядке особого производства арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Также арбитражные суды рассматривают возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности дела: об оспаривании решений третейских судов; о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Подведомственность дел арбитражным судам определяется наличием связи предмета спора с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Понятие предпринимательской деятельности содержится в ч. 1 ст. 2 ГК: предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Напротив, содержание термина экономической деятельности в законодательстве не раскрывается, что в некоторых случаях может вызывать неопределенность подведомственности спора. Понятие экономической деятельности используется в ст. 8 и 34 Конституции и связывается с определенной сферой общественных отношений. В отличие от предпринимательства, предполагающего систематическое получение прибыли и осуществляемого лицами, зарегистрированными в качестве юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, иная экономическая деятельность направлена на получение дохода, хотя и не носит систематического характера.

По своей природе такая деятельность связана с хозяйствованием, удовлетворением материальных потребностей и интересов. В этом смысле в качестве иной экономической деятельности можно рассматривать деятельность акционеров, вкладывающих средства в акции, рассчитывая при этом получить доход в виде дивидендов¹.

Если иное не установлено законом, то споры, связанные с осуществлением экономической деятельности, подведомственны арбитражным судам при соблюдении второго критерия — *субъектного*, который носит вспомогательный характер, так как он не всегда соответствует основному критерию. 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, а в случаях, предусмотренных АПК 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. Этот критерий называют субъектным в связи с особым субъектным составом участников споров, рассматриваемых арбитражными судами.

Однако споры с организациями не во всех случаях относятся к ведению арбитражных судов. Так, в соответствии со ст. 12 Федерального закона от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» дела об обжаловании отказа в государственной регистрации религиозной организации, а также уклонения от такой регистрации подведомственны суду общей юрисдикции.

Споры с участием гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность, подлежат рассмотрению арбитражными судами только в случае, когда такие граждане имеют статус индивидуального предпринимателя. Статья 23 ГК устанавливает, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, является предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

В соответствии с п. 13 постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» с момента прекращения действия государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, в частности в связи с истечением срока действия свидетельства о государственной регистрации, ан-

¹ Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации/под ред. И. Ф. Яковлева и М. К. Юкова. М., 2003. С. 88. Автор — Т. К. Андреева.

нулированием государственной регистрации и т.п., дела с участием указанных граждан, в том числе и связанные с осуществлявшейся ими ранее предпринимательской деятельностью, подведомственны судам общей юрисдикции, за исключением случаев, когда такие дела были приняты к производству арбитражных судов с соблюдением правил о подведомственности до наступления указанных выше обстоятельств.

Субъектный критерий носит вспомогательный характер, так как сам по себе не является основанием для отнесения дел к ведению арбитражных судов. Так, дела с участием некоммерческих организаций или индивидуальных предпринимателей подведомственны арбитражным судам, только если они связаны с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности. Иск о взыскании стоимости некачественной пары обуви, приобретенной индивидуальным предпринимателем для личных нужд, должен предъявляться в суд общей юрисдикции, а не в арбитражный суд, поскольку такой спор не связан с осуществлением ни предпринимательской, ни иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

В соответствии со ст. 33 АПК независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане, арбитражными судами рассматриваются следующие дела:

- 1) о несостоятельности (банкротстве);
- 2) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций, деятельность которых связана с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей. Дела по спорам о создании, реорганизации и ликвидации, а также по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной реорганизации организаций (некоммерческих организаций, в том числе общественных объединений и организаций, политических партий, общественных фондов, религиозных объединений и др.), не имеющих в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли, не подведомственны арбитражным судам;
- 4) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров. К хозяйственным товариществам и

обществам, дела по спорам между которыми и их участниками подведомственны арбитражным судам, в соответствии с § 2 гл. 4 ГК относятся полные товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерные общества. Споры между участниками хозяйственных товариществ и обществ, если хотя бы один из них является гражданином, не имеющим статуса индивидуального предпринимателя, не подлежат рассмотрению в арбитражных судах, за исключением случаев, когда указанные споры связаны с предпринимательской или иной экономической деятельностью указанных хозяйственных товариществ и обществ. Производственные и потребительские кооперативы в соответствии с нормами ГК (п. 2 ст. 48, § 3 гл. 4, ст. 116) не являются хозяйственными товариществами или обществами, поэтому дела между этими кооперативами и их членами подведомственны не арбитражным судам, а судам общей юрисдикции.

Вопрос о том, является ли возникший между указанными субъектами спор трудовым, должен решаться на основании ст. 381 ТК, согласно которой индивидуальный трудовой спор представляет собой неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению трудовых споров. Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 20.01.2003 № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» указал, что, поскольку отношения между единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором), членами коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), с одной стороны, и обществом — с другой, основаны на трудовых договорах (гл. 34 ТК), дела по искам органов акционерных обществ, иных хозяйственных товариществ и обществ о досрочном прекращении их полномочий, о восстановлении в занимаемых должностях и оплате времени вынужденного прогула подведомственны судам общей юрисдикции, которые в силу ст. 382 и 391 ТК являются по данным делам органами по разрешению трудовых споров;

5) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. К компетенции арбитражных судов отнесены дела о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и в случае привлечения к участию в деле гражданина, не имеющего статуса индивидуального предпринимателя, в том числе автора распространенных (опубликованных) сведений;

6) другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральными законами.

В соответствии с п. 7 постановления Высшего Арбитражного Суда РФ от 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» арбитражным судам подведомственны споры по искам заинтересованных лиц к держателю реестра акционеров общества или к депозитарию, связанные с осуществляемой ими деятельностью, в том числе по учету прав на акции и иные эмиссионные ценные бумаги общества. К ведению арбитражных судов относятся также споры о признании выпуска эмиссионных ценных бумаг недействительным, в том числе о признании недействительными актов государственных и иных органов о регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг общества и отчета об итогах выпуска этих ценных бумаг.

Согласно п. 3 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.09.1999 № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах"» творцом произведения может быть только физическое лицо, при этом не имеет значения его статус. Если иск предъявляется автором творческого произведения о защите авторских прав, такое дело с участием гражданина — физического лица арбитражному суду неподведомственно.

Предъявление искового заявления с нарушением правил подведомственности спора арбитражным судам согласно ст. 129 АПК не является основанием для возвращения искового заявления. В таком случае исковое заявление принимается, и вопрос о его подведомственности разрешается в судебном заседании. Если будет установлено, что дело неподведомственно арбитражным судам, производство по делу прекращается в соответствии со ст. 150 АПК.

Если в процессе рассмотрения спора гражданин-предприниматель утратит свой статус или к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в соответствии с ч. 4 ст. 27 АПК заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу.

3.2. Подсудность дел арбитражным судам

Подсудность дел арбитражным судам представляет собой совокупность правил, которые определяют, к юрисдикции какого суда в системе арбитражных судов относится рассмотрение определенного дела. Правила подсудности закреплены в § 2 гл. 4 АПК.

Подсудность дел, подведомственных арбитражным судам, определяется в соответствии с двумя основными правилами: родовой подсудностью и территориальной подсудностью.

Родовая (предметная) подсудность позволяет определить, арбитражный суд какого звена в системе арбитражных судов компетен-тен рассматривать данное дело. В соответствии с родовой подсуд-

ностью отдельные категории дел являются подсудными различным звеньям системы арбитражных судов, т.е. подсудность дел зависит от их «предмета», «рода». Отсюда название вида подсудности — «родовая», или «предметная».

В соответствии с ч. 2 ст. 34 АПК Высший Арбитражный Суд РФ рассматривает: 1) дела об оспаривании *нормативных* правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя *в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности*; 2) 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*; 3) *экономические* споры между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ.

Все споры, подведомственные арбитражным судам, кроме дел, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ, разрешаются арбитражными судами субъектов РФ.

Правила, в соответствии с которыми можно определить, к ведению какого арбитражного суда субъекта РФ относится рассмотрение конкретного дела в первой инстанции, составляют **территориальную подсудность**.

Правило общей территориальной подсудности установлено в ст. 35 АПК: исковое заявление предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика. Истец сам устанавливает место нахождения или место жительства ответчика.

В соответствии с ч. 2 ст. 54 ГК место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не указано иное. Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах и выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, которая может быть выдана по запросу любого лица в соответствии с п. 1 и 2 ст. 6 Федерального закона 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Местом жительства физического лица признается место постоянного или преимущественного проживания. Место жительства физического лица определяется на основании регистрации по месту жительства или по месту пребывания, произведенной в соответствии с Правилами регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 17.07.1995 № 713 или приказом МВД России от 14.04.2003 № 250 «Об организации деятельности органов внутренних дел Российской Федерации по оформлению и выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешений на временное проживание и видов на жительство».

В случаях, указанных в ст. 36 АПК, подсудность дела определяется **по выбору истца**. Подсудность по выбору истца, или иначе — **альтер-**

нативная подсудность, является второй разновидностью правил территориальной подсудности. В соответствии с альтернативной подсудностью 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 Российской Федерации. Так, если фирма X предъявляет иск к предпринимателю Иванову, место жительства которого неизвестно, но известно место нахождения принадлежащего ему здания магазина или дома, фирма X по своему выбору вправе предъявить иск по одному из указанных мест или по последнему известному ей месту жительства Иванова.

Иск к ответчикам, находящимся или проживающим на территориях разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства одного из ответчиков. Например, если кредитор предъявляет иск к должнику и поручителю, то иск может быть предъявлен по месту нахождения одного из них.

Иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории Российской Федерации имущества ответчика. Иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора.

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. Сведения о филиалах и представительствах указываются в учредительных документах юридического лица.

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.

В соответствии со ст. 37 АПК общая территориальная подсудность и альтернативная подсудность могут быть изменены по соглашению сторон. Такое соглашение может быть заключено до возникновения спора или когда спор уже возник, но до принятия дела арбитражным судом к своему производству. Правило установления подсудности по соглашению сторон называется **договорной подсудностью**. При выборе арбитражного суда, которому подсудны споры между ними, стороны ничем не связаны и могут указать в соглашении любой арбитражный суд субъекта РФ. Однако соглашением сторон может быть изменена только *территориальная* общая или альтернативная подсудность. Соглашение о передаче споров на рассмотрение Высшего Арбитражного Суда РФ будет недействительным, поскольку таким соглашением изменится родовая, а не территориальная подсудность дел.

В ст. 38 АПК определены категории дел, подсудность которых устанавливается по определенным правилам независимо от места житель-

ства сторон или иных обстоятельств. Такая подсудность называется **исключительной**. Исключительная подсудность включает несколько правил. Так, иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества. Иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации. Государственная регистрация осуществляется в порядке, установленном для морских судов гл. III Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ, для воздушных судов — ст. 33 Воздушного кодекса Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ, для судов внутреннего плавания — ст. 16 Кодекса внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 № 24-ФЗ. 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. Письмом Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.04.2004 № С1-7/уп-389 «О некоторых вопросах, связанных с подсудностью споров, вытекающих из договоров перевозки грузов железнодорожным транспортом» определяется подсудность дел по спорам из договоров перевозки железнодорожным транспортом. Так, если истцом в арбитражный суд предъявлен иск к ОАО «Российские железные дороги», вытекающий из договора перевозки груза, по месту нахождения железной дороги — филиала общества, такой иск подлежит рассмотрению по существу этим судом без передачи его на рассмотрение арбитражного суда по месту нахождения ОАО «Российские железные дороги».

Заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника. 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. Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. 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 Российской Федерации организации-ответчика.

Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства и не имеющими государственной регистрации на территории Российской Федерации, подаются в арбитражный суд Московской области. Например, иски к российским коммерческим организациям, зарегистрированным в г. Байконуре (Республика Казахстан), должны рассматриваться в Арбитражном суде Московской области.

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.

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 местонахождения или местожительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска. В соответствии со ст. 50 АПК исковое заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета иска, также заявляются по месту рассмотрения первоначального иска.

Согласно ст. 208 АПК заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя.

Неподсудность дела арбитражному суду, в который предъявлено исковое заявление, в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК является основанием для возвращения искового заявления истцу. Если неподсудность дела арбитражному суду выяснится после возбуждения производства по делу, оно должно быть передано в арбитражный суд, которому оно подсудно.

Передача дела из одного арбитражного суда на рассмотрение другого арбитражного суда того же уровня осуществляется в исключительных случаях, установленных ст. 39 АПК: 1) если ответчик, место нахождения или место жительства которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства; 2) если обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств; 3) если при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности. Кроме того, дело может быть передано в другой суд, если одной из сторон в споре является арбитражный суд, к подсудности которого относится дело. После отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам может сложиться ситуация, когда невозможно сформировать состав суда для рассмотрения дела. В таких случаях дело также должно быть передано на рассмотрение в другой арбитражный суд того же уровня.

Дело с определением о его передаче на рассмотрение другого арбитражного суда направляется в соответствующий арбитражный суд. Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Статья 39 АПК не допускает споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации.

Участниками арбитражного процесса являются субъекты арбитражных процессуальных правоотношений, обладающие в силу закона процессуальными правами и обязанностями и участвующие в рассмотрении дела в установленных арбитражным процессуальным законом случаях и порядке.

Участниками арбитражного процесса являются: 1) арбитражный суд; 2) лица, участвующие в деле; 3) представители лиц, участвующих в деле; 4) лица, содействующие отправлению правосудия.

Каждый из участников арбитражного процесса имеет свои цели и специфические черты, закон наделяет каждого из них особыми правами и возлагает на них особые обязанности при отправлении правосудия.

Состав участников арбитражного процесса не является постоянным и меняется в зависимости от стадии процесса, характера совершаемых процессуальных действий, обстоятельств рассматриваемого дела.

4.1. Арбитражный суд

Арбитражный суд — орган государственной власти, наделенный полномочиями по отправлению правосудия путем разрешения дел, отнесенных законом к его компетенции. В соответствии с ч. 1 ст. 118 Конституции и ч. 1 ст. 4 Закона о судебной системе правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией и Законом о судебной системе. Арбитражный суд учрежден в соответствии со ст. 23—25 Закона о судебной системе и Законом об арбитражных судах.

В соответствии со ст. 1 Закона о статусе судей арбитражные судьи являются носителями судебной власти. Арбитражными судьями в соответствии со ст. 11 Закона о судебной системе и ст. 1 Закона о статусе судей являются лица, наделенные в соответствии с Конституцией и ФКЗ полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности *на профессиональной основе*.

Характерная черта процессуального положения суда состоит в том, что его процессуальные права являются одновременно и его обязанностями. Арбитражный суд не только вправе совершать известные действия при наличии указанных в законе условий, но и обязан к этому процессуальным законом. Если, например, обнаружилось, что истец лишен правоспособности, то суд имеет право и одновременно обязан прекратить дело. Поэтому неосуществление судом своих процессуальных прав равносильно нарушению им служебных обязанностей, что является основанием для обжалования его действий в установленном порядке, а в более важных случаях может привести к возбуждению против судьи уголовного или дисциплинарного преследования. Так как функция арбитражного суда состоит в проверке и окончательном установлении правомерности требований, предъявляемых сторонами друг к другу, то права и обя-

занности суда в арбитражном процессе направляются на совершение действий, прямо или косвенно ведущих к этой цели.

Процессуальные действия и соответственно права арбитражного суда составляют три группы. Первую группу образуют *права на совершение действий*, которые непосредственно направлены на проверку требований сторон и заключаются в восприятии и оценке процессуального материала, установлении фактической стороны дела и вынесении решения. В эту категорию прав арбитражного суда входят и те, которые касаются выяснения фактических обстоятельств дела, а именно: право задавать вопросы сторонам, назначать осмотр, назначать экспертизу и др. Вторую группу составляют *права по управлению ходом процесса*. К третьей группе относится *право принимать меры к поддержанию порядка во время заседаний*¹.

Помимо названных трех основных функций на арбитражный суд возложен целый ряд других функций. Так, арбитражный суд обязан закреплять в письменной форме свои действия или, по крайней мере, важнейшие из них, чтобы обеспечить возможность проверки их правомерности высшими инстанциями. Арбитражный суд выдает лицам, участвующим в деле, копии своих постановлений, исполнительные листы, справки и другие документы, относящиеся к производству по делу, определяет размер судебных издержек, вознаграждения свидетелей и экспертов, хранит документы, исполняет судебные поручения других судов, в необходимых случаях привлекает в процесс новых участников, направляет участникам процесса судебные извещения и процессуальные документы, предлагает сторонам заключить мировое соглашение.

Текст законов не всегда однозначен, обстоятельства дела не всегда могут быть воссозданы без сомнения в их действительности, а судья — всего лишь человек, которому свойственно ошибаться, поэтому деятельность суда по проверке требований сторон и вынесению решений является сложной и требует от судей целого ряда качеств, таких, как *беспристрастность, юридическое образование и практический опыт, житейский опыт и безупречная нравственность*. Обеспечить наличие этих качеств призван особый порядок отбора и наделения судей полномочиями, а также ряд правил деятельности судей.

Арбитражными судьями являются лица, наделенные в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе. Требования, предъявляемые к судьям, закреплены в Законе о статусе судей. Судей арбитражного суда субъекта РФ может быть гражданин, имеющий высшее юридическое образование, достигший возраста 25 лет и имеющий стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет. Судья обязан неукоснительно соблюдать Конституцию и другие законы; судья при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях должен избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение

в его объективности, справедливости и беспристрастности. Деятельность судьи связана с определенными ограничениями. Так, судья не вправе быть депутатом, третейским судьей, арбитром, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности.

Отбор кандидатов на должность судьи и порядок наделения судей полномочиями определяется ст. 5 и 6 Закона о статусе судей. Кандидат на должность арбитражного судьи должен сдать квалификационный экзамен, который принимается экзаменационной комиссией, состоящей при соответствующей квалификационной коллегии судей. Решение квалификационной коллегии судей о рекомендации гражданина на должность судьи направляется председателю соответствующего суда, который в случае согласия с указанным решением вносит в установленном порядке представление о назначении рекомендуемого лица на должность судьи. Судьи Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ, которое вносится с учетом мнения Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ. Судьи федеральных арбитражных судов округов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ. Судьи арбитражных судов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ с учетом мнения законодательного (представительного) органа соответствующего субъекта РФ.

В соответствии со ст. 14 Закона о судебной системе полномочия судей федеральных судов не ограничены определенным сроком. Правило несменяемости судей установлено как одна из гарантий их независимости. Однако данное правило не носит абсолютного характера, его действие ограничено ст. 11 Закона о статусе судей. Арбитражный судья, за исключением судей Высшего Арбитражного Суда РФ, в первый раз назначается на должность сроком на три года, по истечении которого он может быть назначен на ту же должность без ограничения срока полномочий до достижения им предельного возраста пребывания в должности судьи. Определенный срок пребывания в должности судьи, назначенного впервые, позволяет устранить от должности лицо, которое в течение первых трех лет проявило качества, дискредитирующие судебную власть. Предельный возраст пребывания в должности арбитражного судьи — 65 лет.

Состав суда. Дела в первой инстанции арбитражного суда рассматриваются судьей единолично, кроме случаев, предусмотренных ст. 17 АПК. В таком случае судья действует от имени арбитражного суда.

Коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

В первой инстанции коллегиальным составом судей рассматриваются дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного

¹ О группах полномочий суда см.: Васильковский Е. В. Учебник гражданского процесса. Москва, 1917. Переизд. Краснодар, 2003. С. 216.

Суда РФ; дела об оспаривании нормативных правовых актов; дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом; дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение.

В арбитражном суде первой инстанции по ходатайству одной из сторон дело может рассматриваться с участием **арбитражных заседателей**. Дела, которые разрешаются коллегиальным составом профессиональных судей, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей.

Институт арбитражных заседателей призван создать условия для рассмотрения дел арбитражным судом с учетом существующей специфики правоотношений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (особого законодательства, деловых обычаев и обыкновений и т.п.), и тем самым повысить доверие к арбитражным судам. В таком случае состав суда включает одного профессионального судью и двух арбитражных заседателей.

Ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей должно быть заявлено стороной не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства. Такое ходатайство может быть заявлено при каждом новом рассмотрении дела. Суд обязан при подготовке дела к судебному разбирательству разъяснить сторонам их право заявлять такое ходатайство.

Если ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей удовлетворено, каждая из сторон выбирает кандидатуру арбитражного заседателя для рассмотрения дела из списка арбитражных заседателей и заявляет о выбранной кандидатуре суду не позднее десяти дней до начала судебного разбирательства. Если сторона в указанный срок не заявит о выбранной кандидатуре арбитражного заседателя, суд вправе самостоятельно определить такую кандидатуру.

Состав арбитражного суда для рассмотрения конкретного дела с участием арбитражных заседателей состоит из одного судьи и двух арбитражных заседателей. Судья является председательствующим в судебном заседании. Арбитражные заседатели принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями. При осуществлении правосудия они пользуются правами и исполняют обязанности судьи.

Требования, предъявляемые к арбитражному заседателю, установлены в ст. 3 Федерального закона от 30.05.2001 № 70-ФЗ «Об арбитражных судах субъектов Российской Федерации». В соответствии с данным Законом арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25 лет, с безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее пяти лет.

Дела в арбитражном суде апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора рассматриваются коллегиально в

составе трех или иного нечетного количества судей. При коллегиальном рассмотрении дела один из судей председательствует в судебном заседании. Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Судья, председательствующий в заседании, голосует последним. Судья, не согласный с мнением большинства, обязан подписать судебный акт и вправе изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу, но не оглашается.

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства.

Дело, рассмотрение которого начато одним судьей или составом суда, должно быть рассмотрено этим же судьей или составом суда. В соответствии с принципом непосредственности замена судьи или одного из судей возможна только в случаях, определенных в ст. 18 АПК: 1) если заявлен и удовлетворен в порядке, установленном АПК, самоотвод или отвод судьи; 2) по причине длительного отсутствия судьи ввиду болезни, отпуска, пребывания на учебе. После замены судьи рассмотрение дела начинается сначала.

4.2. Лица, участвующие в деле

Участники арбитражного процесса делятся на две основные группы в зависимости от наличия юридического интереса в результате процесса, т.е. в получении решения арбитражного суда: лица, участвующие в деле, и иные лица, оказывающие содействие в отправлении правосудия.

К лицам, участвующим в деле, относятся: стороны (истец и ответчик), заявители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях; третьи лица, прокурор и государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК.

Все лица, участвующие в деле, заинтересованы в получении решения арбитражного суда по делу, т.е. имеют юридический интерес в исходе дела. *Заинтересованность в исходе дела* является чертой, отличающей лиц, участвующих в деле, от иных участников процесса. Лица, участвующие в деле, обладают также иными общими признаками, к которым относятся:

1) право на совершение процессуальных действий *от своего имени*. Например, истец, прокурор от своего имени предъявляют исковые заявления, ответчик от своего имени представляет отзыв на исковое заявление, признает иск в части или полностью, все они от своего имени дают объяснения, заявляют ходатайства;

2) право на выражение волеизъявлений, направленных на возникновение, развитие или окончание процесса в той или иной стадии (например, предъявление искового заявления, признание иска,

закключение мирового соглашения, предъявление апелляционной жалобы, подача ходатайства и т.д.).

Лица, участвующие в деле, — участники процесса, имеющие самостоятельный юридический интерес в исходе дела (получении решения суда), которые вправе совершать процессуальные действия, а также выражать волеизъявления, направленные на возникновение, развитие и окончание процесса.

Лица, участвующие в деле, наделены самым широким спектром прав в арбитражном процессе. Все права лиц, участвующих в деле, можно разделить на группы: 1) права, посредством которых реализуется обязанность доказывания (право представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам и другие); 2) права, посредством которых реализуется право знать о доказательствах, представленных противной стороной и опровергать их (знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, *до начала судебного разбирательства*; задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, делать заявления о недопустимости доказательств и др.); 3) права, посредством которых реализуется право знать обо всех процессуальных действиях по делу и принимать участие в них (право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; 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, а также о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты и др.); 4) права, позволяющие отстаивать право на беспристрастное рассмотрение дела судом (заявлять отводы, делать заявление о привлечении в дело арбитражных заседателей и др.).

Лица, участвующие в деле, обладают и иными процессуальными правами, предоставленными им АПК и другими федеральными законами.

Статья 42 АПК обязывает лиц, участвующих в деле, добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Если лица, участвующие в деле, злоупотребляют своими процессуальными правами, на них может быть наложен штраф или взысканы все судебные расходы по делу вне зависимости от исхода дела. Злоупотреблением процессуальными правами является использование лицом, участвующим в деле, своих процессуальных прав с единственной целью — воспрепятствовать реализации другим лицом, участвующим в деле, своих процессуальных прав, в том числе права на получение судебного акта в разумный срок. Например, если сторона по делу ходатайствует об отложении дела для представления

дополнительных доказательств, и в следующем судебном заседании не представляет дополнительные доказательства либо представляет судебные доказательства, которые не имеют отношения к делу, и такие действия носят неоднократный характер, арбитражный суд может расценить такие действия стороны как злоупотребление процессуальными правами и наложить на виновную сторону предусмотренное АПК наказание.

Отличительная черта процессуального статуса лиц, участвующих в деле, состоит в том, что они не могут быть принуждены судом к исполнению ими своих процессуальных обязанностей или осуществлению своих прав, кроме случаев, прямо установленных АПК. Так, лицо, участвующее в деле, не обязано принимать участие в судебном заседании. Исключение предусмотрено ст. 194 и 200 АПК; арбитражный суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый акт, решение или совершивших оспариваемые действия (бездействие), и вызвать их в судебное заседание. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, является основанием для наложения штрафа в порядке и в размерах, которые установлены в гл. 11 АПК.

Лица, участвующие в деле, должны обладать процессуальной правоспособностью, а чтобы самостоятельно совершать процессуальные действия — также и процессуальной дееспособностью.

Согласно ст. 43 АПК способность пользоваться процессуальными правами и нести процессуальные обязанности (**процессуальная правоспособность**) признается в равной мере за всеми организациями и гражданами, обладающими согласно федеральным законам правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов.

Физические лица наделены процессуальной правоспособностью с момента рождения до момента смерти. Юридические лица наделены процессуальной правоспособностью с момента их государственной регистрации и до момента государственной регистрации их ликвидации или внесения записи о прекращении ими деятельности в Единый государственный реестр юридических лиц.

Способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности (**процессуальная дееспособность**) принадлежит в арбитражном процессе организациям и гражданам. Физические лица приобретают арбитражную процессуальную дееспособность с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18 лет. До 18 лет несовершеннолетний может приобрести полную дееспособность в результате эмансипации в соответствии со ст. 27 ГК, а также в некоторых других случаях. Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители; родители, усыновители, опекуны или попечители. Индивидуальные предприниматели приобретают арбитражную процессуальную дееспособность с момента их реги-

страции в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Юридические лица обладают дееспособностью с момента их государственной регистрации. Правосубъектность юридических лиц устанавливается арбитражным судом путем изучения учредительных документов и свидетельства о регистрации в Едином государственном реестре юридических лиц. Для государственных органов и органов местного самоуправления процессуальная правоспособность и дееспособность возникает с момента их образования и наделения соответствующей компетенцией.

Стороны. Среди лиц, участвующих в деле, особое положение занимают стороны: **истец и ответчик** — в исковом производстве, **заявитель и заинтересованные лица** — в делах особого производства и в делах об оспаривании решений третейского суда, **заявитель** — в делах о банкротстве, **должник, кредиторы и заинтересованные лица, заявитель и ответчик** — в делах из административных и иных публичных правоотношений, **взыскатель и должник** — в делах о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения, а также в делах о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Исковое производство направлено на проверку судом обоснованности юридического требования, заявленного одним лицом по отношению к другому. Поэтому субъектами арбитражного процесса являются кроме суда два лица: первое, предъявляющее какое-либо юридическое требование, и второе, по отношению к которому это требование заявлено. Тот, кто *ищет* судебной помощи, называется *истцом*, а тот, кто должен *держат ответ* перед судом, — *ответчиком*.

Истцом является лицо, в защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов которого возбуждено гражданское дело. В этом состоит основной признак истца. Истцом является лицо, в интересах которого возбуждено дело *независимо от того, кем предъявлен иск*¹.

Положение в процессе сторон, в отличие от судей и других участников процесса (свидетелей, представителей, экспертов, третьих лиц и др.), характеризуется следующими признаками: 1) стороны ведут процесс от своего имени («дело по иску Иванова к Петрову»); 2) на их имя выносятся судебные решения («рассмотрев дело по иску Иванова к Петрову, суд постановил...»); 3) на них распространяется в полной мере сила судебного решения; 4) они несут судебные расходы; 5) в случае смерти или потери правоспособности кем-либо из них его место в процессе занимают его правопреемники².

Представитель истца или ответчика не является ни истцом, ни ответчиком, так как не является субъектом спорного права и правоот-

ношения. Представитель не является и лицом, участвующим в деле, так как он действует в чужих интересах и от чужого имени, у него нет самостоятельного юридического интереса в решении суда, на него не распространяются пределы законной силы судебного решения.

Истцу и ответчику принадлежат права, которыми не обладают иные участники процесса: права, связанные с распоряжением предметом спора. Такие права перечислены в ст. 49 АПК. 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. Истцу принадлежит право при рассмотрении дела в арбитражном суде любой инстанции отказаться от иска полностью или частично. Ответчик вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде любой инстанции признать иск полностью или частично. Стороны могут закончить дело мировым соглашением в любой стадии процесса.

Стороны в арбитражном процессе пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражным судом своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК. В соответствии с принципом равноправия арбитражный суд обеспечивает сторонам равные возможности реализации прав, суд не должен своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон. Например, арбитражный суд не может указывать одной из сторон, в ущерб положению другой стороны, какие именно доказательства следует представить, чтобы подтвердить фактические обстоятельства, на которых основаны ее требования или возражения.

Лицо, подающее обращение в арбитражный суд в делах иных, чем рассматриваемые в порядке искового производства, называется **заявителем**, или **взыскателем** (далее — **заявитель**). Заявитель пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца, если иное не предусмотрено АПК.

Соучастие. Иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (**процессуальное соучастие**). Процессуальное соучастие допускается, если:

1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков (иск собственников здания к арендатору о выселении в связи с систематической неуплатой арендной платы);

2) права и обязанности нескольких ответчиков имеют одно основание (иск акционеров к генеральному директору акционерного общества о возмещении убытков, причиненных обществу его действиями);

3) предметом спора являются однородные права и обязанности (иск нескольких арендаторов к владельцу арендуемого офисного зда-

¹ Гражданское процессуальное право : учебник / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004. С. 79.

² Васильковский Е. В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. Переизд. Краснодар, 2003. С. 197.

ния о снижении размера арендной платы в связи с тем, что арендуемые ими помещения затоплены)¹.

Соучастие на стороне истца называют **активным соучастием**, соучастие на стороне ответчика — **пассивным соучастием**.

В зависимости от характера спорных правоотношений различают *необходимое (обязательное) соучастие* и *факультативное (возможное)*. **Необходимое соучастие** означает обязательное участие в деле всех субъектов спорного правоотношения в качестве истцов или ответчиков. Например, иск об истребовании оборудования, принадлежащего нескольким лицам на праве общей собственности, из чужого незаконного владения требует обязательного соучастия на стороне истца всех собственников этого имущества. Соучастие является **факультативным**, если иски, предъявленные несколькими истцами или одним истцом к нескольким ответчикам, могут быть рассмотрены раздельно. Например, иски арендаторов различных помещений к одному арендодателю о снижении арендной платы в связи с затоплением их помещений могут быть рассмотрены в самостоятельных производствах, и такое соучастие является факультативным. Практическое значение факультативного соучастия состоит в создании условий для вынесения единообразных решений. Обязательное соучастие призвано не допустить вынесения в отношении лиц, не принимавших участие в деле, решения, которое затрагивает их права и законные интересы.

В делах, в которых имеется соучастие, как активное, так и пассивное, принимается одно решение в отношении всех соучастников. Однако в таком решении должны быть определены права и обязанности *каждого* соучастника.

Каждый из соистцов или соответчиков выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников. При обжаловании решения одним из соучастников другие могут присоединиться к жалобе без уплаты государственной пошлины.

В соответствии со ст. 46 АПК при невозможности рассмотрения дела без участия соответчика арбитражный суд первой инстанции по ходатайству сторон или с согласия истца привлекает к участию в деле другого соответчика. Арбитражный суд первой инстанции вправе по своей инициативе привлекать к участию в деле соответчика, если федеральным законом предусмотрено обязательное участие в деле другого ответчика, а также во всех случаях в делах из административных и иных публичных правоотношений. После привлечения другого ответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

Замена ненадлежащего ответчика. В момент предъявления иска истец и ответчик предполагаются субъектами спорного правоотношения. При предъявлении искового заявления арбитражный суд не проверяет, действительно ли ответчик является нарушителем права или законного интереса ответчика, так как в большинстве случаев

это невозможно сделать без выяснения фактических обстоятельств дела. Однако во время подготовки дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции может быть установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску.

Лицо, к которому предъявлен иск, но которое не является субъектом спорного правоотношения, признается **ненадлежащим ответчиком**. В таком случае арбитражный суд в соответствии со ст. 47 АПК может на основании ходатайства истца или с его согласия вынести определение о замене ненадлежащего ответчика надлежащим. Таким образом, необходимым условием замены ненадлежащего ответчика надлежащим является согласие истца. Вопрос о замене ненадлежащего ответчика надлежащим может поставить как арбитражный суд, так и любое лицо, участвующее в деле, включая самого ненадлежащего ответчика.

Если истец не согласен на замену ответчика другим лицом, суд может с согласия истца привлечь это лицо в качестве *второго ответчика*. В этом случае второй ответчик не является соучастником первого, так как они выступают альтернативными ответчиками, т.е. принятие арбитражным судом решения против одного из них исключает принятие решения против другого. После замены ненадлежащего ответчика или вступления в дело второго ответчика рассмотрение дела производится с самого начала, так как вновь вступившему в дело надлежащему ответчику должно быть обеспечено право на защиту против предъявленного иска. Все процессуальные действия, совершенные его предшественниками, не имеют процессуального значения и последствий для надлежащего ответчика. Привлечение второго ответчика в дело, когда истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика надлежащим, противоречит принципу диспозитивности, поскольку второй ответчик оказывается привлеченным в дело, хотя истец к нему требования не предъявляет.

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.

Институт замены ненадлежащего ответчика надлежащим действует в целях процессуальной экономии, однако не соответствует принципу диспозитивности, поскольку суд по собственной инициативе привлекает ответчика в процесс.

Правопреемство. В случае 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 обязательстве) арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником и указывает на это в судебном акте. Основаниями **правопреемства в арбитражном процессе** является правопреемство в материальном праве. Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса в порядке, предусмотренном ст. 48 АПК.

До вступления в дело правопреемника умершего физического лица арбитражный суд согласно п. 3 ч. 1 ст. 143 АПК обязан прио-

¹ Гурвич М. А. Лекции по советскому гражданскому процессу. М., 1950. С. 57.

становить производство по делу. При реорганизации юридическо-го лица арбитражный суд при необходимости может приостановить производство по делу.

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. Этим институт правопреемства отличается от института замены ненадлежащего ответчика. Правопреемство допускается как на стороне истца, так и на стороне ответчика.

Третьи лица. В арбитражном процессе в разрешении дела могут быть заинтересованы не только стороны дела, но и другие лица. Лица, у которых имеется собственная заинтересованность в исходе дела, отличная от заинтересованности сторон, называются **третьими лицами**. Третьи лица не являются субъектами правоотношения (права), в связи с которым возник спор между истцом и ответчиком. Они вступают в спор, уже возникший между другими участниками.

Третьи лица могут вступить в дело до окончания производства по делу в арбитражном суде первой инстанции. О вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, выносится определение. В случае если третье лицо вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела производится с самого начала.

В зависимости от характера интереса в исходе дела различают третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора.

Третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, являются лица, которые имеют собственные притязания (требования) на предмет спора, но не участвуют в спорных правоотношениях. Например, в дело по иску субарендатора к субарендодателю о передаче в аренду здания по заключенному между ними договору субаренды может вступить собственник здания с самостоятельным требованием о передаче ему здания в связи с истечением срока действия первоначального договора аренды.

Третье лицо с самостоятельными требованиями, вступая в дело, обязано уплатить госпошлину, исчисленную исходя из предъявляемых им требований. Правовое положение третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, согласно ч. 2 ст. 50 АПК такое же, как и у истца: они пользуются правами и несут обязанности истца. Однако соблюдение претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором, не является для третьих лиц с самостоятельными требованиями обязательным условием для вступления в процесс.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, не являются субъектами правоотношения (права) между истцом или ответчиком и не имеют собственных притязаний (требований) на предмет спора, но исход рассматриваемо-

го дела может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон дела. В зависимости от того, на права и обязанности по отношению к какой из сторон дела может повлиять судебный акт, третьи лица без самостоятельных требований могут участвовать в деле на стороне истца или ответчика. Например, в деле, рассматриваемом по иску заказчика по договору подряда к подрядчику о взыскании ущерба, причиненного некачественным выполнением работы, в качестве третьего лица без самостоятельных требований на стороне ответчика может вступить субподрядчик, который непосредственно выполнял работу.

Цель участия третьих лиц на стороне истца или ответчика состоит в том, чтобы оказать соответствующей стороне необходимое содействие в защите ее прав с тем, чтобы затем предотвратить или уменьшить объем требований, которые впоследствии эта сторона может предъявить к третьему лицу, основываясь на фактах, установленных в первоначальном процессе. Правовое положение третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, определяется ст. 51 АПК. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, могут вступить в процесс по собственной инициативе и могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству стороны или по инициативе суда.

Третьи лица без самостоятельных требований пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности соответствующей стороны. Исключение составляют права, связанные с распоряжением предметом спора, так как третье лицо не заявляет самостоятельных требований, которыми оно могло бы распоряжаться. Таким образом, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, не обладают правами 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.

В некоторых случаях лица, имеющие юридическую заинтересованность в исходе дела, оказываются не извещенными о возбуждении производства по такому делу и соответственно не имеют возможности защищать свои интересы в ходе рассмотрения дела. Такие лица после принятия судебного акта, которым затрагиваются их права или обязанности, вправе обжаловать его в порядке апелляции, кассации или надзора.

4.3. Прокурор

Статья 40 АПК к лицам, участвующим в деле, относит прокурора. Целью участия прокурора в арбитражном процессе является защита государственных и общественных интересов в случаях, прямо указанных АПК. Круг дел, в которых может участвовать прокурор, установлен в ст. 52 АПК. В арбитражном процессе допускается участие прокурора в одной из двух форм: 1) предъявление иска в защиту чужих интересов; 2) вступление в дело на любой стадии арбитражного

процесса для дачи заключения по делу. Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд в защиту чужих интересов в следующих случаях:

1) с заявлением об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, когда таким нормативным или ненормативным правовым актом затрагиваются права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) с заявлением о признании нормативного правового акта недействующим, если полагает, что такой оспариваемый акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и нарушает права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) с иском о признании недействительной сделки или с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти Российской Федерации, 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.

Прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса. Прокурор в арбитражном процессе является самостоятельной процессуальной фигурой и наделен процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в том числе участвовать в осмотре на месте, задавать вопросы всем участникам процесса, участвовать в исследовании доказательств, знакомиться с материалами дела и т.д. Если прокурор установит в ходе судебного разбирательства, что иск предъявлен необоснованно, он может отказаться от иска. Если лицо, в чьих интересах предъявлен иск, не требует рассмотрения дела по существу, производство по делу прекращается.

У прокурора в отличие от истца нет собственной материально-правовой заинтересованности в исходе дела: иск предъявляется им в чужом интересе, но он обладает процессуальной заинтересованностью. Юридический интерес прокурора состоит в том, чтобы был вынесен судебный акт по предъявленному иску. На материальные права самого прокурора такой судебный акт никакого влияния не оказывает. Предъявляя иск в чужом интересе, прокурор выступает в роли процессуального истца.

Если прокурор не участвовал в рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции, он может вступить в дело при его рассмотрении в апелляционной или кассационной инстанции. Генеральная прокуратура РФ в своем информационном письме от 22.08.2002 №38-15-02 «О некоторых вопросах участия прокуроров в архи-

тражном процессе, связанных с принятием и введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» разъяснила, что вступление прокуроров в процесс, инициированный иными лицами, имеет целью обеспечение законности. С учетом этого решение о вступлении в дело в порядке ч. 5 ст. 52 АПК должен принимать прокурор субъекта РФ или его заместитель как по собственной инициативе, так и по ходатайству лиц, участвующих в деле, о чем он направляет в арбитражный суд соответствующее заявление.

В апелляционной или кассационной инстанции допускается участие прокурора в указанных выше формах. Прокурор может подать апелляционную или кассационную жалобу либо вступить в дело для дачи заключения. В надзорной инстанции допускается участие прокурора только путем подачи представления о пересмотре судебных актов по делу в порядке надзора.

Обращение в Высший Арбитражный Суд РФ направляет Генеральный прокурор РФ или заместитель Генерального прокурора РФ, в арбитражный суд субъекта РФ — прокурор субъекта РФ или заместитель прокурора субъекта РФ и приравненные к ним прокуроры или их заместители.

4.4. Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы

Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд с исками или заявлениями в защиту публичных интересов только в случаях, предусмотренных федеральными законами. В обращении государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в арбитражный суд должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд.

Предъявление иска в защиту публичных интересов является единственной формой участия государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в арбитражном процессе, им не предоставлено право вступать в арбитражный процесс для дачи заключения. Как и прокурор, названные органы обладают только процессуальной заинтересованностью в исходе дела. При предъявлении иска в защиту публичных интересов государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы освобождены от уплаты государственной пошлины.

Любой государственный орган или орган местного самоуправления может выступать в арбитражном процессе в защиту собственных нарушенных прав или законных интересов как субъекта гражданского оборота. В таком случае названные органы обладают как материально-правовой, так и процессуально-правовой заинтересованностью в исходе дела и выступают в качестве обычного истца или ответчика в арбитражном процессе.

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

чае отказа государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа от предъявленного им иска, участвующий в деле истец сохраняет право требовать рассмотрения дела по существу.

4.5. Иные участники арбитражного процесса

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. Эти лица участвуют в процессе в случаях, установленных АПК. Они привлекаются для участия в процессе судом. В отличие от лиц, участвующих в деле, лица, содействующие отправлению правосудия, не имеют юридической заинтересованности в исходе дела. Эксперт, переводчик, специалист, помощник судьи и секретарь судебного заседания подлежат отводу, если имеются основания сомневаться в их беспристрастности, в том числе в случаях, названных в п. 2—7 ч. 1 ст. 21 АПК «Отвод судьи». Основанием для отвода эксперта, кроме того, является проведение им ревизии или проверки, послуживших основанием для обращения в арбитражный суд или если их материалы используются при рассмотрении дела.

Экспертом в арбитражном суде является лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, которые предусмотрены АПК. Лицо, которому поручено проведение экспертизы, обязано по вызову арбитражного суда явиться в суд и дать объективное заключение по поставленным вопросам. Эксперт вправе с разрешения арбитражного суда знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных заседаниях, задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям, заявлять ходатайство о предоставлении ему дополнительных материалов. Эксперт вправе отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения. За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Переводчиком является лицо, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судопроизводства, и привлеченное арбитражным судом к участию в арбитражном процессе. 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.

Переводчик обязан по вызову арбитражного суда явиться в суд и полно, правильно, своевременно осуществлять перевод. Переводчик вправе задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода, знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия и делать замечания

по поводу правильности записи перевода. За заведомо неправильный перевод переводчик несет уголовную ответственность, о чем он предупреждается арбитражным судом, и дает подписку.

Изложенные правила участия переводчика в арбитражном процессе распространяются на лицо, владеющее навыками сурдоперевода и привлеченное арбитражным судом к участию в арбитражном процессе.

Эксперт и переводчик имеют право на выплату вознаграждения, возмещение понесенных в связи с вызовом в суд расходов на проезд, наем жилого помещения и выплату суточных.

Свидетелем является лицо, располагающее сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела. Свидетель обязан по вызову арбитражного суда явиться в суд и сообщить арбитражному суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые известны ему лично, а также ответить на вопросы арбитражного суда и лиц, участвующих в деле. За дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку. Свидетель имеет право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, сохранение средней заработной платы по месту работы, а в случае, если свидетель не работает, — на получение денежной компенсации в связи с потерей времени.

Помощник судьи оказывает помощь судье в подготовке и организации судебного процесса, однако он не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия. Помощник судьи может вести протокол судебного заседания и совершать иные процессуальные действия в случаях и в порядке, которые предусмотрены АПК. Он 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 ведет протокол судебного заседания. Он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников арбитражного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания. Секретарь судебного заседания по поручению председательствующего проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании.

4.6. Представительство в арбитражном процессе

К числу участников процесса в арбитражном процессе относится представитель. Институт представительства в арбитражном процессе регулируется гл.6 АПК. Представитель не является лицом, участвующим в деле, так как выступает в процессе не от своего имени, а от имени доверителя — одного из лиц, участвующих в деле. Цель деятельности представителя состоит в обеспечении реализации процессуальных прав и обязанностей представляемого.

Судебное представительство — это правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени

и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у представляемого возникают процессуальные права и обязанности'.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела. Представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством.

В соответствии со ст. 60 АПК представителями не могут быть судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда, однако указанные лица могут выступать в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Если лицо, участвующее в деле, уполномочит на представление его интересов в арбитражном суде лицо, которое не может быть представителем, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле.

В арбитражном процессе граждане и организации вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. Безвестно отсутствующего представляет доверительный управляющий его имуществом.

Если лицо, участвующее в деле, ведет свое дело в арбитражном суде самостоятельно, это не означает, что оно не может иметь представителей. Лицо, участвующее в деле, вправе выступать в судебном заседании наряду со своим представителем.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Согласно п. 12 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» 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.

В арбитражном процессуальном праве различают законное и договорное представительство. **Законное представительство** возникает в случаях и на основаниях, указанных в законе. Права и законные ин-

тересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители: родители, усыновители, опекуны или попечители. Законные представители могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Законное представительство возникает в соответствии с ч. 3 ст. 62 ГК. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в том числе ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в арбитражном суде. Представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело о несостоятельности (банкротстве), согласно ст. 24, 66, 99, 103 и 129 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» является арбитражный управляющий (соответственно временный управляющий, внешний управляющий, конкурсный управляющий).

В соответствии со ст. 71 Кодекса торгового мореплавания РФ капитан морского судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении сделок, необходимых в связи с нуждами судна, груза или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану судна имущества, если на месте нет иных представителей судовладельца или грузовладельца.

Договорное представительство возникает на основании соглашения между представителем и представляемым. Представитель, действующий на основании договора, вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия, за исключением действий, указанных в ч. 2 ст. 62 АПК. Ряд полномочий, связанных с распоряжением предметом спора (полномочия на совершение распорядительных действий), могут быть совершены договорным представителем только в том случае, если эти полномочия специально оговорены в доверенности. Такие полномочия являются специальными полномочиями. **К специальным полномочиям** относятся: право представителя 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. Совершение представителем специальных полномочий, не оформленных должным образом, является основанием для отмены решения арбитражного суда.

Полномочия, которые могут быть совершены договорным представителем без специального указания на то в доверенности, являются **общими полномочиями**.

Арбитражный суд обязан проверить полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей. Документы, подтверждающие

¹ Гражданское процессуальное право : учебник / под ред. М. С. Шакарян. М., 2003. С. 106. Глава 5. Автор главы — М. С. Шакарян.

полномочия на подписание искового заявления должны быть приложены к исковому заявлению.

На основании исследования документов, предъявленных представителями, арбитражный суд решает вопрос о признании их полномочий и допуске их к участию в судебном заседании. Если представитель лица, участвующего в деле, не сумеет подтвердить свои полномочия или представит документы, не соответствующие требованиям, установленным АПК и другими федеральными законами, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле. Об отказе в признании полномочий представителя указывается в протоколе судебного заседания.

Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций, подтверждаются представляемыми ими суду документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами. Действительность полномочий руководителей юридических лиц может также устанавливаться из выписки из Единого государственного реестра юридических лиц. Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия. Полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде подтверждаются доверенностью и удостоверением адвоката. Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде оформляются в доверенности. Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным лицом, уполномоченным на это ее учредительными документами, и скреплена печатью организации.

5.1. Понятие и сущность искового производства

Процесс возникает и развивается по заявлению истца в связи со спором истца и ответчика. Арбитражный суд проверяет обоснованность требования истца и выносит решение о его удовлетворении в части или полностью или об отказе в удовлетворении иска. Требования истца называются **исковыми**, или просто **иском**. Обращение истца к суду с просьбой о защите его нарушенного права или законного интереса, оформляется *исковым заявлением*. В одном исковом заявлении могут быть изложены несколько исков.

Производство, возбужденное на основании искового заявления, называется **исковым производством**. Исковое производство представляет собой деятельность арбитражного суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских правоотношений.

Задачей искового производства является рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных прав и законных интересов путем проверки обоснованности требований истца и вынесения решения по делу.

Сущность искового производства состоит в проверке арбитражным судом наличия или отсутствия правоотношения между истцом и ответчиком или субъективного права истца, ввиду неопределенности, оспаривания или нарушения которого возник спор¹.

5.2. Понятие иска. Элементы иска

Истец обращается к арбитражному суду с просьбой о защите его права или законного интереса, нарушенного ответчиком. Свою просьбу истец формулирует в виде требования, направленного против ответчика. Требование истца о защите нарушенного права или законного интереса, обращенное к арбитражному суду и направленное против ответчика, называется **иском**. В иске выражается судебная форма защиты нарушенного или оспариваемого права, свободы, законного интереса истца.

Со времен Древнего Рима при рассмотрении гражданских дел действует принцип *Resjudicata*, который не позволяет суду повторно разрешать один и тот же иск. Чтобы определять тождество исков, в каждом иске выделяют определенные **элементы**: предмет, основание и содержание.

Предмет иска — указанное истцом субъективное право, о защите которого он просит суд (например, право на получение от ответчика платы за переданные товары, возникающее из договора поставки). Предметом иска может быть также законный интерес (согласно ч. 1 ст. 152 ГКс иском в защиту чести и достоинства умершего гражданина может обратиться заинтересованное лицо) или спорное правоотношение.

¹ Гражданское процессуальное право России. Учебник. / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004. С. 198. Гл. 11. Автор главы — И. М. Пятилетов.

ношение, о признании или преобразовании которого истец просит (например, правоотношение из договора подряда, о расторжении которого просит истец).

От предмета иска следует отличать *материальный объект иска* — объект спорного гражданского правоотношения (денежная сумма, здание, акции, и т.п.). Иногда его называют *предметом спора*. Материальный объект иска не относится к элементам иска, позволяющим определить тождество исков.

Основанием иска являются фактические обстоятельства и нормы права, на которые истец ссылается в обоснование своего требования. В соответствии с п. 4 и 5 ч. 2 ст. 125 АПК истец обязан в исковом заявлении сослаться на законы и иные нормативные правовые акты, а также указать обстоятельства, на которых основаны его исковые требования.

В основание иска включаются не любые фактические обстоятельства, известные истцу в связи с предъявленным требованием, а только те фактические обстоятельства, которые указаны в норме права как условие, при наступлении которого истец может предъявить требования. Например, в соответствии со ст. 619 ГК арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора аренды в случае, когда арендатор пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора. Арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора аренды только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. Таким образом, при предъявлении арендодателем иска о досрочном расторжении договора аренды в основание иска будут входить фактические обстоятельства, указанные в ст. 619 ГК: между истцом и ответчиком заключен договор аренды; арендованное имущество уже передано в пользование арендатору; арендатор допустил существенное нарушение условий договора, например, привел в негодность все предметы обстановки арендованного помещения в нарушение условия договора о бережном отношении к ним и обеспечении их сохранности; истцом было направлено письмо арендодателю с предупреждением о необходимости восстановить всю обстановку арендованного помещения в течение разумного срока (например, в течение 30 дней).

Содержание иска представляет собой тот способ защиты нарушенного или оспариваемого права или законного интереса, о применении которого к ответчику просит истец у суда: взыскать деньги по договору поставки, признать кредитный договор недействительным, расторгнуть договор подряда. Содержание иска всегда лежит на поверхности. Как правило, возбужденное дело именуют по содержанию иска (например, «дело Иванова к Петрову о взыскании суммы займа»).

Содержание иска определяется истцом, исходя из способов защиты, предусмотренных ст. 12 ГК или другими нормами федеральных законов. Это могут быть иски: а) о присуждении ответчика к исполнению определенного действия (уплата конкретной суммы)

или к воздержанию от определенного действия (загрязнение чужого земельного участка); б) о признании существования или отсутствия какого-либо правоотношения, субъективного права или обязанности (права собственности, существовании или отсутствии договорных правоотношений, обязанности уплатить по договору займа); в) о преобразовании правоотношений (о возникновении, об изменении или прекращении правоотношений истца с ответчиком).

Элементы иска взаимосвязаны. Иск является обоснованным и подлежит удовлетворению, если фактические обстоятельства, на которые указывает истец, названы в определенной норме права как юридические факты, при наличии которых право считается нарушенным и возникает возможность применить способ защиты, предусмотренный против такого нарушения законом. Фактические обстоятельства и норма права составляют основание иска, а право, на нарушение которого указывают фактические обстоятельства, является предметом иска. Способ защиты нарушенного права может быть определен в той же норме права, что и основание иска, либо в иной норме права.

Таким образом, **иск** — это *требование* истца к арбитражному суду первой инстанции, направленное против интересов ответчика, о защите нарушенного либо оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса либо об установлении определенности в спорных правоотношениях дозволенным законом способом. Выделение элементов иска имеет вполне определенное практическое значение. Арбитражный суд, проверяя обоснованность иска, устанавливает, действительно ли норма права и фактические обстоятельства основания иска указывают на нарушение права, о защите которого просит истец, и дает ему возможность требовать применения избранного им способа защиты права. Кроме того, основание и предмет иска индивидуализируют иск и позволяют установить тождество иска.

5.3. Тождество иска

По одному иску судом не могут быть вынесены разные решения, потому суд не должен рассматривать иск, по которому ранее уже было вынесено решение. Установить, рассматривался ли ранее иск, с которым истец обращается в суд, позволяет институт тождества исков. **Иски** являются тождественными, если совпадают их *предмет, основание и стороны*. Содержание иска не участвует в определении тождества исков.

Например, в связи с ненадлежащим качеством одного и того же товара покупатель в один арбитражный суд предъявил иск к продавцу о замене недоброкачественного товара доброкачественным, а в другой — иск к тому же продавцу о возврате уплаченной за этот товар цены. Хотя на первый взгляд эти иски различны, не совпадают в них только выбранные покупателем способы защиты, т.е. содержание исков. Таким образом, рассматриваемые иски являются тождественными, поскольку их стороны (один и тот же покупатель, один и тот

же продавец), предмет (нарушенное право покупателя на получение от продавца доброкачественного товара) и основание (передача продавцом покупателю недоброкачественного товара по договору купли-продажи, ст. 503 ГК) совпадают.

Тождество исков влечет различные последствия в зависимости от того, вынесено ли решение суда по тождественному иску или нет. Если 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 (решение, определение арбитражного суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон); суда общей юрисдикции либо компетентного суда иностранного государства либо решение третейского суда, ставшее обязательным для сторон, то арбитражный суд прекращает производство по делу в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК.

Если в производстве этого или другого арбитражного суда, суда общей юрисдикции или третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, согласно п. 1 ч. 1 ст. 148 АПК арбитражный суд оставляет исковое заявление без рассмотрения.

5.4. Изменение предмета и основания иска

В соответствии с ч. 1 ст. 49 АПК 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. Истец вправе изменить или предмет, или основание иска. Одновременное изменение предмета и основания иска не допускается. Право истца на изменение содержания иска или размера взыскиваемой суммы (количества иного имущества) АПК не ограничено.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в своем постановлении от 31.10.1996 № 13 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции» указал, что право истца изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований может быть использовано истцом до принятия решения судом первой инстанции. Это право не может быть использовано при рассмотрении дела в других инстанциях. Однако истец может изменить предмет или основание иска при новом рассмотрении дела в первой инстанции после отмены решения кассационной или надзорной инстанциями и передачи дела на новое рассмотрение суду первой инстанции.

Одновременное изменение предмета и основания иска АПК не допускает. Под увеличением размера исковых требований следует понимать увеличение суммы иска по тому же требованию, которое было заявлено истцом в исковом заявлении. Увеличение размера исковых требований не может быть связано с предъявлением дополнительных исковых требований, которые не были истцом заявлены в

исковом заявлении. Так, например, требование о применении имущественных санкций не может расцениваться как увеличение размера требований по иску о взыскании основной задолженности. Такое требование является самостоятельным.

5.5. Виды исков

По способу защиты, на который указывает содержание иска, выделяют иски о присуждении (*исполнительные*), иски о признании (*установительные*) и иски о преобразовании (*конститутивные*).

Иск о присуждении (исполнительный) представляет собой требование истца обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от какого-либо действия. Иском о присуждении являются иски о взыскании стоимости проданного товара, об обязанности ответчика передать часть построенного здания истцу как одному из участников совместной деятельности по возведению этого здания, о прекращении действий ответчика, препятствующих нормальному пользованию истцом своим земельным участком, и др.

Предметом иска о присуждении является субъективное право истца, нарушенное или оспариваемое ответчиком. Основанием иска о присуждении являются факты, подтверждающие существование нарушенного права истца (например, заключение договора и исполнение истцом своих встречных обязательств по нему или наступление срока исполнения), а также факты, указывающие на неисполнение ответчиком его обязанности (например, запрещение истцу пользоваться дорогой, проходящей через участок ответчика и ведущей к земельному участку истца) или нарушении права либо законного интереса ответчика (причинение истцу морального вреда).

Содержанием иска о присуждении является требование истца к суду об обязанности ответчика совершить определенные действия в пользу истца (взыскать с ответчика стоимость проданного товара, передать истцу имущество и т.п.) или воздержаться от совершения определенных действий (не препятствовать проходу истца к своему офису через территорию ответчика).

Иск о признании (установительный) предъявляется, когда истцу необходимо подтвердить существование права, оспариваемого ответчиком, или правоотношений между истцом и ответчиком (иск о признании договора недействительным, иск о признании права собственности на имущество).

Предметом иска о признании является существование или отсутствие правоотношения между истцом и ответчиком, субъективного права или обязанности (существование права собственности на недвижимость, отсутствие обязанности по договору ввиду его недействительности).

Основанием иска о признании являются факты, в силу которых спорное правоотношение возникло, или не могло возникнуть, или утрачено (например, заключение договора с пороками воли, несоблюдение нотариальной формы договора, прекращение договора исполнением).

Содержанием иска о признании является требование истца к суду о признании существования правоотношения между истцом и ответчиком или субъективного права (обязанности) истца.

Иск о преобразовании (конститутивный) предъявляется, когда истцу необходимо изменить характер правоотношений между ним и ответчиком. Преобразовательный иск может быть направлен на возникновение правоотношений (понуждение к заключению публичного договора), изменение правоотношений (иск о выделе доли в имуществе в натуре), прекращение правоотношений (расторжение договора).

Предметом преобразовательного иска является законный интерес истца в возникновении, прекращении или изменении правоотношений с ответчиком.

Основанием преобразовательного иска являются факты, с которыми связана возможность осуществления права односторонним волеизъявлением породить, изменить или прекратить правоотношения, и факты, с которыми связано возникновение правоотношения, подлежащего изменению или прекращению.

Иски различных видов нередко могут быть соединены в одном исковом заявлении. Например, нередко предъявляется иск о расторжении договора и одновременно иск о взыскании убытков. Вместе с иском о разделе имущества между участниками простого товарищества может быть предъявлен иск о присуждении к передаче этой части имущества. В соответствии со ст. 130 АПК истец вправе соединить в одном заявлении несколько требований, связанных между собой по основаниям возникновения или представленным доказательствам. Арбитражный суд первой инстанции вправе объединить несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же лица, в одно производство для совместного рассмотрения. Кроме того, арбитражный суд вправе выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство, если признает целесообразным раздельное рассмотрение требований.

5.6. Защита ответчика против иска

Существует два основных способа защиты ответчика против предъявленного иска: возражения ответчика и встречный иск. Кроме того, ответчик может просто отрицать иск, не выдвигая возражений против иска и полагаясь на то, что требования истца столь неосновательны, что суд разрешит дело без активного участия ответчика.

Возражениями ответчика являются объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска. *Процессуальные возражения* ответчика направлены против возникновения и продолжения процесса (например, о наличии оснований для прекращения производства по делу либо основания для оставления искового заявления без рассмотрения). *Материальные возражения* направлены против юридического основания иска или фактов основания иска и могут опровергать факты основания иска («заем получил, но возвратил») или обесиливать значение фактов основания

иска. Возражения, обесиливающие факты основания иска, делятся на *правопогашающие*, т.е. указывающие на утрату истцом оспариваемого права (например, в силу истечения срока исковой давности), и *правопрепятствующие*, т.е. указывающие на обстоятельства, в силу которых право истца не возникло (например, заключение договора с пороком воли).

Возражения ответчика на предъявленный иск оформляются отзывом на исковое заявление, который должен быть оформлен в соответствии с требованиями ст. 131 АПК и направлен лицам, участвующим в деле, и арбитражному суду заблаговременно, чтобы обеспечить возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания.

До принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, ответчик вправе предъявить истцу встречный иск для рассмотрения его совместно с первоначальным иском. Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления исков. Как способ защиты интересов ответчика **встречный иск** представляет собой самостоятельное требование ответчика по первоначальному иску, предъявленное к истцу по первоначальному иску в уже возникшем процессе. Согласно ст. 132 АПК встречный иск принимается арбитражным судом в случае, если:

1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования (например, истец предъявил иск о взыскании суммы долга, а ответчик предъявил встречный иск о взыскании стоимости проданных истцу товаров);

2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска (например, арендодатель предъявляет иск о взыскании с арендатора задолженности по арендным платежам, а арендатор предъявляет встречный иск о расторжении арендного договора);

3) между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела (например, истец предъявил иск о признании недействительным договора купли-продажи помещения, а ответчик предъявил встречный иск об изъятии помещения из незаконного владения истца).

6.1. Доказывание в арбитражном процессе

Основной задачей арбитражного суда в судебном разбирательстве является проверка обоснованности требований, предъявляемых истцом ответчику, т.е. установление существования или отсутствия фактических обстоятельств основания иска, которые указываются нормой права как условие материального права истца заявлять предъявленные требования.

Фактическое основание иска формируется утверждениями стороны о существовании тех или иных фактических обстоятельств, на которых основаны требования стороны. Эти утверждения должны быть подтверждены перед арбитражным судом, т.е. сторона должна убедить арбитражный суд в их существовании, в том, что они действительно имели место. Убедить суд можно, только представив доказательства в подтверждение существования фактических обстоятельств, включенных в основание иска.

Деятельность лиц, участвующих в деле, по утверждению фактов, представлению в арбитражный суд сведений, подтверждающих основания их требований и опровергающих основания возражений других лиц, участвующих в деле, собиранию и исследованию таких сведений (доказательств), называется **доказыванием**. Основными субъектами доказывания являются лица, участвующие в деле.

Арбитражный суд осуществляет оценку доказательств, он также наделен ограниченными полномочиями по собиранию доказательств, вследствие этого он является субъектом доказывания. Одно из важнейших полномочий арбитражного суда — установление им пределов доказывания. Обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права. **Предметом доказывания**¹ являются юридические факты, составляющие фактическое основание иска и возражения против него.

Наряду с фактами основания иска в арбитражном процессе стороны сталкиваются с необходимостью доказывания и других фактов. Вся совокупность фактов, требующих доказывания, называется **пределами доказывания**² и включает в себя юридические факты материально-правового характера, составляющие основание иска и включенные в предмет доказывания; доказательственные факты, т.е. факты, подтверждающие факты предмета доказывания (например, факт добросовестного или разумного поведения предпринимателя будет подтверждаться совокупностью фактов совершения им

определенных действий), а также факты, имеющие процессуальное значение (например, факт возбуждения арбитражным судом производства по тождественному иску, что является основанием к оставлению искового заявления без рассмотрения). Кроме того, в пределы доказывания могут быть включены факты, позволяющие применить ситуационную норму. Такие факты не указываются прямо в норме права, составляющей юридическое основание иска, но они приводятся истцом с целью убедить суд в возможности применить ситуационную норму (например, истец доказывает, что он в соответствии с ч. 1 ст. 401 ГК является невиновным, так как при той степени заботливости и осмотристельности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, принял все меры для надлежащего исполнения обязательства, указывая на те действия, которые он совершил во исполнение обязательства, и обосновывая надлежащий уровень своей осмотристельности и заботливости).

В соответствии со ст. 65 АПК каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. В этом состоит общее правило распределения обязанности доказывания — **бремя доказывания**. Для дел из административных и иных публичных правоотношений установлено особое правило распределения бремени доказывания. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующий орган или должностное лицо.

Деятельность участников процесса по доказыванию подчиняется определенным АПК правилам. В соответствии со ст. 66 АПК доказательства представляются лицами, участвующими в деле. 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. При этом арбитражный суд в соответствии с принципом равноправия сторон не может указывать, какое именно дополнительное доказательство следует ему представить.

Истребование доказательств. Арбитражный суд в порядке, определенном арбитражным процессуальным законодательством, обязан оказывать содействие лицам, участвующим в деле, в представлении ими доказательств. Лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства. В ходатайстве согласно ч. 4 ст. 66 АПК должно быть обозначено доказательство, указаны обстоятельства, имеющие значение для дела, которые могут быть установлены этим доказательством, а также указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения. При удовлетворении ходатайства суд истребует соответствующее доказательство от лица, у которого оно находится.

¹ Малышев К. Курс гражданского судопроизводства. Т. I. 2-е изд. СПб., 1876. С. 267; Клейнман А. Ф. Основные вопросы теории доказательств с советском гражданском процессе. М., 1950. С. 33.

² Гражданский процесс / под ред. М. К. Треушникова. М., 2003. С. 252—253.

Лицо, у которого находится истребуемое судом доказательство, обязано направить его непосредственно в арбитражный суд. При необходимости по запросу суда истребуемое доказательство может быть выдано на руки лицу, имеющему соответствующий запрос, для представления в суд.

Если лицо, от которого арбитражный суд истребует доказательство, не имеет возможности его представить вообще или представить в установленный судом срок, оно обязано известить об этом суд с указанием причин непредставления доказательств в 5-дневный срок со дня получения копии определения об истребовании доказательств. В случае неисполнения обязанности представить истребуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо неизвещения суда о невозможности представления доказательства вообще или в установленный срок на лицо, от которого истребуется доказательство, судом налагается судебный штраф в порядке и в размерах, которые установлены в гл. 11 АПК. Наложение судебных штрафов не освобождает лицо, у которого находится истребуемое доказательство, от обязанности его представить в арбитражный суд.

Новым для института доказывания в арбитражном процессе является **раскрытие** доказательств. Целью раскрытия доказательств является обеспечение возможности лицам, участвующим в деле, до начала судебного разбирательства ознакомиться с доказательствами, представляемыми другими лицами, участвующими в деле, получить достаточно времени для подготовки к защите своих прав и законных интересов, что является гарантией права каждого лица, участвующего в деле, на защиту своих прав и законных интересов в судебном разбирательстве.

Раскрытие доказательств включает следующие основные положения: 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 АПК. Лица, участвующие в деле, вправе в судебном заседании ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно. Копии документов, представленных в суд лицом, участвующим в деле, направляются им другим лицам, участвующим в деле, если у них эти документы отсутствуют.

Дополнительные доказательства после раскрытия доказательств могут представляться только в случаях, определенных АПК. Так, при изменении обстоятельств, подлежащих доказыванию в связи с изменением истцом основания или предмета иска и предъявлением ответчиком встречного иска, арбитражный суд вправе установить срок представления дополнительных доказательств.

6.2. Основания освобождения от доказывания

В определенных АПК случаях лица, участвующие в деле, освобождаются от обязанности доказывать обстоятельства, на которые

они ссылаются. В соответствии со ст. 69 и 70 АПК в арбитражном процессе существует три категории обстоятельств, не требующих доказывания.

1. Не нуждаются в доказывании обстоятельства дела, признанные арбитражным судом общеизвестными. **К общеизвестным фактам** относятся факты, известные большинству населения в определенной местности, включая состав суда. Факты признаются общеизвестными по усмотрению арбитражного суда. Общеизвестными факты могут быть в пределах какого-то региона или всей страны либо в масштабах нескольких стран. С течением времени факты могут утрачивать свойство общеизвестности.

2. Не требуют доказывания **преюдициальные обстоятельства**, т.е. обстоятельства, установленные ранее вступившим в силу решением суда, к таким обстоятельствам относятся: 1) обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица; 2) вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу обязательно для арбитражного суда, рассматривающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле; 3) вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом.

Обстоятельства, установленные судом при рассмотрении одного дела, не могут при рассмотрении другого дела оспариваться лицом, которое участвовало в первом деле и против которого эти обстоятельства установлены.

3. Третью категорию фактов, не требующих доказывания, составляют **признанные факты**. Обстоятельства, 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 дела удостоверяется их заявлениями в письменной форме и заносится в протокол судебного заседания. Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств. Факт признания сторонами обстоятельств заносится в протокол судебного заседания и удостоверяется подписями сторон. Признание, изложенное в письменной форме, приобщается к материалам дела. 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 арбитражный суд указывает в протоколе судебного заседания. В таком случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

6.3. Доказательства в арбитражном процессе

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном АПК и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие фактов основания иска и иных фактов, включенных в пределы доказывания. В качестве доказательств согласно ч. 2 ст. 64 АПК допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

Доказательства в арбитражном процессе должны обладать свойствами относимости и допустимости. **Относимость доказательств** представляет собой требование о наличии логической связи между доказательством и доказываемым фактом, включенным в пределы доказывания. Арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу. Документы, содержащие ходатайства о поддержке лиц, участвующих в деле, или оценку их деятельности, иные документы, не имеющие отношения к установлению обстоятельств по рассматриваемому делу, арбитражным судом не принимаются. На отказ в приобщении к материалам дела таких документов суд указывает в протоколе судебного заседания. В соответствии с правилом относимости, представляя доказательства, сторона обязана указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, т.е. включенные в пределы доказывания, подтверждаются ими.

Допустимость доказательств понимается в узком и широком смыслах. Допустимость в узком смысле установлена в ст. 68 АПК: обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами. Это означает, во-первых, что в качестве судебных доказательств должны быть представлены сведения в форме средств доказывания, перечисленных в ч. 2 ст. 64 АПК: письменных или вещественных доказательств, объяснений лиц, участвующих в деле, заключений эксперта, аудио-, видеозаписи, свидетельских показаний, иных материалов или документов. Во-вторых, если законом установлено специальное доказательство для доказывания определенного факта, этот факт не может быть доказан другим доказательством. Так, право собственности на объект недвижимости в соответствии с Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» подтверждается только свидетельством о праве собственности на недвижимое имущество. Кроме того, в некоторых случаях закон запрещает использовать определенное доказательство для доказывания какого-то факта, например ч. 1 ст. 162 АПК не позволяет ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения сделки и ее условий, если не была соблюдена простая письменная форма сделки.

В широком смысле слова допустимость доказательств означает, что судебными доказательствами в арбитражном процессе являются только доказательства, полученные в порядке и форме, установленных арбитражным процессуальным законодательством. Процессуальный порядок получения доказательств обеспечивает достоверность доказательств и как следствие — доверие к судебному решению и судебной власти. В соответствии с ч. 3 ст. 64 АПК не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. В соответствии с этим правилом представленные в письменной форме показания свидетеля не являются судебным доказательством, так как свидетельские показания могут быть получены только путем допроса свидетеля в судебном заседании. В соответствии с правилом допустимости в широком смысле не будет являться судебным доказательством, полученное с нарушением процессуального порядка, например норм арбитражного процессуального права, гарантирующих равноправие сторон.

6.4. Оценка доказательств

Оценка доказательств в арбитражном процессе имеет логическую и правовую сторону. Логическая сторона оценки доказательств подчиняется законам логики и не является предметом изучения науки арбитражного процессуального права.

Правовая сторона оценки доказательств выражается в правилах, предъявляемых законом к этому процессуальному действию. Оценка осуществляется субъектами процессуальных правоотношений. Оценке подлежат только сведения, полученные в предусмотренном законом порядке из средств доказывания, непосредственно воспринятых судом. Цель оценки — установить допустимость, относимость, достоверность и достаточность доказательств. Результаты оценки в соответствии с ч. 4 ст. 67 АПК отражаются в решении суда, в котором приводятся мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими. Оценка осуществляется с соблюдением порядка, установленного законом.

Арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Арбитражный суд оценивает *относимость, допустимость, достоверность* каждого доказательства в отдельности, а также достаточность совокупности доказательств в их взаимосвязи.

Доказательство признается арбитражным судом **достоверным**, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. Часть 6 ст. 67 АПК содержит специальное правило оценки доказательств

в случае возникновения спора о достоверности доказательства при отсутствии заявления о его подложности. Арбитражный суд не может считать доказанным факт, подтверждаемый только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен или не передан в суд оригинал документа, а копии этого документа, представленные лицами, участвующими в деле, не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание первоисточника с помощью других доказательств.

Результаты оценки доказательств суд отражает в судебном акте, содержащем мотивы принятия или отказа в принятии доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений.

Тема 7. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

7.1. Письменные доказательства и иные документы и материалы

Письменными согласно ч. 1 ст. 75 АПК являются доказательства, 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.

Отличительная черта письменного доказательства состоит в том, что сведения, содержащиеся в нем, представляют собой мысли его составителя, закрепленные с помощью специальных знаков¹ (В. И. Коломывцев). М. К. Треушников указывает, что сведения о фактах в письменном виде исходят от лиц, не занимавших еще процессуального положения стороны, третьего лица, эксперта, при этом письменные доказательства, как общее правило, возникают до процесса вне связи с ним². Этот признак отсутствует у протоколов судебных заседаний, протоколов совершения отдельных процессуальных действий и приложений к ним, которые в ч. 2 ст. 75 АПК отнесены к письменным доказательствам.

Часть 3 ст. 75 АПК допускает представление в качестве письменных доказательств документов, полученных посредством факсимильной, электронной или иной связи, а также документов, подписанных ЭЦП или иным аналогом собственноручной подписи, в случаях и порядке, которые установлены федеральным законом, иным нормативным актом или договором. Формулировка «в случаях и порядке, которые установлены федеральным законом, иным нормативным актом или договором» заимствована из п. 2 ст. 160 ГК, которая говорит о возможности использования ЭЦП или иного аналога собственноручной подписи при совершении сделок. Такого ограничения не содержит п. 2 ст. 434 ГК, допускающий возможность заключения договора путем обмена документами посредством факсимильной, электронной и иной связи. Договор может быть заключен путем обмена документами посредством факсимильной или электронной связи без специального разрешения в законе или договоре, но он может быть подписан с помощью ЭЦП или факсимиле только в случаях, установленных законом или договором. Однако документы, представляемые в качестве письменных доказательств в арбитражный суд, необязательно связаны с совершением сделки. Неоправданно предъявление требований, предусмотренных для письменной формы сделок, ко всем документам, представляемым в качестве письменных доказательств.

В АПК нашел отражение взгляд на видео-, аудиозаписи, фото- и кинодокументы как на самостоятельное средство доказывания. Часть

¹ Коломывцев В. И. Письменные доказательства по гражданским делам. М., 1978. С. 10.

² Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 1999. С. 209.

2 ст. 64 АПК указывает в перечне средств доказывания на аудио- и видеозаписи, а также на иные документы и материалы как на самостоятельные средства доказывания. Согласно ст. 89 АПК материалы кино- и фотосъемки, аудио- и видеозаписи относятся к иным документам и материалам. В то же время законодатель не был последователен и логичен, выделив аудио- и видеозаписи, а также материалы фото- и киносъемки в качестве самостоятельных доказательств, при том что электронные документы отнесены к письменным доказательствам. Более того, иные документы и материалы согласно ч. 2 ст. 89 АПК могут содержать сведения, зафиксированные в письменной и иной форме.

АПК указывает на следующие признаки **«иных документов и материалов»** как самостоятельного средства доказывания: во-первых, они содержат сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела; во-вторых, могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме. К ним могут относиться материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном АПК. Названные признаки не позволяют четко отделить «иные документы и материалы» от письменных доказательств. Аргументация взгляда на видео-, аудио-, фото- и кинодокументы как на самостоятельное средство доказывания не выглядит бесспорной. Действительно, видео- и звукозаписи, материалы фото- и киносъемки, так же как и вещественные доказательства, сохраняются на предметах неживой природы. Но и письменные доказательства тоже сохраняются на предметах неживой природы: бумаге, пергаменте, дереве, на современных носителях информации (дискетах, компакт-дисках, перфолентах и т.п.).

Попытка урегулировать порядок исследования **аудио- и видеозаписей** сделана в ч. 2 ст. 162 АПК: 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.

Таким образом, **письменное доказательство** в арбитражном процессе — это сведения об обстоятельствах дела, представляющие собой мысли человека, закрепленные до начала судебного процесса с помощью специальных знаков непосредственно человеком или с применением специальных технических средств на материальном носителе, представленные лицами, участвующими в деле, или иными лицами по запросу суда, и исследуемые арбитражным судом в порядке, установленном АПК и другими федеральными законами.

Письменные доказательства, исполненные в части или полностью на иностранном языке, принимаются арбитражным судом при условии, что они переведены на русский язык и верность такого перевода засвидетельствована нотариусом. Как правило, нотариусы пользуются правом, предоставленным им ст. 81 Основ законодательства о нотариате, и свидетельствуют только подлинность подписи переводчика на переводе. Официальные иностранные документы,

представляемые в суд, кроме того, должны быть легализованы в порядке, установленном Инструкцией о консульской легализации, утвержденной МИДом СССР 6 июля 1984 г. Легализация иностранных официальных документов не требуется в случаях, установленных Конвенцией, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.), а также иными международными договорами с участием Российской Федерации.

Действующее арбитражное процессуальное законодательство не уделяет достаточного внимания вопросам оценки электронных документов, представленных в качестве письменных доказательств. Основные требования, предъявляемые к электронным документам, представляемым в качестве доказательств в арбитражном процессе, содержатся в ранее упоминавшихся инструктивных указаниях Госарбитража СССР от 29.06.1979 № И-1-4 «Об использовании в качестве доказательств по арбитражным делам документов, подготовленных с помощью электронно-вычислительной техники». Названные документы должны содержать сведения о вычислительном центре, их изготовившем, и дате изготовления. Требование указывать вычислительный центр, изготовивший такой документ, в свете современной технической оснащенности большинства субъектов делового оборота, подлежит расширительному толкованию как требования об указании наименования изготовившего электронный документ лица (организации).

Электронные документы, представляемые ранее в органы государственного арбитража, а ныне — в арбитражный суд в качестве доказательств по делу, должны быть в таком виде, который позволял бы уяснить их содержание. Под видом, который позволял бы уяснить содержание таких документов, подразумеваются требования, обычно предъявляемые ко всем письменным доказательствам: а) они должны быть изложены на языке судопроизводства; в соответствии с ч. 1 ст. 8 АПК судопроизводство ведется на русском языке; б) содержащиеся в них сведения должны быть упорядочены удобным для восприятия образом (если это таблицы, столбцы и т.п.). К тому же в соответствии с п. 9 инструктивных указаний Госарбитража СССР от 29.06.1979 № И-1-4 данные, содержащиеся на техническом носителе (перфокарте, магнитной ленте, дискете и т.п.), могут быть использованы в качестве доказательств по делу только при условии, что они преобразованы в форму, пригодную для обычного восприятия и хранения в деле. Фактически это означает, что такие данные должны быть представлены на бумажном носителе, что всегда является копией письменного доказательства и в то же время не всегда позволяет провести оценку доказательства в полном объеме. Отвечающий современным условиям электронного документооборота подход к определению подлинника электронного документа закреплен в ст. 9 Типового закона об электронной торговле ЮНСИТРАЛ, который рекомендован Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН А/51/628 от 30.01.1997 (www.uncitral.org). Согласно этому Типовому закону запрещается при любых процессуальных действиях применять положения норм доказательственного права таким образом, чтобы отрицать допустимость электронного документа

в качестве доказательства на том основании, что оно не представлено в его подлинной форме. В то же время ст. 8 указанного Типового закона предлагает следующие критерии подлинности информации, содержащейся в электронном документе: «Если законодательство требует, чтобы информация представлялась или сохранялась в ее подлинной форме, это требование считается выполненным с помощью *сообщения данных*, если (а) имеются надежные доказательства целостности информации с момента, когда она была впервые подготовлена в ее окончательной форме в виде сообщения данных или в каком-либо ином виде, и (б) при необходимости предъявления информации эта информация может быть продемонстрирована лицу, которому она должна быть предъявлена...»

Хотя АПК ничего не говорит об этом, аудио- и видеозаписи, кино- и фотодокументы, так же как и другие письменные доказательства, должны обладать реквизитами, позволяющими их идентифицировать, установить, кем и когда была сделана запись, т.е. оценить их достоверность и относимость. Кроме того, порядок исследования доказательств, воспроизведение которых требует использования технических средств, должен обеспечивать возможность их восприятия арбитражным судом и лицами, участвующими в деле, а также реализацию их права на участие в исследовании доказательств.

Классификация письменных документов. Письменные документы по способу формирования делятся на *подлинные и копии*. В соответствии с ч. 8 ст. 75 АПК письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Обстоятельства дела подтверждаются подлинными документами, когда это установлено федеральным законом или иным нормативным правовым актом, а также в других случаях по требованию арбитражного суда. Как следует из ч. 8 ст. 75 АПК, представление копии документа вместо оригинала не дает арбитражному суду права отказать в принятии копии в качестве письменного доказательства.

По форме письменные доказательства традиционно делятся на совершенные в простой письменной и в квалифицированной письменной форме. Поддокументами *простой письменной формы* понимаются такие доказательства, которые, кроме изложения соответствующих сведений в письменном виде, не содержат никакого последующего удостоверения или регистрации. Содержание документов квалифицированной письменной формы включает изложение определенных обстоятельств; установленные соответствующими нормативными актами реквизиты документа, а также реквизиты последующего удостоверения сделки или иного акта, выраженного в документе, нотариусом либо путем государственной регистрации, совершенной в установленном законом порядке (В. И. Коломыцев)¹.

Документы, составленные в *квалифицированной письменной форме*, обладают более высокой степенью достоверности. Например, в соответствии со ст. 42, 43, 54 Основ законодательства о нотариате

те нотариус, удостоверяя договор, должен установить личность обратившегося за совершением нотариального действия и проверить дееспособность гражданина и правоспособность юридических лиц, участвующих в сделке, а также проверить соответствие действительной воли лиц, участвующих в сделке, содержанию сделки. Нотариус также проверяет, соответствует ли содержание сделки закону, а в случае несоответствия отказывает в совершении нотариального действия на основании ч. 1 ст. 48 Основ законодательства о нотариате. Следует отметить, что документы, на которых нотариусом удостоверена только подпись лица, их составившего, обладают более высокой степенью достоверности относительно одного из фактов: 1) документ был составлен в момент, зафиксированный нотариусом; 2) документ был составлен лицом, чья подпись заверена нотариусом; 3) документ был составлен в том виде, в котором его подписало лицо, чью подпись удостоверил нотариус (морской протест). В таких случаях следует говорить о том, что *часть* документа обладает квалифицированной письменной формой.

7.2. Вещественные доказательства

Понятие **вещественного доказательства** содержится в ст. 76 АПК. Вещественными доказательствами являются предметы, которые своим внешним видом, внутренними свойствами, местом нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Вещественные доказательства могут удостоверить факты, подлежащие установлению судом, следующим образом:

1) своим внешним видом (например, при доказывании факта поставки товара несогласованного сторонами договора цвета доказательством может служить цвет в действительности поставленного товара, т.е. его внешний вид);

2) внутренними свойствами (доказательством поставки некачественного товара может служить товар, не обладающий согласованными свойствами; в таких случаях, возможно, для определения действительных внутренних свойств товара потребуется проведение судебной экспертизы);

3) местом нахождения (например, одним из доказательств того, что покупатель знал о свойствах покупаемого товара, может служить тот факт, что образцы приобретенного товара, находятся у покупателя);

4) своим наличием (утверждение подрядчика об исполнении им своих обязательств по изготовлению определенного предмета может подтверждаться наличием у него этого предмета).

Статья 77 АПК устанавливает, что вещественные доказательства хранятся по месту их нахождения. В арбитражном суде вещественные доказательства могут храниться, если суд признает это необходимым.

Вещественные доказательства, хранящиеся вне суда, должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости — сняты на фото- или видеопленку. Часть 4 ст. 76 АПК устанавливает, что арбитражный суд и хранитель обязаны принять меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

¹ Коломыцев В. И. Письменные доказательства по гражданским делам. М., 1978. С. 23.

Способом исследования вещественных доказательств является осмотр. Осмотр проводится в судебном заседании, если вещественные доказательства приобщены к материалам дела и хранятся в арбитражном суде. Арбитражный суд может провести осмотр вещественных доказательств, которые хранятся вне суда, по месту их нахождения в соответствии со ст. 78 АПК. Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, по ходатайству заинтересованного в нем лица, участвующего в деле, немедленно осматриваются и исследуются арбитражным судом в месте их нахождения в соответствии с правилами, установленными ст. 78 и 79 АПК. Лица, участвующие в деле, извещаются о месте и времени осмотра и исследования. Неявка лиц, участвующих в деле, не является препятствием для проведения осмотра и исследования вещественных доказательств. АПК позволяет в случае необходимости для участия в осмотре и исследовании вещественных доказательств вызвать свидетелей и экспертов. Результаты осмотра фиксируются в протоколе. Заметим: устанавливая, что при осмотре может осуществляться фотографирование, аудио- и видеозапись, АПК в то же время ничего не говорит о том, кем осуществляются подобные действия. Фигура специалиста, в отличие от ГПК, в АПК не предусмотрена, однако судья не обязательно обладает необходимыми техническими навыками для производства таких действий.

Правила распоряжения вещественными доказательствами, находящимися в арбитражном суде, установлены в ст. 80 АПК. По всем вопросам распоряжения вещественными доказательствами арбитражный суд выносит определения. После осмотра и исследования вещественных доказательств они 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 судебного акта в законную силу. Вещественные доказательства, которые не могут находиться во владении отдельных лиц, передаются соответствующим организациям.

В некоторых случаях документ может использоваться в арбитражном процессе не как письменное доказательство, а как вещественное доказательство. В качестве критерия, с помощью которого можно было бы отделить документ как письменное доказательство от документа как вещественного доказательства, можно рассматривать *вид извлекаемой из предмета информации, которая будет использоваться в целях доказывания обстоятельств дела*. Если при доказывании используется информация о мысли (ощущениях) автора, извлекаемая из специальных знаков, закрепленных на предмете, то документ представляет собой письменное доказательство. Если же при доказывании используется информация, извлекаемая из свойств физического предмета, его внешнего вида, места нахождения или иных его признаков, то документ представляет собой вещественное доказательство.

7.3. Заключение эксперта

Среди видов судебных доказательств, используемых в арбитражном процессе, ст. 64 АПК называет заключение эксперта. Для разъяс-

нения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле, назначает экспертизу. В случае если назначение экспертизы предписано законом или предусмотрено договором либо необходимо для проверки заявления о фальсификации представленного доказательства либо если необходимо проведение дополнительной или повторной экспертизы, арбитражный суд может назначить экспертизу по своей инициативе.

Экспертиза (*судебная и несудебная*) представляет собой исследование обособленного объекта, проводимое сведущим лицом (экспертом), основанное на специальных знаниях, с применением особых методов, с целью получить новое знание об объекте¹. При этом экспертиза является судебной только в том случае, когда она назначена в соответствии с правилами АПК. Заключение эксперта, полученное без соблюдения требований ст. 82—87 АПК, не может быть использовано как самостоятельное судебное доказательство в смысле ст. 86 АПК, а лишь как письменное доказательство.

Судебная экспертиза проводится специальным *субъектом* — экспертом, назначенным определением арбитражного суда. Результаты судебной экспертизы закрепляются в заключении эксперта, оформленном в соответствии с требованиями ст. 86 АПК. В соответствии с ч. 2 ст. 64 АПК **заключение эксперта** представляет собой сведения, содержащиеся в выводах эксперта, назначенного арбитражным судом, сделанных в ходе исследования, проведенного с соблюдением процессуальных правил по вопросам, поставленным арбитражным судом. Таким образом, **судебной экспертизой** в арбитражном процессе является назначенное арбитражным судом, проводимое с применением специальных знаний и соблюдением правил АПК исследование определенного объекта с целью получить новое знание об этом объекте, зафиксированное в заключении эксперта.

Требования к *процессуальной форме судебной экспертизы* отражены в правилах АПК о порядке назначения, проведения, оформления результатов экспертизы. Круг и содержание вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза, определяются арбитражным судом. Лица, участвующие в деле, вправе представить в арбитражный суд вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы. Отклонение вопросов, представленных лицами, участвующими в деле, суд обязан мотивировать. Лица, участвующие в деле, вправе ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении заявлять отвод эксперту; ходатайствовать о внесении в определение о назначении экспертизы дополнительных вопросов, поставленных перед экспертом; давать объяснения эксперту; знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности

¹ Сахнова Т. В. Судебная экспертиза. М., 1999. С. 23.

² Сахнова Т. В. Судебная экспертиза. М., 1999. С. 28.

дать заключение; ходатайствовать о проведении дополнительной или повторной экспертизы. В определении о назначении экспертизы указываются: основания для назначения экспертизы; фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть проведена экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы и документы, представляемые в распоряжение эксперта; срок, в течение которого должна быть проведена экспертиза и должно быть представлено заключение в суд. В определении также указывается на предупреждение эксперта об уголовной ответственности за задачу заведомо ложного заключения.

Экспертиза проводится государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно-экспертного учреждения и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Проведение экспертизы может быть поручено нескольким экспертам. Лица, участвующие в деле, могут присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие способно помешать нормальной работе экспертов, но не вправе вмешиваться в ход исследований. При составлении экспертом заключения и на стадии совещания экспертов и формулирования выводов, если судебная экспертиза проводится комиссией экспертов, присутствие участников арбитражного процесса не допускается.

На основании проведенных исследований и с учетом их результатов эксперт от своего имени или комиссия экспертов дает заключение в письменной форме и подписывает его. 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. По ходатайству лица, участвующего в деле, или по инициативе арбитражного суда эксперт может быть вызван в судебное заседание. Эксперт после оглашения его заключения вправе дать необходимые пояснения о своем заключении, а также обязан ответить на вопросы лиц, участвующих в деле, и суда. Ответы эксперта на вопросы заносятся в протокол судебного заседания.

В арбитражном процессе различают комиссионную экспертизу, комплексную, а также повторную и дополнительную. **Комиссионная экспертиза** проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности в случае, когда необходимо произвести сложное исследование, требующее обширных и глубоких специальных познаний в одной области. В случае если по результатам проведенных исследований мнения экспертов по поставленным вопросам совпадают, экспертами составляется единое заключение. В случае возникновения разногласий каждый из экспертов, участвовавших в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласия экспертов.

Комплексная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами разных специальностей в случае, когда для проведения ис-

следования требуются специальные познания в разных областях. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Каждый эксперт, участвовавший в проведении комплексной экспертизы, подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет за нее ответственность. Общий вывод делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании данного вывода.

При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела может быть назначена **дополнительная экспертиза**, проведение которой поручается тому же или другому эксперту. В случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличии противоречий в выводах эксперта или комиссии экспертов по тем же вопросам может быть назначена **повторная экспертиза**, проведение которой поручается другому эксперту или другой комиссии экспертов.

7.4. Свидетельские показания

В соответствии со ст. 56 АПК **свидетелем** является лицо, располагающее сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела. Однако свидетелем может быть не любое лицо. Так, не может быть свидетелем лицо, обладающее материально-правовым или процессуальным интересом в данном деле, т.е. лицо, участвующее в деле, в том числе прокурор, а также эксперт, переводчик, секретарь судебного заседания или помощник судьи.

АПК вводит еще один признак свидетельских показаний. Часть 3 ст. 56 АПК устанавливает обязанность свидетеля сообщить арбитражному суду сведения по существу дела, которые известны ему *лично*. Это не означает, что свидетельские показания может давать только очевидец обстоятельств. В российском процессуальном праве запрета на использование свидетельских показаний, даваемых с чужих слов, не существует.

Правило о том, что свидетель сообщает известные ему личностные сведения, следует соотносить с положением ч. 4 ст. 88 АПК о том, что не являются доказательствами сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. Известными лично свидетелю сведениями являются сведения, источник которых ему известен. В этом случае показания свидетеля можно считать достоверными. Если свидетелю не известен источник сведений, то он не обладает информацией об обстоятельствах дела в достаточном объеме, для того чтобы сообщаемые им сведения считались достоверными и были приняты судом в качестве доказательств. Правило, закрепленное в ч. 4 ст. 88 АПК, запрещает использовать в качестве доказательств четко определенную категорию сведений, сообщаемых свидетелем, оставляя арбитражному суду по собственному усмотрению решать вопрос о достоверности показаний свидетеля, хотя и полученных с чужих слов, но из известного свидетелю источника.

В АПК содержатся нормы, устанавливающие последовательность процессуальных действий, направленных на вызов свидетеля и получение свидетельских показаний в судебном заседании. Свидетель согласно ч. 1 ст. 88 АПК вызывается арбитражным судом по ходатайству лица, участвующего «деле. АПК предусмотрел возможность вызова свидетелей по инициативе арбитражного суда только в одном случае: если вызываемое в качестве свидетеля лицо участвовало в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство.

Свидетель сообщает известные ему сведения устно. По просьбе арбитражного суда свидетель может изложить показания в письменной форме. Статья 162 АПК требует, чтобы оглашались изложенные в письменной форме показания свидетелей наряду с письменными объяснениями лиц, участвующих в деле, и заключениями экспертов. Лица, участвующие в деле, вправе задавать вопросы свидетелю. При этом первым задает вопросы лицо, вызвавшее свидетеля.

Под свидетельским иммунитетом в широком смысле понимается совокупность правил о безусловном или ограниченном освобождении некоторых групп граждан от обязанности давать показания, а в узком смысле — право свидетеля в исключительных случаях на освобождение от обязанности давать показания¹.

Часть 1 ст. 56 АПК устанавливает обязанность лица, вызванного в качестве свидетеля, явиться в суд и сообщить сведения об обстоятельствах дела. Однако некоторые категории лиц освобождены от обязанности давать свидетельские показания и соответственно от уголовной ответственности за отказ от дачи свидетельских показаний. В арбитражном процессе можно выделить две группы лиц, освобожденных от обязанности давать свидетельские показания: 1) лица, которые не могут быть допрошены в качестве свидетелей; 2) лица, которые могут быть допрошены в качестве свидетелей, если они не воспользовались своим правом отказаться от дачи свидетельских показаний. К лицам, которые не могут быть допрошены в качестве свидетелей, относятся:

1) судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия (например, арбитражные заседатели), — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела (ч. 5 ст. 56 АПК);

2) представители по гражданскому и иному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей (ч. 5 ст. 56 АПК). В данном случае под представителями организаций, являющимися лицами, участвующими в деле, подразумеваются представители с точки зрения процессуального права, т.е. уполномоченные такими организациями представлять их интересы в суде по рассматриваемому делу. Это могут быть представители организации, как действующие на основании дове-

ренности, так и в силу, например, устава организации действующие от ее имени без доверенности;

3) лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания;

4) адвокаты — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с обращением к ним за юридической помощью (ч. 2 ст. 7 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»);

5) третейский судья — о сведениях, которые стали ему известны в ходе третейского разбирательства (ч. 2 ст. 22 Федерального закона от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»).

Правом отказаться от дачи свидетельских показаний по определенному кругу вопросов обладают следующие категории лиц:

а) любое лицо вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников (ч. 1 ст. 51 Конституции, ч. 6 ст. 56 АПК). Статьями 1142—1145 ГК определяются родственники, наследующие по закону в порядке первой—пятой степени родства: дети, супруг, родители, дедушки и бабушки, полнородные и неполнородные сестры и братья, дяди и тети, внуки, племянники, прадедушки и прабабушки, дети родных племянников и племянниц, родные сестры и братья дедушек и бабушек, дети двоюродных дедушек и бабушек, дети двоюродных внуков и внучек, дети двоюродных братьев и сестер, а также пасынки, падчерицы, отчим и мачеха. Представляется, что перечень родственников, закрепленный в ст. 1142—1145 ГК, соответствует российским традициям и может быть использован при применении ч. 6 ст. 56 АПК;

б) священнослужитель не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, которые стали известны ему из исповеди (ч. 7 ст. 3 Федерального закона от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях»);

в) член Совета Федерации и депутат Государственной Думы Федерального Собрания РФ — об обстоятельствах, ставших им известными в связи с осуществлением ими своих полномочий (ст. 21 Федерального закона от 08.05.1994 № 3-ФЗ «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

Не подлежат допросу в качестве свидетеля согласно ч. 5 ст. 56 АПК лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно воспринимать факты и давать о них показания.

7.5. Объяснения лиц, участвующих в деле

В юридической литературе установилось общепризнанное мнение, что не все сведения, содержащиеся в объяснениях сторон, имеют доказательственное значение и могут быть использованы в качестве средств доказывания. В объяснениях сторон могут быть выделены: 1) сообщения о фактах, т.е. доказательства; 2) волеизъявления; 3) суждения о юридической квалификации правоотношений; 4) мотивы, аргументы, с помощью которых каждая сторона освещает фактические обстоятельства в выгодном для себя аспекте; 5) выраже-

¹ Агаев Ф. А., Галузо В. Н. Иммунитеты в российском уголовном процессе. М., 1998. С. 95-99.

ние эмоций, настроений. Средствами доказывания являются только объяснения сторон в части, содержащей сведения о фактических обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения дела, применения нормы материального права¹.

Часть 4 ст. 162 АПК предоставляет лицу, участвующему в деле, право дать объяснения по представленным им доказательствам и доказательствам, истребованным судом по его ходатайству. Однако отличие лиц, участвующих в деле, от иных участников арбитражного процесса состоит в том, что они являются лицами, имеющими юридическую заинтересованность в исходе дела, и давать объяснения — это их право, а не обязанность.

Согласно ст. 164 АПК во время судебных прений лица, участвующие в деле, обосновывают свою позицию по делу. Допускаются как письменные, так и устные объяснения лиц, участвующих в деле. Письменные объяснения содержатся в исковом заявлении, могут содержаться в отзыве на исковое заявление, ходатайствах и других документах, составленных лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в суде. Объяснения в устной форме могут иметь место, если стороны принимают участие в судебном заседании. Более того, в соответствии с ч. 1 ст. 81 АПК лицо, участвующее в деле, может изложить свои объяснения в письменном виде по предложению арбитражного суда. Статья 81 АПК содержит требование о заслушивании объяснений, представленных в письменной форме.

Арбитражный суд должен оценивать объяснения лиц, участвующих в деле, с учетом особенностей порядка их получения. В частности, порядок получения этого вида доказательств не включает процессуальные гарантии их достоверности: лица, участвующие в деле, не несут ответственности за отказ от дачи объяснений или за дачу заведомо ложных объяснений. Соответственно они не предупреждаются об ответственности за отказ или дачу заведомо ложных объяснений. При отсутствии других доказательств сделать вывод о достоверности объяснений каждой из сторон практически невозможно. В науке гражданского процессуального права были установлены два основных правила оценки объяснений лиц, участвующих в деле, которые в полной мере применимы в арбитражном процессе: 1) объяснения сторон имеют доказательственное значение; 2) судебное решение нельзя считать обоснованным, если оно вынесено со ссылкой только на объяснения сторон, которые тщательно не проанализированы и не сопоставлены с другими доказательствами по делу².

Тема 8. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

8.1. Предъявление искового заявления

Производство по арбитражному делу инициируется истцом. В соответствии со ст. 4 АПК заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК. Суд не может возбудить производство по делу по собственной инициативе. Согласно принципу диспозитивности производство по арбитражному делу может возникнуть только на основании обращения истца к суду. В случаях, предусмотренных ст. 52 и 53 АПК, в арбитражный суд вправе обратиться соответственно прокурор и государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы.

Обращение в арбитражный суд первой инстанции осуществляется в форме *искового заявления* — по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений; *заявления* — по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства, при обращении о пересмотре судебных актов в порядке надзора и в иных случаях, предусмотренных АПК.

Обращение истца к арбитражному суду, в котором излагается требование о защите прав и законных интересов истца по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений, называется **исковым заявлением**. Исковое заявление предъявляется в письменной форме и должно быть подписано истцом или его представителем. Предъявляя исковое заявление в арбитражный суд, истец выражает свою волю начать судебное производство в защиту своих нарушенных прав и законных интересов.

Исковое заявление может быть подано в канцелярию суда или направлено по почте. В некоторые арбитражные суды субъектов РФ можно направлять иски по электронной почте. Арбитражный судья, получив исковое заявление, обязан рассмотреть вопрос о принятии искового заявления и вынести соответствующее определение. Арбитражный суд не может уклониться или отказать принять исковое заявление к производству, кроме случаев, закрытый перечень которых установлен АПК и не может быть изменен по усмотрению арбитражного судьи.

Предъявление искового заявления является частью судебной процедуры и строго формализовано нормами арбитражного процессуального права. Для того чтобы исковое заявление повлекло действия суда по возбуждению производства по делу, истцом должны быть соблюдены установленные в ст. 125 и 126 АПК требования к форме и содержанию искового заявления. Кроме того, исковое заявление должно быть подано с соблюдением правил подведомственности и подсудности, дееспособным лицом, обладающим правом на предъявление иска.

¹ Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 1999. С. 175.

² Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 193—194; Курылев С. В. Объяснения сторон как доказательство в советском гражданском процессе. М., 1956. С. 80.

8.2. Требования к форме и содержанию искового заявления

Требования к форме и содержанию искового заявления установлены в ст. 125 и 126 АПК. В исковом заявлении должны быть указаны наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление; наименование иста, 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; наименование ответчика, его место нахождения или место жительства. Истец должен изложить в исковом заявлении, в чем заключается нарушение либо угроза нарушения его прав или законных интересов, т.е. предмет предъявленного иска, а также его требования о защите нарушенных прав или законных интересов определенным способом, т.е. содержание иска. При предъявлении иска к нескольким ответчикам указываются требования к каждому из них. Истец обязан указать обстоятельства, нормы права, на которых он основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. Если иск подлежит оценке, указывается цена иска, а также приводится расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы. В случаях, когда претензионный или досудебный порядок рассмотрения спора предусмотрен федеральным законом или договором, в исковом заявлении сообщаются сведения о соблюдении истцом такого порядка. Кроме того, истец должен указать, были ли применены судом меры по обеспечению имущественных интересов истца до предъявления иска, и перечень прилагаемых к заявлению документов. Истец вправе в исковом заявлении сообщить номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, если они имеют значение для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела, а также изложить ходатайства к арбитражному суду.

Копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, истец должен направить другим лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении или вручить их под расписку в получении. 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, прилагаются к исковому заявлению.

Среди приложений к исковому заявлению должен быть также документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины. Если у истца недостаточно средств для уплаты государственной пошлины, он должен приложить к исковому заявлению ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки или об уменьшении размера государственной пошлины.

К исковому заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие процессуальную дееспособность истца: копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя и доверенность или

иные документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего исковое заявление. Письменные доказательства, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, также прилагаются к исковому заявлению. Копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска, документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором, проект договора, требование о понуждении заключить который предъявлено, прилагаются, если предъявление искового заявления сопровождается соответствующими обстоятельствами.

Вопрос о принятии искового заявления разрешается арбитражным судьей единолично. При этом судья проверяет подведомственность и подсудность дела, соответствие формы и содержания искового заявления процессуальным правилам, соответствие перечня приложений к исковому заявлению требованиям АПК, правильность исчисления и оплату государственной пошлины, связанность требований, предъявленных к разным ответчикам в одном исковом заявлении. Если все названные требования к форме, содержанию и порядку предъявления искового заявления соблюдены, арбитражный судья обязан его принять и возбудить производство по делу.

Производство по арбитражному судному делу — это совокупность процессуальных действий участников арбитражного процесса, выполняемых в определенной законом последовательности с целью рассмотрения арбитражного дела по существу и получения решения арбитражного суда или иного судебного акта, завершающего производство по делу. В соответствии с ч. 1 ст. 127 АПК вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд.

Если исковое заявление подано с соблюдением требований к его форме и содержанию, арбитражный суд выносит определение о принятии искового заявления, которым возбуждается производство по делу. Если арбитражный судья при рассмотрении предъявленного искового заявления установит, что исковое заявление подано с нарушением требований, установленных ст. 125 и 126 АПК, он выносит определение об оставлении заявления без движения. Согласно ст. 128 АПК в таком определении 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. Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в своем постановлении от 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» обратил внимание, что при определении продолжительности такого срока должно учитываться время, необходимое для устранения упомянутых обстоятельств, а также время на доставку почтовой корреспонденции.

Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установ-

ленный в определении арбитражного суда, исковое заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда. Такое положение АПК позволяет избежать истечения срока исковой давности в случае, когда исковое заявление подано с нарушением каких-либо требований к его содержанию или форме.

Если нарушения не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд возвратит исковое заявление и прилагемые к нему документы в порядке, предусмотренном ст. 129 АПК. Исковое заявление также может быть возвращено, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления арбитражный суд установит, что дело неподсудно данному арбитражному суду. При этом неподведомственность дела арбитражному суду не является основанием для возвращения искового заявления. Исковое заявление, поданное с нарушением правил подведомственности, должно быть принято. После возбуждения по нему производства вопрос о подведомственности дела будет разрешен, и либо дело будет рассмотрено по существу с вынесением решения арбитражного суда, либо производство по делу будет прекращено.

Основанием для возвращения искового заявления, кроме названных, является соединение в одном исковом заявлении нескольких требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой. В таком случае исковые требования к разным ответчикам должны быть оформлены отдельными исковыми заявлениями, которые предъявляются в арбитражный суд в соответствии с правилами о подсудности.

Если до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления или отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера арбитражный суд также возвращает исковое заявление.

О возвращении искового заявления арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета. 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.

Если исковое заявление было возвращено, после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения, истец вправе повторно обратиться с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке.

8.3. Судебные расходы

Согласно ст. 101 АПК **судебные расходы** в арбитражном процессе состоят из государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела арбитражным судом. **Государственной пошли-**

ной называется сбор, взимаемый в доход государства за рассмотрение дела арбитражным судом. Государственной пошлиной оплачиваются исковые заявления, иные заявления и жалобы. Не оплачиваются государственной пошлиной ходатайства, жалобы на определения арбитражного суда, которыми не завершается производство по делу, а также заявление о пересмотре дела в порядке надзора. Плательщиками государственной пошлины являются граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства и юридические лица, обращающиеся в арбитражный суд. Ставки и основания уплаты государственной пошлины, порядок ее уплаты, льготы по уплате государственной пошлины установлены гл. 25.3 НК. Государственная пошлина взимается по искам имущественного характера пропорционально *цене иска*. По остальным искам и обращениям к суду государственная пошлина взимается в твердой сумме.

Ценой иска является стоимость взыскиваемых денежных средств или имущества, подлежащего оценке. Согласно ст. 103 АПК цена иска определяется: по искам о взыскании денежных средств — исходя из взыскиваемой суммы; по искам о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, — исходя из оспариваемой денежной суммы; по искам об истребовании имущества — исходя из стоимости истребуемого имущества; по искам об истребовании земельного участка — исходя из стоимости земельного участка. Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется суммой всех требований. В цену иска включаются указанные в исковом заявлении суммы неустойки (штрафов, пеней) и проценты.

Если заявлен иск о признании права, в том числе права собственности, права пользования, права владения, права распоряжения, то государственная пошлина уплачивается в размерах, установленных для исков неимущественного характера. Государственная пошлина для исков неимущественного характера установлена в твердой сумме. Так, при подаче искового заявления по спорам, возникающим при заключении, изменении или расторжении договоров, а также по спорам о признании сделок недействительными государственная пошлина оплачивается по ставке 2 тыс. руб.

При подаче исковых заявлений, содержащих требования как имущественного, так и неимущественного характера, одновременно уплачиваются государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера, и государственная пошлина, установленная для исковых заявлений неимущественного характера. Цена иска исчисляется соответственно истцом или заявителем и указывается в исковом заявлении, к которому должен быть приложен расчет взыскиваемой суммы. Если истец неверно указал цену иска, то определит ее арбитражный суд и предложит истцу доплатить государственную пошлину. Если в исковом заявлении содержатся исковые требования как имущественного, так и неимущественного характера, то госпошлина исчисляется отдельно по каждому из таких

требований и уплачивается суммарно единым платежным документом.

Государственная пошлина уплачивается до подачи искового заявления, документ, подтверждающий ее оплату, прилагается к исковому заявлению. Государственная пошлина уплачивается в наличной или безналичной форме. Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении. Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается либо квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком, либо квитанцией, выдаваемой плательщику должностным лицом или кассой органа, которым производилась оплата.

Платежные поручения или квитанции об уплате государственной пошлины представляются в арбитражный суд только с подлинной отметкой банка. Госпошлина уплачивается, как правило, самим истцом (заявителем). Оплата госпошлины совершается в рублях. Если исковое заявление подается иностранным лицом, не имеющим расчетного счета в рублях, то госпошлину может оплатить его представитель. Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в своем постановлении от 20.03.1998 № 6 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами законодательства Российской Федерации о государственной пошлине» разъяснил, что уплата государственной пошлины за истца (заявителя) иным лицом должна рассматриваться как выполнение требования об оплате госпошлины за рассмотрение дела истца (заявителя), и это обстоятельство не является основанием для возвращения искового заявления (заявления, жалобы) по мотиву уплаты государственной пошлины ненадлежащим лицом.

В соответствии сост. 128 и 129 АПК неуплата госпошлины влечет оставление искового заявления без движения, а если в установленный судом срок этот недостаток не будет исправлен, то возвращение искового заявления.

При увеличении размера исковых требований государственная пошлина уплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска. К заявлению об увеличении размера исковых требований прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере. При непредставлении такого документа заявление об увеличении размера исковых требований возвращается по правилам ст. 129 АПК. При уменьшении цены иска уплаченная государственная пошлина не возвращается.

Отсутствие денежных средств у истца или заявителя не является препятствием для обращения в арбитражный суд за защитой нарушенных прав и законных интересов. В таком случае истец одновременно с иском вправе подать *ходатайство об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины*, приложив к нему справку из налоговых органов об имеющихся у него банковских счетах и справки из банков об отсутствии денежных средств на этих счетах. Арбитражный суд, исходя из имущественного положения лица, участвующего в деле, по его ходатайству вправе уменьшить размер государственной пошлины.

Особенности предоставления отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины установлены в ст. 333.41 НК. Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины предоставляется на срок до шести месяцев. На сумму государственной пошлины, в отношении которой предоставлена отсрочка или рассрочка, проценты не начисляются в течение всего срока, на который предоставлена отсрочка или рассрочка. *Льготы по уплате государственной пошлины* при обращении в арбитражные суды указаны в ст. 333.37 НК. От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, освобождаются прокуроры, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в арбитражные суды в защиту государственных и (или) общественных интересов, а также истцы по искам, связанным с нарушением прав и законных интересов ребенка.

Общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков, а также истцы — инвалиды I и II группы освобождаются от уплаты государственной пошлины, если цена иска не превышает 1 млн руб. В случае если цена иска превышает 1 млн руб., указанные плательщики уплачивают государственную пошлину в сумме, уменьшенной на сумму государственной пошлины, подлежащей уплате при цене иска 1 млн руб.

Кроме того, государственной пошлиной не облагаются заявления об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности (ч. 4 ст. 208 АПК), заявления об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя (ч. 2 ст. 329 АПК), иски к организациям о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации (ст. 91 Федерального закона от 21.07.1997 № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Если истец освобожден от уплаты государственной пошлины, государственная пошлина уплачивается ответчиком (если он не освобожден от уплаты государственной пошлины) пропорционально размеру удовлетворенных арбитражным судом исковых требований.

Истец имеет право на возврат государственной пошлины в следующих случаях: 1) если государственная пошлина уплачена в большем размере, чем это предусмотрено НК; 2) если арбитражный суд возвратил истцу заявление, жалобу или иное обращение или отказал в их принятии; 3) если арбитражный суд прекратил производство по делу или оставил заявление без рассмотрения; 4) если истец подал в арбитражный суд заявление об отзыве заявления, жалобы или иного обращения до возбуждения производства по делу.

Если стороны заключат мировое соглашение до принятия решения арбитражным судом, истец имеет право на возврат 50% суммы уплаченной им государственной пошлины. Если ответчик добровольно удовлетворит требования истца после возбуждения арбитражным судом производства по делу, государственная пошлина возврату не подлежит.

Если государственная пошлина не возвращена, ее сумма засчитывается в счет уплаты государственной пошлины при повторном

предъявлении иска, если не истек трехгодичный срок со дня вынесения предыдущего решения и к повторному иску приложен первоначальный документ об уплате государственной пошлины.

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), и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде.

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. Размер вознаграждения переводчику определяется судом по соглашению с переводчиком. 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. 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.

Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, 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.

Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей. Денежные суммы, причитающиеся экспертам и свидетелям, выплачиваются с депозитного счета арбитражного суда.

Оплата услуг переводчика, привлеченного арбитражным судом к участию в арбитражном процессе, выплата этому переводчику суточных и возмещение понесенных им расходов в связи с явкой в арбитражный суд, а также выплата денежных сумм экспертам, свидетелям в случае, если назначение экспертизы, вызов свидетеля осуществлены по инициативе арбитражного суда, производятся за счет средств федерального бюджета.

Поскольку установленный ст. 106 АПК перечень судебных издержек не является закрытым, лица, участвующие в деле, вправе обращаться к арбитражному суду с заявлением о взыскании с противной

стороны иных понесенных судебных расходов, обосновывая их связь с рассмотрением дела в арбитражном суде. Арбитражный суд с учетом разумности и необходимости таких расходов может их взыскать в пользу лица, участвующего в деле, в соответствии с правилами о распределении судебных расходов.

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. Размер таких расходов на оплату услуг представителя должен подтверждаться документами об оплате (квитанцией, платежным поручением) или распиской в передаче денежных средств в оплату услуг. Лицо, на которое отнесены судебные расходы, вправе представлять доказательства их чрезмерности.

Судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом соответственно с истца, которому в удовлетворении иска отказано, или с ответчика, против которой вынесено решение. В случае если иск удовлетворен частично, судебные расходы относятся на лиц, участвующих в деле, пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований.

Лица, участвующие в деле, согласно ч. 4 ст. 110 АПК вправе заключить соглашение о распределении судебных расходов. В таком случае арбитражный суд относит на них судебные расходы в соответствии с этим соглашением.

Арбитражный суд может отнести все судебные расходы на лицо, участвующее в деле, вне зависимости от результатов рассмотрения дела в качестве санкции за нарушения процессуального закона. Если лицо, участвующее в деле, злоупотребляло своими процессуальными правами или не выполняло свои процессуальные обязанности, и это привело к срыву судебного заседания, затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта, арбитражным судом на него могут быть возложены все судебные расходы по делу. В соответствии с ч. 1 ст. 111 АПК, 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. Такому лицу предоставлено право ходатайствовать перед арбитражным судом об уменьшении размера возмещения, если имеются доказательства их чрезмерности.

Все вопросы распределения судебных расходов, отнесения судебных расходов на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами, и другие вопросы о судебных расходах разрешаются арбитражным судом в судебном акте, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, или в определении. Такое определение может быть обжаловано.

8.4. Обеспечительные меры арбитражного суда

Обращаясь в суд, истец ищет реальной защиты своих нарушенных прав и законных интересов. Условием такой защиты является возможность действительного исполнения судебного акта. К сожалению, в некоторых случаях на стадии исполнения судебного решения может оказаться, что предмет спора более не существует и получить присужденное ему судом, т.е. реальную защиту своего права или законного интереса, взыскатель не может. Для предотвращения таких ситуаций в гл. 8 АПК предусмотрена возможность применения обеспечительных мер.

Обеспечительными мерами являются срочные временные меры, направленные на обеспечение реальной возможности исполнения решения по иску заявителя и применяемые на основании определения арбитражного суда и выданного им исполнительного листа.

Обеспечительные меры принимаются арбитражным судом по заявлению истца (заявителя) или третьего лица, предъявляющего самостоятельные требования. Применение обеспечительных мер допускается на любой стадии процесса, включая исполнение решения суда, при наличии хотя бы одного из следующих оснований: а) непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение предполагается за пределами Российской Федерации; б) обеспечительные меры применяются, чтобы предотвратить причинение значительного ущерба заявителю. В АПК не содержится перечня случаев, когда такие условия арбитражный суд может считать существующими, однако, если ни одно из указанных оснований не имеет места, в обеспечении иска может быть отказано.

В каждом конкретном случае заявитель должен обосновать в своем заявлении наличие одного из указанных условий. АПК не обязывает заявителя представлять доказательства обоснованности заявления, так как это сделало бы фактически невозможным применение обеспечительных мер, однако требование заявителя о принятии обеспечительных мер должно быть аргументированным. Арбитражный суд может принять во внимание сведения о недобросовестном поведении ответчика на стадии досудебного урегулирования спора, его попытках укрыть имущество, являющееся предметом спора. Если действия ответчика носят длящийся характер, имеет значение, каков размер причиняемых истцу убытков.

Статья 91 АПК содержит перечень обеспечительных мер, среди которых — наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц; запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора; возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества; передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу; приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (бе-

закцептном) порядке; приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста. Настоящий перечень не является исчерпывающим. Арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры, а при необходимости — одновременно несколько обеспечительных мер.

Частью 2 ст. 91 АПК определено обязательное условие, которому должны отвечать принимаемые обеспечительные меры, — их соразмерность заявленному требованию. Так, Высший Арбитражный Суд РФ в своем письме от 14.11.2002 № С1 -7/ОУ-1 «О фактах грубого нарушения закона при применении арбитражными судами обеспечительных мер» указывает на недопустимость применения обеспечительных мер, влекущих срыв деятельности крупнейшего предприятия в регионе. Высший Арбитражный Суд РФ в своем письме от 25.06.1996 № 6 подчеркивает, что при рассмотрении заявления о принятии таких мер обеспечения иска, как наложение ареста на денежные средства или имущество, необходимо проверять аргументированность такого заявления. При применении такой обеспечительной меры, как арест денежных средств на счете, следует иметь в виду, что арест налагается не на весь банковский счет, а только на часть денежных средств на этом счете, которая не может превышать сумму иска. Обеспечительные меры применяются как к ответчику, так и к иным лицам, в том числе не участвующим в деле. Обеспечительные меры могут быть необходимы не только в делах искового производства. В делах из административных и иных публичных правоотношений заявитель также может ходатайствовать о применении мер обеспечения иска, например о запрете списывать в безакцептном порядке денежные средства с его счета. Обеспечение иска может иметь место не только в первоначальном иске, но и во встречном.

Обеспечение иска применяется на основании заявления истца, которое может быть подано одновременно с иском или заявлением или на более позднем этапе производства по делу, но до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. В заявлении об обеспечении иска указываются: 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. В заявлении об обеспечении иска могут быть также указаны встречное обеспечение и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле.

Заявление об обеспечении иска подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К заявлению, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной подтверждающий полномочия на его подписание документ.

Поскольку обеспечительные меры являются срочными, ст. 93 АПК предусматривает порядок, позволяющий безотлагательно разрешать вопрос о применении таких мер. Заявление об обеспечении

иска рассматривается арбитражным судьей единолично без извещения сторон, не позднее следующего дня после дня поступления заявления. Если заявление не соответствует требованиям к его содержанию, предъявляемым ст. 92 АПК, заявление оставляют без движения по правилам ст. 128 АПК. Об этом незамедлительно извещается заявитель. После устранения недостатков заявление рассматривается незамедлительно.

Рассмотрев заявление об обеспечении иска, арбитражный суд выносит определение об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска. Не позднее следующего дня после вынесения определения об обеспечении иска его копии направляются лицам, участвующим в деле, другим лицам, на которых возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер. При необходимости арбитражный суд направляет копии определения об обеспечении иска в органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него. Например, если в качестве обеспечительной меры наложен арест на недвижимое имущество, копия определения арбитражного суда о применении такой меры высылается в органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него. Таким образом, если недобросовестный владелец арестованного недвижимого имущества попытается его продать или иным образом распорядиться им, он не сможет это сделать, так как государственная регистрация сделок с этим недвижимым имуществом и прав на него не будет осуществляться.

В соответствии со ст. 96 АПК определение арбитражного суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных актов арбитражных судов. На основании определения об обеспечении иска заявителю выдается исполнительный лист. Если в качестве обеспечительной меры избран арест денежных средств на счете должника, то исполнительный лист может быть предъявлен непосредственно в банк, в котором находится счет, если у заявителя имеются сведения об этом. В иных случаях исполнительный лист направляется в службу судебных приставов для исполнения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.1997 № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Если иск удовлетворен, то обеспечительные меры сохраняют свое действие до фактического исполнения судебного акта, которым закончено рассмотрение дела по существу. Если в удовлетворении иска отказано, или иск оставлен без рассмотрения, или производство по делу прекращено, то обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта. После вступления судебного акта в законную силу арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, выносит определение об отмене мер по обеспечению иска или указывает на это в судебных актах об отказе в удовлетворении иска, об оставлении иска без рассмотрения, о прекращении производства по делу.

На лицо, которое не исполняет возложенные на него судом обязанности по исполнению обеспечительных мер, может быть наложен

судебный штраф в порядке и в размерах, которые установлены гл. 11 АПК. Кроме того, заявитель вправе обратиться с иском о возмещении убытков, причиненных неисполнением определения арбитражного суда об обеспечении иска. Такое исковое заявление подсудно тому же арбитражному суду, который вынес определение о применении обеспечительных мер.

Ответчик и лица, на которых судом возложена обязанность исполнения обеспечительных мер, в соответствии с принципом равноправия могут защищать свои права и законные интересы при применении таких мер. Лица, участвующие в деле, вправе ходатайствовать об отмене обеспечительных мер. Основанием для такого ходатайства ответчика может быть отсутствие условий применения мер обеспечения иска, предусмотренных ст. 90 АПК, либо несоразмерность принятых мер и их последствий предъявленному требованию, либо предоставление встречного обеспечения. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании в 5-дневный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд. Ответчик также вправе ходатайствовать о предоставлении заявителем обеспечения возмещения возможных для ответчика убытков 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, т.е. предоставить **встречное обеспечение**. Арбитражный суд может по собственной инициативе предложить заявителю предоставить встречное обеспечение. АПК прямо не предоставляет иным лицам, на которых возложена судом обязанность по исполнению обеспечительных мер, право заявлять ходатайство о предоставлении заявителем встречного обеспечения возможных убытков, которые могут быть причинены таким лицам. Представляется, что в рассмотрении или удовлетворении такого ходатайства не может быть отказано только на том основании, что АПК не наделил этих лиц правом подавать соответствующее ходатайство.

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. Ответчик также вправе взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы предоставить встречное обеспечение путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере требований истца.

О встречном обеспечении арбитражный суд выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления в суд заявления об обеспечении иска. В определении указываются размер встречного обеспечения и срок его предоставления, который не может превышать 15 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.

Если вынесено определение о встречном обеспечении, арбитражный суд не рассматривает заявление об обеспечении иска до представления в арбитражный суд документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение. После представления заявителем или ответчиком 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. Если заявитель, ходатайствующий об обеспечении иска, или ответчик, ходатайствующий о замене обеспечительной меры встречным обеспечением, не выполнит определение арбитражного суда о встречном обеспечении в срок, указанный в определении, арбитражный суд отказывает в применении обеспечительной меры.

Ответчик, как истец, вправе ходатайствовать о замене одной обеспечительной меры на другую. Удовлетворение такого ходатайства зависит от усмотрения арбитражного суда, насколько убедительными он сочтет доводы ходатайства. Аргументировать необходимость замены одной меры обеспечения иска на другую можно ссылкой на то, что применяемая мера наносит несоразмерный ущерб интересам ответчика, например препятствует осуществлению нормальной производственной деятельности. При этом предлагаемая мера обеспечения иска должна выполнять функцию обеспечения реального исполнения будущего судебного акта.

Ответчику и другим лицам, на которых возложена обязанность по исполнению обеспечительных мер, ст. 98 АПК предоставляет право требовать возмещения убытков, причиненных обеспечением иска. Такое право реализуется путем предъявления иска к лицу, по чьему требованию были применены меры обеспечения иска. Подсудность такого иска определяется по правилам § 2 гл. 4 АПК.

Обеспечительные меры могут быть приняты арбитражным судом по заявлению стороны третейского разбирательства. С таким заявлением сторона третейского разбирательства по своему выбору может обратиться в арбитражный суд по месту нахождения третейского суда, либо по месту нахождения или по месту жительства должника, либо по месту нахождения имущества должника. При этом заявитель обязан уплатить государственную пошлину в размере, предусмотренном для оплаты заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, т.е. в 5-кратном размере МРОТ. К заявлению стороны третейского разбирательства об обеспечении иска прилагаются заверенная председателем постоянно действующего третейского суда копия искового заявления, принятого к рассмотрению третейским судом, или нотариально удостоверенная копия такого заявления и заверенная надлежащим образом копия соглашения о третейском разбирательстве, и документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

Особенностью института обеспечительных мер в арбитражном процессе является возможность применения *предварительных* обе-

спечительных мер, предусмотренная ст. 99 АПК. **Предварительными обеспечительными мерами** являются меры, применяемые на основании определения арбитражного суда с целью обеспечения имущественных интересов заявителя до предъявления иска. Арбитражный суд принимает предварительные обеспечительные меры по заявлению организации или гражданина, планирующих подать исковое заявление в ближайшее время. Поскольку к предварительным обеспечительным мерам применимы правила обеспечения иска с учетом особенностей, установленных ст. 99 АПК, основания для принятия и тех и других едины.

АПК предоставляет заявителю по своему выбору подать заявление об обеспечении имущественных интересов в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов, либо по месту нарушения прав заявителя. При подаче заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель должен представить в арбитражный суд документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов. Если встречное обеспечение заявителем не предоставлено, арбитражный суд по своему усмотрению вправе вынести определение об обеспечении имущественных интересов заявителя или предложить заявителю предоставить встречное обеспечение в соответствии со ст. 94 АПК и оставить заявление об обеспечении имущественных интересов без движения до представления документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение.

В определении об обеспечении имущественных интересов заявителя устанавливается срок, не превышающий 15 дней со дня вынесения определения, в течение которого должно быть подано исковое заявление с требованием, в связи с которым арбитражным судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя.

Хотя предварительные обеспечительные меры принимаются еще до возбуждения производства по делу в арбитражном суде, к отношениям в связи с применением таких мер применимы принципы арбитражного процесса. В соответствии с принципом равноправия сторон будущего дела должнику по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты предварительные обеспечительные меры, предоставлено право ходатайствовать перед судом о замене этих мер встречным обеспечением по правилам ч. 2 ст. 94 АПК. Организация или гражданин, которым обеспечением имущественных интересов до предъявления иска причинены убытки, вправе требовать от заявителя их возмещения, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым арбитражным судом были приняты меры по обеспечению его имущественных интересов, или если вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда в иске отказано.

Исковое заявление заявитель может подать в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интере-

сов, или в другой суд. В любом случае заявитель обязан сообщить арбитражному суду, вынесшему указанное определение, о том, в какой арбитражный суд предъявлено исковое заявление. Если заявитель не подал исковое заявление в срок, установленный в определении об обеспечении имущественных интересов, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом, о чем выносится определение. Копии определения направляются заявителю и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения. После 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 без принятия арбитражным судом дополнительного определения.

8.5. Процессуальные сроки

Процессуальным сроком называется период времени, определяющий момент совершения процессуального действия. Процессуальные сроки устанавливаются для участников процесса, а также для иных лиц. Процессуальные сроки устанавливаются АПК. В случаях, определенных АПК, процессуальные сроки могут устанавливаться судьей или судом.

По истечении процессуального срока лицо, участвующее в деле, утрачивает право на совершение процессуального действия. Процессуальный срок может быть восстановлен арбитражным судом по заявлению лица, участвующего в деле, если арбитражный суд посчитает причины пропуска срока уважительными. Заявление о восстановлении пропущенного срока подается одновременно с обращением или ходатайством к суду о совершении процессуального действия. Например, если лицо, участвующее в деле, в течение месяца со дня принятия решения арбитражным судом первой инстанции не подаст апелляционную жалобу, право на обжалование решения в порядке апелляции будет утрачено. Однако по ходатайству этого лица срок апелляционного обжалования решения может быть восстановлен, если арбитражный суд сочтет уважительными причины пропуска срока на апелляционное обжалование. В ст. 259 и 276 АПК установлены предельные допустимые сроки для восстановления нарушенных сроков для обжалования судебных актов в порядке апелляции и кассации. По истечении этих сроков ходатайства о восстановлении пропущенных сроков арбитражным судом не рассматриваются.

Заявления, жалобы и другие поданные по истечении процессуальных сроков документы, если отсутствует ходатайство о восстановлении или продлении пропущенных сроков, не рассматриваются арбитражным судом и возвращаются лицам, которыми они были поданы.

Сроки для совершения процессуальных действий, адресованные арбитражному суду, а также некоторые сроки, адресованные лицам, участвующим в деле, и устанавливаемые арбитражным судом, являются *дисциплинирующими*. Истечение дисциплинирующего сро-

ка не влечет прекращения права на совершение процессуального действия. Но в случае, если дисциплинирующие сроки совершения процессуальных действий нарушаются лицом, участвующим в деле, намеренно с целью затянуть срок рассмотрения дела, на него может быть наложено наказание как на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами.

Сроки, адресованные арбитражному суду, называются *служебными* сроками. Служебным сроком является 10-дневный срок для выполнения поручения арбитражного суда (ч. 3 ст. 73 АПК). На арбитражный суд не может быть возложена ответственность за нарушение служебного срока. Установление служебных сроков в АПК имеет своей целью дисциплинировать арбитражный суд при совершении процессуальных действий.

В соответствии со ст. 113 АПК сроки совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом, в течение которого действие может быть совершено. Процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями. В сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни. Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которыми определено начало процессуального срока.

Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока. Процессуальный срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца установленного срока. Если окончание процессуального срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. Процессуальный срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока. Если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается первый следующий за ним рабочий день. В сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено до 24 часов последнего дня установленного срока. Если заявление, жалоба, другие документы либо денежные суммы были сданы на почту, переданы или заявлены в орган либо уполномоченному их принять лицу до 24 часов последнего дня процессуального срока, срок не считается пропущенным. Если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в арбитражный суд или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Процессуальные сроки могут быть приостановлены. Течение процессуального срока приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу. Со дня возобновления произ-

водства по делу течение процессуальных сроков продолжается. Назначенные арбитражным судом процессуальные сроки могут быть им продлены по заявлению лица, участвующего в деле.

8.6. Подготовка дела к судебному разбирательству

После принятия заявления к производству арбитражный суд обязан предпринять меры, необходимые для того, чтобы создать условия для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. Как правило, действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, в порядке подготовки дела к судебному разбирательству и сроки их совершения, указываются в определении о принятии заявления к производству. Действия арбитражного суда и лиц, участвующих в деле, на стадии подготовки к судебному разбирательству регулируются гл. 14 АПК.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится судьей единолично по каждому делу, находящемуся в производстве арбитражного суда первой инстанции, в целях обеспечения его правильного и своевременного рассмотрения.

В ходе подготовки дела к судебному разбирательству должны быть определены характер спорного правоотношения и подлежащее применению законодательство, обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, т.е. включенные в пределы доказывания. Кроме того, на этапе подготовки дела к судебному разбирательству должен быть разрешен вопрос о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса, а также об оказании содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств. На этом же этапе арбитражным судом принимаются меры к примирению сторон.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть окончена в срок не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд. При подготовке дела к судебному разбирательству судья совершает действия, предусмотренные ст. 135 АПК:

1) вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений; предлагает раскрыть доказательства, их подтверждающие, и представить при необходимости дополнительные доказательства в определенный срок; разъясняет сторонам их права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий в установленный срок; определяет по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;

2) разъясняет сторонам их право на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, право передать спор на разрешение третейского суда, право обратиться за содействием к посреднику в целях урегулирования спора и последствия совершения таких действий, принимает меры для заключения сторонами мирового соглашения, содействует примирению сторон;

3) оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, истребует по ходатайству сторон, а в случаях, предусмотренных АПК, — по своей инициативе необходимые доказательства, разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств, а также принимает иные меры для представления сторонами доказательств;

4) по ходатайству сторон разрешает вопросы об обеспечении иска, о предоставлении встречного обеспечения, а также об обеспечении доказательств, направляет судебные поручения;

5) рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении нескольких требований, принятии встречного иска, возможности проведения выездного судебного заседания;

6) совершает иные направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела действия.

Этап подготовки дела к судебному разбирательству завершается проведением предварительного судебного заседания. Предварительное судебное заседание не проводится по делам о банкротстве, по делам упрощенного производства, а также по делам с сокращенным 10- или 15-дневным сроком рассмотрения.

В предварительном судебном заседании дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте его проведения. При неявке в предварительное судебное заседание надлежащим образом извещенных истца и (или) ответчика, других заинтересованных лиц, которые могут быть привлечены к участию в деле, заседание проводится в их отсутствие.

В предварительном судебном заседании арбитражный суд разрешает ходатайства сторон; определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле; выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, и совершает иные процессуальные действия по подготовке дела. Стороны при этом вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам. Суд по ходатайству лица, которому необходимо представить дополнительные доказательства, вправе объявить перерыв в предварительном судебном заседании на срок не более пяти дней.

После завершения рассмотрения всех вынесенных в предварительное судебное заседание вопросов арбитражный суд с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству. Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству.

В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается на окончание подготовки дела к судебному разбирательству и разрешение вопросов о привлечении к делу третьих лиц, при-

нятие встречного иска, соединение или разъединение нескольких требований, привлечение арбитражных заседателей, а также на разрешение других вопросов, если по ним не были вынесены соответствующие определения, время и место проведения судебного заседания в арбитражном суде первой инстанции. Копии определения о назначении дела к судебному разбирательству направляются лицам, участвующим в деле.

Если в предварительном судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, и они не возражают против продолжения рассмотрения дела в судебном заседании арбитражного суда первой инстанции, суд завершает предварительное заседание и открывает судебное заседание в первой инстанции, за исключением случаев, если в соответствии с АПК требуется коллегиальное рассмотрение данного дела.

8.7. Мировое соглашение

В соответствии со ст. 138 АПК арбитражный суд должен принимать меры для примирения сторон, содействовать им в урегулировании спора. Как правило, арбитражный суд во время предварительного заседания разъясняет лицам, участвующим в деле, их право на заключение мирового соглашения. Стороны могут урегулировать спор, заключив мировое соглашение или используя другие примирительные процедуры, если это не противоречит федеральному закону.

Порядок заключения мирового соглашения установлен ст. 139 АПК. Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного акта. Заключение мирового соглашения допускается по любому делу, кроме дел об установлении юридических фактов. В делах из административных и иных публичных правоотношений стороны могут заключить соглашение.

Мировое соглашение является гражданско-правовой сделкой с последствиями, определенными арбитражным процессуальным законодательством. Соответственно мировая сделка должна отвечать требованиям, предъявляемым к договорам. Условия мирового соглашения должны быть изложены четко и определенно с тем, чтобы не было неясностей и споров по поводу его содержания при исполнении, т.е. если речь идет о предоставлении нового участка, следует указать его индивидуализирующие признаки и срок его передачи, а также дополнительную компенсацию, если таковая имеется. Мировое соглашение может предусматривать санкции за неисполнение сторонами своих обязательств. Положения мирового соглашения не должны находиться в зависимости от наступления каких-либо условий. Мировое соглашение может быть приведено в исполнение поэтапно или с отсрочкой. В мировом соглашении должна быть решена судьба заявленных исковых требований¹.

Требования к форме и содержанию мирового соглашения определены в ст. 140 АПК. 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.

В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие федеральному закону. Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, арбитражный суд разрешает этот вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке.

Мировое соглашение составляется и подписывается в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение. Один экземпляр приобщается арбитражным судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела.

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом, в производстве которого находится дело. В случае если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта, оно представляется на утверждение арбитражному суду первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в арбитражный суд, принявший указанный судебный акт.

Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается арбитражным судом в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня поступления в суд заявления о его утверждении. В случае неявки в судебное заседание лиц, заключивших мировое соглашение и извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, вопрос об утверждении мирового соглашения не рассматривается арбитражным судом, если от этих лиц не поступило заявление о рассмотрении данного вопроса в их отсутствие.

Арбитражный суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц. В определении арбитражного суда об утверждении мирового соглашения указывается на утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения и его условия; 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.

В определении об утверждении мирового соглашения, заключенного в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда, должно быть также указано, что этот судебный акт не подлежит ис-

¹ Ясеновец И. А. Мировое соглашение в арбитражном процессе: актуальные проблемы теории и практики. Дисс... канд. юр. наук. М., 2001.

полнению. Определение об утверждении мирового соглашения подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения. Определение об утверждении мирового соглашения не может быть обжаловано в апелляционную инстанцию.

Согласно ст. 142 АПК 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.

8.8. Судебные извещения

Для того чтобы лицо, участвующее в деле, могло принять участие в судебном разбирательстве и получить возможность защищать свои интересы, оно должно знать, где и когда будет происходить судебное разбирательство. Поэтому надлежащее извещение всех лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства рассматривается ЕСПЧ как важная составляющая права на справедливое судебное разбирательство, гарантированное ст. 6 ЕКПЧ. Порядок извещения лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса установлен в гл. 12 АПК.

Лица, участвующие в деле, извещаются арбитражным судом о времени и месте судебного заседания или проведении процессуального действия. Арбитражный суд направляет лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса *копию судебного акта*, которым назначается судебное заседание или процессуальное действие.

Судебный акт, которым извещаются или вызываются участники арбитражного процесса, должен содержать наименование и адрес арбитражного суда; время и место судебного заседания (номер зала судебных заседаний) 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; указание, какие действия и к какому сроку извещаемое или вызываемое лицо вправе или обязано совершить.

Копия судебного акта направляется арбитражным судом по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо путем вручения адресату непосредственно в арбитражный суд или по месту нахождения адресата, а в случаях, не терпящих отлагательства, — путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи. Вручение копии судебного акта осуществляется адресату или его представителю непосредственно в арбитражный суд либо по месту их нахождения под расписку.

Если адресат отказался принять, получить копию судебного акта, лицо, ее доставляющее или вручающее, должно зафиксировать от-

каз путем отметки об этом на уведомлении о вручении или на копии судебного акта, которые подлежат возврату в арбитражный суд. Документы, подтверждающие направление арбитражному суду копий судебных актов и их получение адресатом (уведомление о вручении, расписка, иные документы), приобщаются к материалам дела.

К началу судебного заседания, проведения отдельного процессуального действия у арбитражного суда должны быть сведения о получении каждым адресатом направленной ему копии судебного акта.

Судебные извещения направляются арбитражным судом по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, либо по месту нахождения организации (филиала, представительства юридического лица, если иск возник из их деятельности), либо по месту жительства гражданина. Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить арбитражному суду об изменении своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения копии судебных актов направляются по последнему известному арбитражному суду адресу и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не находится или не проживает.

Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса считаются *извещенными надлежащим образом*, если адресат отказался от получения копии судебного акта и этот отказ зафиксирован. Если адресат не явился за получением копии судебного акта, направленной арбитражным судом, о чем орган связи проинформировал арбитражный суд, судебное извещение также считается совершенным в надлежащем порядке. Когда копия судебного акта не вручена адресату в связи с его отсутствием по указанному адресу, извещение считается надлежащим, если в материалах дела имеется соответствующее сообщение органа связи. В рассматриваемых случаях имеет место процессуальная фикция: хотя лицо, участвующее в деле не извещено в действительности, считается, что его известили надлежащим образом. Это позволяет бороться с недобросовестным использованием лицами, участвующими в деле, своих процессуальных прав и продолжать движение процесса.

В случаях, не терпящих отлагательства, арбитражный суд может известить или вызвать лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи. Когда копия судебного акта направляется адресату телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи, на копии переданного текста, остающейся в арбитражном суде, указываются фамилия лица, передавшего этот текст, дата и время его передачи, а также фамилия лица, его принявшего. Лицо, участвующее в деле, должно проинформировать арбитражный суд об изменении во время производства по делу сообщенных ранее телефонов и факсов, адреса электронной почты.

Иностранные лица, участвующие в деле, если они сами, их органы управления или их филиалы, представительства, представители на-

ходятся в Российской Федерации, извещаются арбитражным судом по правилам, установленным гл. 12 АПК. Если иностранные лица, участвующие в деле, находятся или проживают вне пределов РФ, они извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства, если иное не предусмотрено АПК или международным договором с участием Российской Федерации, например Гаагской конвенцией о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам 1965 г. В соответствии со ст. 7 Минской конвенции 1993 г. в рамках оказания правовой помощи странами — участницами СНГ осуществляется вручение судебных документов. Для вручения судебных извещений компетентные учреждения юстиции одной страны сносятся с компетентными учреждениями юстиции другой страны через свои центральные, территориальные и другие органы. Двусторонними договорами Российской Федерации с другими странами могут предусматриваться иные правила вручения судебных извещений.

Тема 9. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО. ПРОТОКОЛ. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

9.1. Судебное разбирательство

Судебное разбирательство представляет собой процесс рассмотрения дела по существу в арбитражном суде первой инстанции в порядке, предусмотренном арбитражным процессуальным законом. Оно проводится в форме судебного заседания. Таким образом, **судебное заседание** является формой рассмотрения гражданского дела по существу в арбитражном суде первой инстанции, которая представляет собой совместное присутствие участников процесса для совершения определенных законом процессуальных действий для разрешения гражданского дела и вынесения по нему судебного акта. Задачей судебного разбирательства является рассмотрение дела арбитражным судом по существу и вынесение по нему решения.

Судебное разбирательство — главный этап арбитражного процесса. Именно на этом этапе арбитражный суд рассматривает дело по существу. Результатом судебного разбирательства является вынесение арбитражным судом судебного акта по делу.

В соответствии со ст. 152 АПК арбитражный суд первой инстанции должен рассмотреть дело и принять решение в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству. Для некоторых категорий дел АПК устанавливает более короткие сроки. Так, дела об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя, решений административных органов о привлечении к административной ответственности рассматриваются в Ю-дневный срок. По делам о привлечении к административной ответственности также установлен сокращенный 15-дневный срок рассмотрения дела.

Особый срок установлен для рассмотрения дел о банкротстве, сложный фактический состав которых и многочисленность участников требуют значительного времени для рассмотрения дела по существу. Такие дела в соответствии со ст. 51 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» должны быть рассмотрены в течение семи месяцев с даты поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд.

Срок рассмотрения дела приостанавливается в случае приостановления производства по делу. При разрешении дела о привлечении к административной ответственности срок рассмотрения дела может быть продлен арбитражным судом в соответствии с ч. 2 ст. 205 АПК.

Особую роль в судебном заседании играет судья арбитражного суда, а при коллегиальном рассмотрении дела — председательствующий, который руководит ходом судебного разбирательства и обеспечивает порядок в судебном заседании. Судебное заседание проводится в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников арбитражного процесса. Порядок в судеб-

ном заседании обеспечивается не только соблюдением участниками процесса правил, установленных арбитражным процессуальным законодательством, но и внешними атрибутами уважения к суду. АПК позволяет единственно возможное обращение к арбитражному суду — «Уважаемый суд!». Все участники процесса обязаны вставать при входе судей, стоя обращаться к арбитражному суду и выслушивать его решение. Отступление от этих правил могут быть допущены только с разрешения суда.

Участники процесса и присутствующие в качестве публики лица вправе без специального разрешения письменно фиксировать происходящее в судебном заседании, в том числе вести аудиозапись. Кино-, фотосъемка, видеозапись, теле- и радиотрансляция судебного заседания осуществляются только с разрешения арбитражного суда. Действия лиц, присутствующих в зале судебного заседания и осуществляющих разрешенную судом кино- и фотосъемку, видеозапись, трансляцию судебного заседания по радио и телевидению, не должны мешать порядку в судебном заседании. Эти действия могут быть ограничены судом во времени. Лицо, нарушающее порядок в судебном заседании, после предупреждения может быть удалено из зала судебного заседания либо подвергнуто наложению штрафа.

Арбитражный судья руководит всем ходом судебного разбирательства. Судебное заседание начинается *подготовительной частью*. Во время подготовительной части судебного разбирательства арбитражный судья, а при коллегиальном рассмотрении дела — председательствующий в судебном заседании, открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. Затем арбитражный суд проверяет явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливает их личность и полномочия; выясняет, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки. Лица, участвующие в деле, заблаговременно извещаются о времени и месте судебного заседания.

Одновременно с проверкой явки участников процесса суд устанавливает их личность, процессуальную право- и дееспособность и полномочия представителей. Физические лица представляют документы, удостоверяющие их личность, а индивидуальные предприниматели также предъявляют свидетельство о государственной регистрации индивидуального предпринимателя. Документом, подтверждающим процессуальную право- и дееспособность юридических лиц, является свидетельство о государственной регистрации юридического лица или выписка из Единого государственного реестра юридических лиц.

Далее арбитражный суд выясняет вопрос о возможности слушания дела в отсутствие кого-либо из участников процесса, непредставления ответчиком отзыва на исковое заявление, непредставление одной из сторон доказательств по делу. В случае отсутствия лиц, участвующих в деле, выясняется, имеются ли в деле сведения об их надлежащем извещении, т.е. расписки в получении определения о

назначении дела к судебному разбирательству или уведомления о вручении заказного письма с таким определением. Стороны вправе известить арбитражный суд о возможности рассмотрения дела в их отсутствие. В соответствии со ст. 156 АПК при неявке в судебное заседание истца и (или) ответчика, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, арбитражный суд вправе рассмотреть дело в их отсутствие. Если не явились иные лица, участвующие в деле, дело рассматривается в их отсутствие.

В ряде случаев арбитражный суд может признать явку лиц, участвующих в деле, обязательной. Так, например, обязательной может быть признана явка представителей государственных органов в делах из административных и иных публичных правоотношений. В случае неявки таких лиц суд может наложить на них судебный штраф в порядке и в размерах, которые предусмотрены в гл. II АПК.

В случае неявки экспертов, свидетелей, переводчиков в судебное заседание арбитражный суд, установив, что они надлежащим образом извещены о времени и месте судебного заседания, выносит определение об отложении судебного разбирательства. Если стороны заявляют ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц, арбитражный суд рассматривает дело без их участия. Если вызванные в судебное заседание эксперт, свидетель, переводчик не явились в суд по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на них судебный штраф.

Непредставление отзыва на исковое заявление или дополнительных доказательств, которые арбитражный суд предложил представить лицам, участвующим в деле, согласно ст. 156 АПК не является препятствием к рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам. Заслушав мнения лиц, участвующих в деле, арбитражный суд вправе продолжить судебное заседание либо отложить его. Затем арбитражный суд объявляет состав суда, сообщает, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы.

Основания для отвода судьи и иных участников процесса, а также порядок отвода регулируются гл. 3 АПК. Отводом является заявленное в случаях и порядке, установленных арбитражным процессуальным законодательством, возражение лица, участвующего в деле, против рассмотрения дела определенным судьей или арбитражным заседателем, входящим в состав суда, либо против участия в деле определенного лица, оказывающего содействие в отправлении правосудия, или прокурора.

Судья не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика или свидетеля; либо если он при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи иностранного суда, третейского суда или арбитража; либо если он является родственником лица, участвующего в

деле, или его представителя; либо если он при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи, и его повторное участие в рассмотрении дела является недопустимым. В соответствии со ст. 22 АПК судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и кассационной инстанций, а также в порядке надзора. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и апелляционной инстанций, а также в порядке надзора. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в порядке надзора, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой, апелляционной и кассационной инстанций. По этим же основаниям подлежит отводу арбитражный заседатель.

Судье также может быть заявлен отвод, если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, которые могут вызвать сомнение в его беспристрастности; либо если он находится или ранее находился в служебной или иной зависимости от лица, участвующего в деле, или его представителя; либо если он делал публичные заявления или давал оценку по существу рассматриваемого дела. Кроме того, в состав арбитражного суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, являющиеся родственниками.

Помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик также не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу по вышеуказанным основаниям. Однако их участие в предыдущем рассмотрении арбитражным судом данного дела в качестве соответственно помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика не является основанием для их отвода. Эксперт, кроме того, подлежит отводу, если он проводил ревизии или проверки, материалы которых стали поводом для обращения в арбитражный суд или используются при рассмотрении дела.

Отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле. Отвод помощнику судьи, секретарю судебного заседания, эксперту, переводчику может быть рассмотрен также по инициативе суда. Если имеются основания для отвода, судья, арбитражный заседатель, помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик обязаны заявить самоотвод. Самоотвод или отвод должен быть заявлен до начала рассмотрения дела по существу, при этом обязательно указание на основания отвода. В ходе рассмотрения дела заявление о самоотводе или об отводе допускается только в случае, если основание самоотвода или отвода стало известно лицу, заявляющему самоотвод или отвод, после начала рассмотрения дела по существу. Статья 24 АПК запрещает делать повторное заявление об отводе по тем же основаниям тем же лицом, участвующим в деле.

При заявлении отвода арбитражный суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также мнение лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения. Вопрос об отводе судьи, рассматривающего дело единолично, разрешается председателем арбитражного суда, его заместителем или председателем судебного состава. Вопрос об отводе судьи при рассмотрении дела в коллегиальном составе разрешается этим же составом суда большинством голосов в отсутствие судьи, которому заявлен отвод. При равном числе голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным.

Вопрос об отводе, заявленном несколькими судьям или всему рассматриваемому делу составу суда, разрешается председателем арбитражного суда, его заместителем председателя или председателем судебного состава. Вопрос об отводе помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика разрешается составом суда, рассматривающим дело. По результатам рассмотрения вопроса о самоотводе или об отводе выносится определение.

Судья, заявивший самоотвод, а также судья, в отношении которого удовлетворено заявление об отводе, заменяется другим судьей. Если заявление о самоотводе или об отводе судьи либо нескольких судей удовлетворено, дело рассматривается в том же арбитражном суде, но в ином составе судей. В результате удовлетворения самоотводов и отводов может сложиться ситуация, когда невозможно сформировать новый состав суда для рассмотрения данного дела в том же арбитражном суде. В таком случае дело передается в другой арбитражный суд того же уровня в порядке, установленном ст. 39 АПК.

После разрешения заявлений об отводах арбитражный суд разъясняет лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальные права и обязанности. Лицам, участвующим в деле, предоставляется возможность заявить ходатайства и сделать иные заявления, прежде всего препятствующие дальнейшему движению дела. Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, о достигнутых ими соглашениях по обстоятельствам дела, существу заявленных требований и возражений, об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, обосновываются лицами, участвующими в деле, и подаются в письменной форме или заносятся в протокол судебного заседания, разрешаются арбитражным судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. По результатам рассмотрения заявлений и ходатайств арбитражный суд выносит определение. Лицо, которому отказано в удовлетворении ходатайства, в том числе при подготовке дела к судебному разбирательству, в предварительном заседании, вправе заявить его вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства.

Далее из зала судебного заседания суд удаляет явившихся свидетелей до начала их допроса, предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, эксперта — за дачу заведомо ложного заключения. Свидетели предупреждаются

об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний непосредственно перед их допросом.

Арбитражный суд 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.

Рассмотрение дела по существу является следующей стадией судебного разбирательства, которая начинается с того, что арбитражный суд, заслушав мнения лиц, участвующих в деле, устанавливает последовательность проведения процессуальных действий с их учетом.

АПК не предусматривает такой этап судебного разбирательства, как выступление лиц, участвующих в деле, для дачи объяснений. Согласно ст. 153—162 АПК после установления последовательности процессуальных действий немедленно начинается исследование доказательств. Исследование доказательств является самостоятельным этапом судебного разбирательства, во время которого арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу: 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, осмотреть аудио-, видеозаписи, заключения, а также исследовать иные документы и материалы.

Лицо, участвующее в деле, вправе дать арбитражному суду пояснения о представленных им доказательствах и доказательствах, истребованных судом по его ходатайству. После представления каждого доказательства лицам, участвующим в деле, должна быть предоставлена возможность задать вопросы лицу, представившему доказательства, обратить внимание суда на имеющие отношение к делу части или аспекты доказательства, а также задать вопросы вызванным в судебное заседание экспертам и свидетелям. Первым задает вопросы эксперту и свидетелям лицо, по ходатайству которого они были вызваны.

После завершения исследования всех доказательств председательствующий в судебном заседании выясняет у лиц, участвующих в деле, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий в судебном заседании объявляет исследование доказательств законченным, и суд переходит к судебным прениям. **Судебные прения** состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей. Согласно ч. 2 ст. 164 АПК в этих выступлениях они обосновывают свою позицию по делу, высказывают свои доводы и соображения по поводу высказанных другими лицами, участвующими в деле, требований и возражений, а также представленных ими доказательств. Участники судебных прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми. 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 соответствии со ст. 52 и 53 АПК, выступают в судебных прениях первыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с **репликами**. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю. Лицо, участвующее в деле, использует реплику, чтобы обратить внимание суда на самые важные доказательства или обстоятельства дела перед удалением суда для вынесения решения.

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, установленном АПК. 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.

В случаях, предусмотренных ст. 160 АПК, допускается рассмотрение дела в отдельных заседаниях арбитражного суда. Так, если в одном заявлении соединены требование об установлении оснований ответственности ответчика и связанное с ним требование о применении мер ответственности (например, требование о взыскании платы за проданный товар и пени за нарушение срока оплаты по договору купли-продажи), арбитражный суд вправе с согласия сторон рассмотреть такие требования в отдельных судебных заседаниях. При отказе в удовлетворении требования об установлении оснований ответственности ответчика арбитражный суд не рассматривает связанное с ним требование о применении мер ответственности и второе судебное заседание не проводит (в указанном примере, если суд установит, что срок оплаты не наступил или товар полностью оплачен, заявленное требование о взыскании пени не будет рассматриваться).

В случае удовлетворения требования об установлении оснований ответственности ответчика арбитражный суд сразу же или после перерыва, срок которого не может превышать пять дней, вправе провести второе судебное заседание и в этом судебном заседании рассмотреть требование о применении мер ответственности, в том числе определить размер взыскиваемой суммы. По результатам рассмотрения арбитражный суд принимает решение по всем заявленным требованиям.

Если во время перерыва стороны достигли договоренности или урегулировали спор в части требований о применении мер ответственности, арбитражный суд не рассматривает эти требования и прекращает производство по делу в части требований о применении мер ответственности при условии, что истец обратился с отказом в письменной форме от иска или стороны заключили мировое соглашение в этой части требований и отказ принят либо мировое соглашение утверждено судом, на что указывается в судебном акте арбитражного суда.

9.2. Протокол

В ходе каждого судебного заседания арбитражный суд первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол. Все процессуальные действия в судебном заседании отражаются в протоколе судебного заседания. Протокол представляет собой процессуальный документ, в котором письменно фиксируются ход судебного заседания по делу либо совершение отдельных процессуальных действий внесудебного заседания.

Особое значение имеет протокол судебного заседания, который составляется с целью закрепления всего происходящего в судебном заседании, включая движение судебного заседания по стадиям, предоставленные лицам, участвующим в деле, возможности для реализации их процессуальных прав, порядок и результаты исследования доказательств, высказанные сторонами доводы и возражения, их заявления и ходатайства. Составление протокола судебного заседания является одной из важных гарантий прав лиц, участвующих в деле. Протокол судебного заседания позволяет арбитражному суду вышестоящей инстанции проверить соблюдение требований процессуального закона в судебном заседании. Протокол судебного заседания не требуется составлять в случаях, определенных АПК, а именно: при проведении судебных заседаний о замене одной обеспечительной меры другой; об отмене обеспечения иска; о рассмотрении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора; о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению. Не составляется протокол предварительного судебного заседания, а также в некоторых других случаях.

Ведение протокола при проведении предварительного судебного заседания и при рассмотрении дела в порядке кассационного производства в АПК не предусмотрено. Тем не менее в п. 16 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» разъясняется, что все заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, и результаты их рассмотрения должны содержаться в материалах дела и должны быть отражены в определении или постановлении арбитражного суда либо в протоколе о совершении отдельного процессуального действия.

Ведение протокола, напротив, обязательно, если дело в порядке упрощенного производства рассматривается в судебном заседании. Поскольку судебное заседание в этом случае проводится без вызова сторон, в протоколе указывается на то, какие письменные доказательства были исследованы арбитражным судом в судебном заседании.

Содержание протокола судебного заседания определено в ст. 155 АПК. В протоколе судебного заседания указываются: 1) год, месяц, число и место проведения судебного заседания; 2) время начала и окончания судебного заседания; 3) наименование арбитражного суда, рассматривающего дело, состав суда; 4) наименование и номер дела; 5) 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; 6) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей; 7) 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; 8) дата составления протокола.

Кроме того, в протокол судебного заседания заносятся 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; результаты проведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств. Все определения, вынесенные арбитражным судом без удаления из зала судебного заседания, также отражаются в протоколе судебного заседания. В протоколе о совершении отдельного процессуального действия указываются сведения, полученные в результате совершения этого процессуального действия. Записи в протоколах должны быть сделаны в той последовательности, в которой совершались процессуальные действия. Сокращения слов в протоколе не допускаются. Выступления лиц, участвующих в деле, и лиц, оказывающих содействие в отправлении правосудия, записываются в первом лице.

Протокол ведет судья, рассматривающий дело, либо секретарь судебного заседания или помощник судьи. Однако процессуальные фигуры секретаря судебного заседания и помощника судьи введены в арбитражный процесс только АПК. В соответствии со ст. 5 Закона о введении в действие АПК обязанности по ведению протокола судебного заседания и протокола о совершении отдельного процессуального действия с 1 сентября 2002 г. могут возлагаться на судью впредь до назначения помощника судьи, на помощника судьи впредь до назначения секретаря судебного заседания.

Протокол составляется в письменной форме. Он может быть написан от руки, или напечатан на машинке, или составлен с исполь-

зованием компьютера. 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. Подписание протокола судебного заседания иными лицами или его отсутствие в деле являются основаниями для безусловной отмены судебного акта.

В случае если арбитражным судом проводится стенографическая запись, а также аудио- и (или) видеозапись судебного заседания, в протоколе, составленном в письменной форме, должны быть указаны 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; определения, вынесенные арбитражным судом без удаления из зала судебного заседания; а также сделана отметка об использовании технических средств записи судебного заседания. Материальные носители аудио- и видеозаписи приобщаются к протоколу судебного заседания.

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 3-дневный срок после подписания соответствующего протокола. К замечаниям могут быть приложены материальные носители проведенной лицом, участвующим в деле, аудио- и (или) видеозаписи судебного заседания. Замечания на протокол, представленные в арбитражный суд по истечении 3-дневного срока, судом не рассматриваются и возвращаются лицу, представившему эти замечания. О принятии или об отклонении замечаний на протокол арбитражного суда выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления замечаний в суд. Замечания на протокол и определение суда приобщаются к протоколу.

По изложенному в письменной форме ходатайству лица, участвующего в деле, и за его счет может быть изготовлена копия протокола.

9.3. Перерыв в судебном заседании

В ходе судебного разбирательства некоторых дел возникает необходимость прервать ход заседания, например, чтобы лица, участвующие в деле, ознакомились с поданным одним из них ходатайством, а в сложных делах — для отдыха, для уточнения расчета суммы заявленных требований, для представления дополнительных доказательств, для примирения сторон. Статья 163 АПК предусматривает для таких случаев возможность объявления перерыва в судебном заседании.

Перерыв в судебном заседании представляет собой временную остановку в ходе судебного заседания, когда *отсутствуют препятствия для рассмотрения дела*, в целях отдыха, ознакомления с новыми

(ходатайствами и заявлениями лиц, участвующих в деле, иных случаях, когда для реализации прав участников процесса требуется некоторое время, не превышающее пяти дней).

Перерыв в судебном заседании объявляет арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, или по своей инициативе на срок, не превышающий пяти дней. Если перерыв объявлен в пределах дня судебного заседания, в протоколе судебного заседания указывается время, когда заседание будет продолжено. О перерыве на более длительный срок арбитражный суд выносит определение, которое заносится в протокол судебного заседания. В таком определении должны быть указаны время и место продолжения судебного заседания. В соответствии с ч. 1 ст. 121 АПК, если перерыв объявляется за пределами дня заседания, лицам, участвующим в деле, должно быть объявлено о месте и времени продолжения судебного заседания под расписку.

После окончания перерыва судебное заседание не начинается сначала, а продолжается с того места, на котором был объявлен перерыв, о чем объявляет председательствующий в судебном заседании. 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. Повторное рассмотрение исследованных до перерыва доказательств не производится, даже если во время перерыва был заменен представитель лица, участвующего в деле.

9.4. Отложение судебного заседания

В случаях возникновения препятствий к рассмотрению дела в назначенном судебном заседании, например в связи с неявкой в судебное заседание лица, участвующего в деле, если отсутствуют сведения об извещении его о времени и месте судебного разбирательства, судебное разбирательство может быть отложено в порядке, установленном ст. 158 АПК.

Отложение судебного разбирательства является самостоятельным процессуальным действием по назначению нового судебного заседания в случае, когда *существуют препятствия к рассмотрению дела в уже назначенном судебном заседании*.

Особым случаем отложения дела является обращение сторон за содействием к суду или посреднику в целях урегулирования спора. По ходатайству обеих сторон арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, чтобы предоставить сторонам возможность попытаться закончить дело миром.

В случае 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, арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает причины неявки уважительными. Неявка представителя лица, участвующего в деле,

по уважительной причине является основанием для возможного отложения судебного разбирательства, если таким лицом заявлено соответствующее ходатайство.

Судебное разбирательство может быть отложено на срок, необходимый для устранения обстоятельств, послуживших основанием для отложения, но не более чем на один месяц. Об отложении судебного разбирательства арбитражный суд выносит определение, в котором указываются время и место вновь назначенного судебного заседания. 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.

В связи с отсутствием в арбитражном процессуальном праве принципа непрерывности в новом судебном заседании судебное разбирательство возобновляется с того момента, с которого оно было отложено. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до отложения судебного разбирательства, не производится.

Если в судебное заседание явились свидетели, при отложении судебного разбирательства арбитражный суд вправе их допросить при условии, что 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.

9.5. Приостановление производства по делу

В некоторых случаях арбитражный суд при рассмотрении дела может столкнуться с серьезными препятствиями, не позволяющими назначить время судебного заседания, например, в случае смерти лица, участвующего в деле, до появления его правопреемников рассмотреть дело невозможно.

Приостановление производства по делу является *временным* прекращением процессуальных действий по делу в случае возникновения препятствий дальнейшего движения дела, *не позволяющих назначить время судебного заседания*. Во время приостановления производства по делу никакие процессуальные действия не производятся до принятия судом определения о возобновлении производства по делу. Производство по делу приостанавливается в случаях, когда невозможно назначить дату судебного заседания, так как неизвестно точно, когда возникшее препятствие будет устранено. Этим приостановление производства по делу отличается от отложения дела, когда судебное заседание уже во время отложения назначается на новое время. Глава 16 АПК предусматривает *обязательные* и *факультативные* основания для приостановления производства по делу.

При наличии обязательного основания арбитражный суд *обязан* приостановить производство по делу. К таким основаниям относятся: 1) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом РФ, конституци-

онным (уставным) судом субъекта РФ, судом общей юрисдикции, арбитражным судом; 2) пребывание гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных Сил РФ; 3) ходатайство гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил РФ; 4) смерть гражданина, являющегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство; 5) утрата гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности.

При наличии факультативных оснований арбитражный суд *вправе* приостановить производство по делу. Факультативными основаниями приостановления производства по делу являются: 1) назначение арбитражным судом экспертизы; 2) реорганизация организации, являющейся лицом, участвующим в деле; 3) привлечение гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, для выполнения государственной обязанности; 4) нахождение гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, в лечебном учреждении или длительной служебной командировке; 5) рассмотрение международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела.

Срок приостановления производства по делу определяется наступлением события, указывающего на устранение обстоятельств, препятствовавших производству по делу, и позволяющего возобновить производство по делу (появление правопреемников физического лица, являвшегося стороной по делу, возвращение гражданина из действующей части Вооруженных Сил РФ, окончание процедуры реорганизации организации и т.д.), либо истечением срока приостановления производства по делу при назначении экспертизы.

После устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, арбитражный суд возобновляет производство по делу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе. Производство по делу может быть возобновлено до устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, по заявлению лица, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено. Приостановление производства по делу, его возобновление или отказ в возобновлении оформляются отдельными определениями арбитражного суда.

9.6. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства

В целях создания условий для ускоренного порядка рассмотрения дел арбитражным судом гл.29 АПК введен порядок упрощенного производства. В порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены только категории дел, определенные ст. 227 АПК. К таким делам относятся 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. Арбитражному суду для решения вопроса о рассмотрении дела в упрощенном произ-

водстве должны быть представлены оформленные надлежащим образом документы, с бесспорностью подтверждающие задолженность ответчика. Бесспорными следует считать требования, основанные на документах, подтверждающих имущественные обязательства ответчика и неисполнение им этих обязательств, либо требования, признанные ответчиком.

Вторую категорию дел, рассматриваемых в порядке упрощенного производства, составляют дела по искам, основанным на представленных истцом документах, устанавливающих имущественные обязательства ответчика, которые ответчиком признаются, но не выполняются. Кроме документов, подтверждающих требования истца, в таких делах ответчиком должно быть совершено письменное признание имущественных требований истца.

Иски юридических лиц на сумму до 200 МРОТ и иски индивидуальных предпринимателей на сумму до 20 МРОТ представляют собой третью категорию дел, которые могут быть рассмотрены арбитражным судом в порядке упрощенного производства.

В порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены иные дела по спорам из гражданских правоотношений, но не могут быть рассмотрены дела из административных и иных публичных правоотношений, а равно иные дела неискового производства. Порядок упрощенного производства может применяться, если выполняются одно из следующих условий: 1) требования истца носят бесспорный характер, 2) требования истца признаются ответчиком; 3) иск заявлен на незначительную сумму.

Инициатором рассмотрения дела в порядке упрощенного производства может выступить истец. По его ходатайству при отсутствии возражений ответчика арбитражный суд может рассмотреть дело в порядке упрощенного производства. Упрощенное производство может быть применено и по предложению арбитражного суда при согласии сторон.

Дела упрощенного производства рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными в гл. 29 АПК. В определении о принятии искового заявления к производству указывается на возможность рассмотрения дела в порядке упрощенного производства и устанавливается 15-дневный срок для представления сторонами возражений в отношении рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, а также для представления отзыва на заявленные требования или других доказательств. Если должник возражает в отношении заявленных требований, а также если хотя бы одна сторона возражает против рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, арбитражный суд выносит определение о рассмотрении этого дела по общим правилам искового производства.

Дела упрощенного производства рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий один месяц со дня поступления искового заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу. Рас-

смотрение дел в порядке упрощенного производства осуществляется в судебном заседании без вызова сторон. Упрощенное производство представляет собой письменный процесс. Суд исследует только письменные доказательства, а также отзыв, объяснения по существу заявленных требований, представленные в письменной форме, другие документы.

Решение по результатам рассмотрения дела в порядке упрощенного производства принимается только в том случае, если должник не представил возражений по существу заявленных требований в установленный судом срок. Если такие возражения были представлены, дело должно рассматриваться по общим правилам искового производства.

Решение по делу, рассмотренному в порядке упрощенного производства, принимается по общим правилам, установленным АПК, т.е. в полной форме, требующей наличия вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей, и может быть обжаловано в срок, не превышающий месяца со дня его принятия, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Тема 10. СУДЕБНЫЕ АКТЫ АРБИТРАЖНОГО СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

10.1. Понятие и виды судебных актов арбитражного суда

Арбитражный суд принимает судебные акты в форме решения, постановления, определения. Судебный акт, принятый арбитражным судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу, именуется *решением*.

Судебные акты, принимаемые арбитражным судом апелляционной и кассационной инстанций по результатам рассмотрения апелляционных и кассационных жалоб, а также судебные акты, принимаемые Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ по результатам пересмотра судебных актов в порядке надзора, именуются *постановлениями*. Все иные судебные акты арбитражного суда, принимаемые в ходе осуществления судопроизводства, именуются *определениями*. Судебные акты арбитражного суда выносятся в письменной форме.

Решением арбитражного суда называется судебный акт арбитражного суда первой инстанции, которым дело *разрешается по существу*, т.е. в котором арбитражный суд на основании установленных в судебном разбирательстве фактов отражает свои выводы о правомерности и обоснованности требований истца и которым удовлетворяет требования истца либо отказывает в их удовлетворении частично или полностью. Решение арбитражного суда представляет собой *акт правосудия*, который позволяет требовать его *принудительного исполнения* против должника и соблюдения всеми лицами.

Сущность решения арбитражного суда состоит в том, что оно подтверждает наличие или отсутствие оспариваемого права или правоотношения, устраняет их спорность, создает правовую возможность для принудительной реализации права или законного интереса, тем самым осуществляя их защиту.

Сила судебного решения основана на авторитете судебной власти и нормах материального права, которые применяются арбитражным судом при разрешении определенного дела. Судебное решение служит правовым основанием принуждения, осуществляемого в исполнительном производстве.

Принятие решения арбитражным судом регулируется гл. 20 АПК. 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. В это помещение не могут входить другие лица. Не допускаются иные способы общения с лицами, входящими в состав суда, во время совещания и принятия судебного акта, т.е. телефонные разговоры, обмен записками и т.п. Обеспечить тайну судебного совещания и как следствие — независимости суда, призвано правило о том, что судьи арбитражного суда не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании обсуждения при принятии су-

дебного 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. Иными словами, при принятии решения на основании доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств дела, составляющих фактическое основание иска. Тем самым арбитражный суд определяет обоснованность заявленного иска. Если во время вынесения решения арбитражный суд признает, что обстоятельства дела выяснены неполностью и необходимо дополнительно исследовать доказательства или продолжить выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела, судебное разбирательство возобновляется, о чем выносятся определения. В таком случае участники процесса возвращаются к стадии исследования доказательств, после чего следуют прения сторон в установленном процессуальным законом общем порядке.

Решение арбитражного суда излагается в виде отдельного документа. Однако арбитражный суд может принять отдельное решение по каждому из требований, объединенных в одном деле. Решение арбитражного суда должно быть написано от руки или выполнено с помощью технических средств. Решение арбитражного суда выполняется в одном экземпляре и приобщается к делу.

В решении должны быть указаны мотивы его принятия, и оно должно быть изложено языком, понятным для лиц, участвующих в деле, и других лиц. Решение подписывается судьей, а в случае коллегиального рассмотрения дела — всеми судьями, участвовавшими в принятии решения, в том числе судьей, имеющим особое мнение. Неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении, является безусловным основанием к отмене судебного решения. Исправления в решении должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате до объявления решения.

При принятии решения арбитражный суд также решает вопросы о сохранении действия мер по обеспечению иска или об отмене обеспечения иска, либо об обеспечении исполнения решения; при необходимости устанавливает порядок и срок исполнения решения; определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств, распределяет судебные расходы, а также решает иные вопросы, возникшие в ходе судебного разбирательства.

10.2. Содержание и свойства решения

Содержание решения арбитражного суда должно соответствовать требованиям ст. 170 АПК. Решение арбитражного суда должно со-

стоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть решения должна содержать наименование арбитражного суда, принявшего решение; состав суда, фамилию лица, которое вело протокол судебного заседания; номер дела, дату и место принятия решения; предмет спора; наименования лиц, участвующих в деле, фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий.

В *описательной части* решения должны быть кратко изложены заявленные требования и возражения, объяснения, заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле.

Мотивировочная часть решения должна содержать фактические и иные обстоятельства дела, установленные арбитражным судом, а также доказательства, на которых основаны выводы суда об обстоятельствах дела, и доводы в пользу принятого решения. Если арбитражный суд отверг те или иные доказательства, принял или отклонил приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле, в решении должны быть указаны мотивы таких действий суда.

Обязательным требованием к мотивировочной части решения является указание на законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения. В мотивировочной части решения могут содержаться ссылки на постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам судебной практики. Если суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле, суд обязан указать мотивы своих действий. Если ответчик признал иск, в мотивировочной части решения может быть указано только на признание иска ответчиком и принятие его судом. В мотивировочной части решения должны содержаться также обоснования принятых судом решений и обоснования по другим вопросам, разрешаемым в резолютивной части решения.

Мотивировочная часть решения арбитражного суда является гарантией права на справедливое судебное разбирательство, так как именно в этой части решения должно содержаться обоснование всех выводов суда по делу, что позволяет оценить беспристрастность суда и соблюдение им требований материального и процессуального права при рассмотрении дела. Практическое значение мотивировочной части решения заключается в том, что установленные в этой части обстоятельства дела приобретают преюдициальное значение и не требуют доказывания при рассмотрении иных дел с участием лица, в отношении которого они установлены в данном решении.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований. В резолютивной части решения арбитражный суд дает ответ по каждому заявленному истцом требованию отдельно к каждому из ответчиков. Кроме того, в резолютивной части решения должен быть разрешен вопрос о распределе-

нии между сторонами судебных расходов. В этой же части решения указывается на срок и порядок обжалования решения. При полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков в резолютивной части решения указывается денежная сумма, подлежащая взысканию в результате зачета. Если арбитражный суд установил порядок исполнения решения или принял меры по обеспечению его исполнения, на это указывается в резолютивной части решения.

При удовлетворении требования о взыскании денежных средств в резолютивной части решения арбитражный суд указывает общий размер подлежащих взысканию денежных сумм с отдельным определением основной задолженности, убытков, неустойки (штрафа, пени) и процентов. Например, суд решил: взыскать с ответчика 1000 руб. стоимости проданного ему товара, 100 руб. штрафа за нарушение срока оплаты и 70 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами. Не допускается указывать на общую взыскиваемую сумму, не разделяя ее на суммы, которые взыскиваются по каждому заявленному требованию. При присуждении имущества арбитражный суд указывает наименование имущества, подлежащего передаче истцу, его стоимость и место нахождения.

При удовлетворении требования истца относительно спора о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, в том числе на основании исполнительный надписи нотариуса, в резолютивной части решения арбитражный суд указывает наименование, номер, дату выдачи документа, не подлежащего исполнению, и денежную сумму, не подлежащую списанию. По спору, возникшему при заключении или изменении договора, в резолютивной части решения указывается вывод арбитражного суда по каждому спорному условию договора, а по спору о понуждении заключить договор указываются условия, на которых стороны обязаны заключить договор.

Если принято решение, обязывающее ответчика совершить определенные действия, не связанные со взысканием денежных средств или с передачей имущества, арбитражный суд в резолютивной части решения указывает лицо, обязанное совершить эти действия, а также место и срок их совершения. Если совершить определенные действия, не связанные со взысканием денежных средств или с передачей имущества, обязана организация, арбитражный суд в резолютивной части решения может указать руководителя или иное лицо, на которых возлагается исполнение решения, а также срок исполнения. Арбитражный суд может указать в решении, обязывающем ответчика совершить определенные действия в пользу истца, 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.

В решении, вынесенном в пользу нескольких истцов, указывается, в какой части (доле) оно относится к каждому из них, или указы-

вается, что право требования является солидарным. Если решение принято против нескольких ответчиков, в нем указывается, в какой части (доле) каждый из ответчиков должен выполнить решение или что их ответственность является солидарной. Решение должно четко определять, что должен выполнить каждый из пассивных соучастников. Недопустимым является решение, в котором не названы права каждого из активных соучастников или не определены обязанности каждого из пассивных соучастников, и соответственно такое решение не позволяет установить, каким образом его можно исполнить.

Решение арбитражного суда должно соответствовать требованиям, определенным в ст. 15 и 170 АПК, прежде всего требованиям законности, обоснованности (мотивированности), определенности и полноты. Законность решения вытекает из закрепленного в ст. 5 АПК принципа законности и означает соответствие решения арбитражного суда требованиям норм материального и процессуального права, а также его принятие в порядке, установленном АПК.

Арбитражный суд обязан указать в решении нормы права, которыми он руководствовался при его вынесении. В соответствии со ст. 13 АПК арбитражный суд рассматривает дела на основании Конституции, международных договоров Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, конституций (уставов), законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ, актов органов местного самоуправления. Арбитражный суд в случаях, предусмотренных федеральными законами, применяет обычаи делового оборота.

Арбитражный суд, установив при рассмотрении дела несоответствие нормативного правового акта Конституции или иному имеющему большую юридическую силу нормативному правовому акту, в том числе издание его с превышением полномочий, принимает судебный акт в соответствии с нормативным правовым актом, имеющим большую юридическую силу. Если при рассмотрении конкретного дела арбитражный суд придет к выводу о несоответствии закона, примененного или подлежащего применению в рассматриваемом деле, Конституции, арбитражный суд обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности этого закона.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законом, арбитражный суд применяет правила международного договора. Нормы иностранного права могут быть применены в соответствии с международным договором РФ, федеральным законом, соглашением сторон, заключенным в соответствии с ними. Данное правило не затрагивает действие императивных норм законодательства Российской Федерации, применение которых регулируется разд. VI ГК. Когда спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или согла-

шением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии таких норм дело рассматривается, исходя из общих начал и смысла федеральных законов и иных нормативных правовых актов (аналогия права).

Законность решения арбитражного суда с точки зрения его *соответствия процессуальному законодательству* означает, что судебное решение должно быть вынесено и объявлено в порядке, установленном арбитражным процессуальным законодательством, а также, что содержание решения должно отвечать требованиям арбитражного процессуального законодательства.

Требование **обоснованности** решения арбитражного суда является выполненным, если выводы о существовании или отсутствии фактических обстоятельств, составляющих основание иска, основаны на имеющихся в деле и исследованных арбитражным судом в судебном заседании доказательствах.

Определенность решения арбитражного суда означает, что в решении должны быть четко определены материальные права и обязанности лиц, участвующих в деле, по поводу которых возник спор. Решение должно устранить неопределенность в правоотношениях сторон и не может оставить основания для неоднозначного толкования выводов суда о правоотношениях сторон, их правах и обязанностях.

Решение арбитражного суда является **полным**, если в нем даны ответы на каждое поставленное истцом или истцами требование, в том числе на требования, заявленные во встречном иске. Полнота решения также требует, чтобы были точно определены предмет спора и размер присужденного.

10.3. Объявление решения

Решение арбитражного суда объявляется председательствующим в том судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения арбитражным судом. В судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, может быть объявлена только резолютивная часть принятого решения. В таком 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 может быть отложено на срок, не превышающий пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями, участвовавшими в рассмотрении дела и принятии решения, и приобщена к делу. Председательствующий в судебном заседании после объявления решения разъясняет порядок его обжалования. Копии решения направляются лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня принятия решения заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку.

10.4. Дополнительное решение. Устранение недостатков в решении

В некоторых случаях в уже объявленном решении обнаруживаются различные ошибки или иные его недостатки. В зависимости от вида ошибок закон предусматривает разные способы их устранения: путем принятия дополнительного решения, определения об исправлении ошибок, опечаток, описок, определения о разъяснении судебного решения.

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 следующих случаях: 1) если по какому-либо требованию, в отношении которого лица, участвующие в деле, представили доказательства, судом не было принято решение; 2) если суд, разрешив вопрос о праве, не указал в решении размер присужденной денежной суммы, подлежащее передаче имущество или не указал действия, которые обязан совершить ответчик; 3) если судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии дополнительного решения разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует рассмотрению вопроса о принятии дополнительного решения. Дополнительное решение принимается по общим правилам, установленным АПК для принятия решения.

Если решение является неясным, принявший это решение арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации вправе разъяснить решение без изменения его содержания. Разъяснение решения допускается при условии, что оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Если в решении обнаружены описки, опечатки, арифметические ошибки, арбитражный суд, принявший решение, по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение органа, организации или по своей инициативе вправе исправить допущенные в решении описки, опечатки и арифметические ошибки без изменения его содержания. По вопросам разъяснения решения, исправления описок, опечаток, арифметических ошибок выносится определение в 10-дневный срок со дня поступления заявления в суд, которое может быть обжаловано.

В связи с нестабильной экономической ситуацией может происходить обесценивание присужденных денежных сумм. В таких случаях арбитражный суд первой инстанции, рассмотревший дело, производит по заявлению взыскателя индексацию присужденных судом денежных сумм на день исполнения решения суда в случаях и в размерах, которые предусмотрены федеральным законом или договором. Такое заявление рассматривается в судебном заседании в 10-дневный срок со дня поступления заявления в суд. По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

10.5. Законная сила решения арбитражного суда

Решение арбитражного суда наделено законной силой. **Законная сила** решения означает совокупность свойств, обеспечивающих возможность применения решения как акта, устанавливающего определенность в правоотношениях лиц, участвующих в деле: неопровержимость, исключительность, преюдициальность, исполнимость и обязательность.

Неопровержимость вступившего в законную силу решения означает невозможность его пересмотра по существу в кассационном порядке. Это придает решению стабильность, создает определенность в материальных правоотношениях лиц, участвующих в деле. **Исключительность решения** понимается как невозможность для истца повторно обратиться с тождественным иском в арбитражный суд, суд общей юрисдикции или к третейскому суду. По каждому спору может быть вынесено только одно судебное решение. Недопустимо вынесение нескольких решений суда по одному и тому же спору. В силу **преюдициальности** решения установленные вступившим в законную силу решением суда факты и правоотношения не могут быть оспорены лицами, участвующими в деле, в другом деле. Это означает, что лицо, участвующее в деле, не может оспаривать факты, установленные в решении суда, при рассмотрении другого дела с его участием. Такие факты не требуют доказывания, но могут быть оспорены в новом судебном деле лицом, не участвовавшим в деле, по которому вынесено решение. Исполнимость решения, вступившего в законную силу, представляет собой особое свойство решения, приобретаемое в момент вступления его в законную силу: взыскатель получает возможность **принудительно** исполнить решение против должника, обратившись в службу судебных приставов-исполнителей или иные органы и организации, полномочные исполнить решение суда. Исполнение решения, не вступившего в силу, допускается только в случаях, установленных ст. 206 и 211 АПК. **Обязательность** решения требует от государственных органов, должностных лиц и граждан принимать факты, установленные в решении, как установленные и не подлежащие обсуждению.

Законная сила решения имеет **субъективные пределы**: она распространяется только на лиц, участвующих в деле; на лиц, не участвующих в деле, законная сила не распространяется. Объективные пределы законной силы решения ограничены правоотношениями и фактами, установленными судом при разрешении дела, по которому вынесено решение. Это означает, что решение не распространяется на другие правоотношения между лицами, участвовавшими в деле.

Решение арбитражного суда первой инстанции по общему правилу 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. Существуют исключения из этого правила. Решения Высшего Арбитражного Суда РФ

и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия. Решения арбитражного суда по делам об административных правонарушениях, а в случаях, предусмотренных АПК или иным федеральным законом, и по другим делам вступают в законную силу в специально установленные сроки и порядке.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции. Решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции. Не могут быть обжалованы в порядке кассации решения Высшего Арбитражного Суда РФ.

В соответствии со ст. 182 АПК решение арбитражного суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. Решения 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 подлежат немедленному исполнению. В своем информационном письме от 24.07.2003 № 73 Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ разъяснил, что, если заявитель предъявляет в суд требование о признании незаконным бездействия государственного органа (должностного лица), выразившегося в отказе возратить (возместить, выплатить) из бюджета определенную денежную сумму, и названное требование удовлетворяется, такое решение суда приводится в исполнение по общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 182 АПК, т.е. после вступления его в законную силу.

Арбитражный суд по заявлению истца вправе обратиться к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным. 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. Определение об обращении решения к немедленному исполнению подлежит немедленному исполнению. Обжалование определения не приостанавливает его исполнения. По заявлению лиц, участвующих в деле, арбитражный суд может принять меры по обеспечению исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению, по правилам, предусмотренным гл. 8 АПК для мер обеспечения иска.

10.6. Определение арбитражного суда

Определением арбитражного суда является судебный акт, который принимается арбитражным судом по различным вопросам процессу-

ального права, но *не разрешает дело по существу*, вне зависимости от стадии процесса. Определение выносится арбитражным судом в письменной форме в виде отдельного судебного акта или протокольного определения. Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд принимает во всех случаях, если АПК предусмотрена возможность обжалования определения отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. В других случаях определение может быть оформлено как в виде отдельного судебного акта, так и в виде *протокольного определения*, т.е. определения, зафиксированного в протоколе судебного заседания или протоколе процессуального действия.

Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд выносит в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей, по правилам, установленным для принятия решения.

Протокольное определение может быть принято арбитражным судом без удаления из зала судебного заседания. В случае если дело рассматривается в коллегиальном составе, судьи совещаются по вопросам, связанным с вынесением такого определения, на месте, в зале судебного заседания. Протокольное определение объявляется устно и заносится в протокол судебного заседания.

Требования к содержанию определения установлены в ст. 185 АПК. В определении должны быть указаны: 1) дата и место вынесения определения; 2) наименование арбитражного суда, состав суда, фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания; 3) наименование и номер дела; 4) наименования лиц, участвующих в деле; 5) вопрос, по которому выносится определение. В определении обязательно должны быть изложены 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, а также вывод по результатам рассмотрения судом вопроса. Кроме того, в определении сообщаются 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. Определение, оформленное в виде отдельного судебного акта, подписывается судьей или составом арбитражного суда, который его принял. Копии определения, вынесенного в виде отдельного судебного акта, направляются лицам, участвующим в деле, и другим заинтересованным лицам заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку, как правило, в 5-дневный срок со дня вынесения определения. Определение арбитражного суда исполняется немедленно, если иное не установлено АПК или арбитражным судом.

В соответствии со ст. 188 АПК определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в случаях, если в соответствии с АПК предусмотрено обжалование этого опре-

деления, а также если это определение препятствует дальнейшему движению дела. В отношении определения, обжалование которого не предусмотрено, а также в отношении протокольного определения могут быть заявлены возражения при обжаловании судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Жалоба на определение может быть подана в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения, если иной срок не установлен АПК. Например, ответчик в апелляционной жалобе на решение суда может указать, что определение арбитражного суда об отклонении его ходатайства о назначении экспертизы не позволило установить фактические обстоятельства, имеющие значение для дела.

Тема 11. ОКОНЧАНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ БЕЗ ВЫНЕСЕНИЯ РЕШЕНИЯ

В определенных АПК случаях дело не может быть рассмотрено по существу, и производство по делу оканчивается без вынесения решения по делу. Перечень таких случаев установлен в гл. 17 «Оставление заявления без рассмотрения» и гл. 18 «Прекращение производства по делу» и не подлежит расширительному толкованию.

Последствия прекращения производства по делу и оставления иска без рассмотрения имеют важное практическое значение. Так, если вынесено определение о прекращении производства по делу, то вторичное обращение в суд по тождественному иску (т.е. по иску между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям) не допускается. После устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, истец может вновь обратиться в арбитражный суд с тождественным иском.

О прекращении производства по делу и об оставлении заявления без рассмотрения арбитражный суд выносит определения. Такие определения арбитражного суда могут быть обжалованы.

11.1. Прекращение производства по делу

Основания для прекращения производства по делу предусмотрены в ст. 150 АПК. Первую группу оснований составляют обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения дела арбитражным судом. К таким обстоятельствам относятся следующие случаи:

1) дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде, например дело ему неподведомственно либо иск заявлен лицом, не обладающим соответствующими полномочиями. Так, подлежит прекращению производство по делу по иску, заявленному прокурором в случае, не предусмотренном ст. 52 АПК;

2) имеется вступивший в законную силу, принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям (т.е. по тождественному иску) 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;

3) 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;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда по ранее рассмотренному делу, проверившего по тем же основаниям соответствие оспариваемого акта иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу.

Вторую группу оснований для прекращения производства по делу составляют обстоятельства, когда имеется волеизъявление лица, участвующего в деле, направленное на прекращение дальнейшего про-

изводства по делу. Так, если истец отказался от иска и отказ принят арбитражным судом или если арбитражным судом утверждено мировое соглашение, производство по делу подлежит прекращению.

Наконец, к третьей группе оснований для прекращения производства по делу относятся обстоятельства, связанные с прекращением правосубъектности одной из сторон в деле, когда правопреемство не возникает:

1) в случае, когда организация, являющаяся стороной в деле, ликвидирована. Ликвидация юридического лица означает его прекращение без перехода его прав и обязанностей к другим лицам, т.е. правопреемство при ликвидации не возникает. Правосубъектность ликвидируемого юридического лица прекращается в момент внесения записи о его ликвидации в Единый государственный реестр юридических лиц. Пленумы Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ в своем совместном постановлении от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснили, что с момента прекращения действия государственной регистрации граждан в качестве индивидуальных предпринимателей дела с участием указанных граждан, в том числе связанные с осуществлявшейся ранее ими предпринимательской деятельностью, подведомственны судам общей юрисдикции. Если при рассмотрении дела арбитражным судом установлено, что гражданин, являющийся стороной по делу, утратил статус предпринимателя до принятия искового заявления, то производство по делу прекращается по п. 1 ст. 150 АПК. Однако если гражданин утратил свой статус индивидуального предпринимателя после принятия искового заявления к производству, дело должно быть рассмотрено арбитражным судом;

2) если после смерти гражданина, являющегося стороной в деле, спорное правоотношение не допускает правопреемства. Например, после смерти гражданина не переходят по наследству личные права.

11.2. Оставление заявления без рассмотрения

Заявление оставляется арбитражным судом без рассмотрения в случаях, когда существуют обстоятельства, препятствующие дальнейшему рассмотрению дела арбитражным судом. Однако подобные обстоятельства могут исчезнуть или могут быть устранены, поэтому истец не лишается права после устранения таких обстоятельств в общем порядке вновь обратиться в арбитражный суд с заявлением. Основания для оставления искового заявления без рассмотрения установлены в ст. 148 АПК.

Первую группу оснований составляют обстоятельства, которые возникли до возбуждения производства по делу, но были обнаружены только во время рассмотрения дела: 1) истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором; такой порядок, например, установлен ст. 38 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи»; 2) при рассмотрении за-

явления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, выясняется, что возник спор о праве; 3) 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 (т.е. тождественный иск); 4) заявлено требование, которое должно быть рассмотрено в деле о банкротстве; в соответствии с п. 1 ст. 63 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с момента вынесения арбитражным судом определения о введении наблюдения в связи с заявлением о признании должника банкротом, все имущественные требования к должнику могут быть предъявлены только в рамках процесса о банкротстве; 7) исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано.

Ко второй группе оснований для оставления искового заявления без рассмотрения относятся обстоятельства, связанные с имеющейся договоренностью сторон о рассмотрении данного спора третейским судом: 1) имеется соглашение сторон о рассмотрении данного спора третейским судом, и 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; 2) стороны заключили соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда во время судебного разбирательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, и 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.

Тема 12. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНЫХ И ИНЫХ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Раздел III АПК устанавливает особенности производства в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений. Рассмотрение споров из административных и иных публичных правоотношений осуществляется в арбитражном суде по общим правилам искового производства с особенностями, установленными разд. III АПК.

При рассмотрении дела из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд выполняет две функции: 1) защиты прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность в споре с органом, наделенным властными полномочиями по отношению к этим лицам; 2) судебного контроля за действиями государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, в процессе реализации правомочий которых затрагивается сфера предпринимательской и иной экономической деятельности'.

Одним из субъектов в делах, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, является государственно-властный орган или должностное лицо, подписывающие другому субъекту правоотношений обязательные для исполнения действия, либо устанавливающие запреты, либо своим бездействием препятствующие реализации прав или законных интересов другого субъекта.

АПК предусматривает особенности производства по четырем категориям дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений: об оспаривании нормативных правовых актов; об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц; об административных правонарушениях и о взыскании обязательных платежей. Для всех названных категорий дел общим признаком является то, что дела, возникшие из административных и иных публичных правоотношений, рассматриваются арбитражным судом, если они затрагивают права и законные интересы лиц *в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности*.

Глава 22 АПК устанавливает особенности, общие для производства всех категорий дел, которые рассматриваются по правилам разд. III АПК. Во-первых, дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, рассматриваются по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными в разд. III, если иные правила административного судопроизводства не предусмотрены федеральным законом. Особенности производ-

1 Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. Ф. Яковлева и М. К. Юкова. М., 2003. С. 51!.

Автор раздела III — Т. К. Андреева.

ства диктуются неравноправием сторон в таких спорах, которое существует в материально-правовых отношениях между ними. В отличие от гражданско-правовых отношений, основанных на принципе равного положения сторон, административные правоотношения характеризуются подчинением одного субъекта другому. Кроме того, государственно-властный орган, являющийся обязательным субъектом рассматриваемых дел, всегда обладает значительно более широкими полномочиями и возможностями защиты своих интересов, чем другая сторона: гражданин или юридическое лицо.

Заявления по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, подаются в арбитражный суд по общим правилам подсудности, предусмотренным АПК, если разд. III АПК не установлено иное. Например, дела об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности подсудны по месту нахождения заявителя.

Специальное правило о распределении бремени доказывания в делах из административных и иных публичных правоотношений направлено на преодоление неравного положения субъектов этих дел: обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, возлагается на органы и лиц, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие). Это правило означает, что бремя доказывания законности принятого акта, решения, совершенного действия (бездействия) лежит на участвующем в деле государственно-властном органе или должностном лице. Оспаривая акты или деяния государственно-властного органа или должностного лица, гражданин или юридическое лицо вправе только заявить о нарушении его права таким актом или деянием. Доказывать законность принятых актов или совершенных действий (бездействия) обязаны государственно-властный орган или должностное лицо. Однако в случае выдвижения возражений гражданин или юридическое лицо обязаны их обосновать.

Правовой статус представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый акт, в делах из административных и иных публичных правоотношений также обладает определенной особенностью: арбитражный суд может признать обязательной явку в судебное заседание таких представителей и вызвать их в судебное заседание для дачи объяснений. В случае их неявки арбитражный суд может наложить на них штраф в порядке и в размерах, которые установлены в гл. 11 АПК.

Новеллой в арбитражном процессе является возможность примирения сторон в делах из административных и иных публичных правоотношений. Такое примирение оформляется соглашением сторон или с использованием других примирительных процедур, если иное не установлено федеральным законом.

12.1. Рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов

Дела об оспаривании нормативных правовых актов рассматриваются в арбитражных судах только в случаях, когда их рассмотрение в соответствии с федеральным законом отнесено к компетенции арбитражного суда.

Часть 3 ст. 192 АПК устанавливает правило, гарантирующее право на судебную защиту граждан и юридических лиц: обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в арбитражный суд, если федеральным законом не установлено иное.

Производство по делам об оспаривании нормативных правовых актов возбуждается на основании *заявлений* заинтересованных лиц, обратившихся с требованием о признании такого акта недействующим. Граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействующим нормативного правового акта, принятого государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, должностным лицом, при соблюдении одновременно двух условий: (а) оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и (б) оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности или создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно ст. 52 АПК прокурор, а также государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы вправе обратиться в арбитражный суд с заявлениями о признании нормативных правовых актов недействующими, если выполняются одновременно два условия: (а) оспариваемый акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и (б) оспариваемый акт или отдельные его положения нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

К компетенции арбитражного суда не относятся дела об оспаривании нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к компетенции Конституционного Суда РФ, а также дела об оспаривании нормативных правовых актов, признание которых противоречащими закону отнесено к подведомственности судов общей юрисдикции.

Заявление о признании нормативного правового акта недействующим должно соответствовать требованиям, предусмотренным АПК для искового заявления. Кроме того, в заявлении должны быть также указаны: 1) наименование органа государственной власти, ор-

гана местного самоуправления, иного органа, должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт; 2) название, номер, дата принятия, источник опубликования и иные данные об оспариваемом нормативном правовом акте; 3) права и законные интересы заявителя, которые, по его мнению, нарушаются этим оспариваемым актом или его отдельными положениями; 4) название нормативного правового акта, который имеет большую юридическую силу и на соответствие которому надлежит проверить оспариваемый акт или его отдельные положения; 5) требование заявителя о признании оспариваемого акта недействующим; 6) перечень прилагаемых документов.

К заявлению прилагаются документы, указанные в п. 1—5 ст. 126 АПК как обязательные приложения к исковому заявлению, а также текст оспариваемого нормативного правового акта. Подача заявления в арбитражный суд не приостанавливает автоматически действие оспариваемого нормативного правового акта. Приостановление действия нормативного правового акта не может применяться в качестве обеспечительной меры, так как в случае приостановления его действия могут быть нарушены права значительного числа участников хозяйственного оборота в результате неопределенности правового регулирования их правоотношений.

Дело об оспаривании нормативного правового акта рассматривается коллегиальным составом судей. Срок рассмотрения таких дел не может превышать двух месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу. По этой категории дел, как и по всем другим делам, рассматриваемым арбитражным судом, обязательно проведение предварительного судебного заседания в рамках подготовки дела к судебному разбирательству.

Арбитражный суд извещает о времени и месте судебного заседания заявителя, орган, принявший оспариваемый нормативный правовой акт, а также иных заинтересованных лиц. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела, если суд не признал их явку обязательной. Арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, устанавливает соответствие его федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, а также полномочия органа или лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт.

Арбитражный суд, в отличие от действующего в исковом производстве правила о недопустимости ставить своими действиями какую-либо из сторон в преимущественное положение, в делах об оспаривании нормативных правовых актов наделен полномочием проверять оспариваемое положение нормативного правового акта в полном объеме, не будучи связанным доводами, содержащимися в заявлении об оспаривании нормативного правового акта. Такое пра-

вило установлено в целях преодоления неравного положения субъектов рассматриваемой категории дел.

Часть 6 ст. 194 АПК уточняет правило о перераспределении бремени доказывания в делах из административных и иных публичных правоотношений применительно к рассматриваемой категории дел: орган, должностное лицо, которые приняли акт, обязаны доказать 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, а также обстоятельств, послуживших основанием для его принятия.

В целях защиты прав и законных интересов неопределенного круга лиц АПК устанавливает правило о том, что отказ заинтересованного лица, обратившегося в арбитражный суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта, от своего требования, признание требования органом или лицом, которые приняли оспариваемый акт, не препятствуют рассмотрению арбитражным судом дела по существу. Решение по делу об оспаривании нормативного правового акта принимается арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 20 АПК. По результатам рассмотрения дела об оспаривании нормативного правового акта арбитражный суд принимает одно из решений: 1) о признании оспариваемого акта или отдельных его положений соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу; 2) 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.

Резолютивная часть решения по делу об оспаривании нормативного правового акта должна содержать: наименование органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, его название, номер, дату принятия акта; название нормативного правового акта, который имеет большую юридическую силу и на соответствие которому проверен оспариваемый акт; 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 арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта вступает в законную силу немедленно после его принятия. Нормативный правовой акт или отдельные его положения, признанные арбитражным судом недействующими, не подлежат применению с момента вступления в законную силу решения суда и должны быть приведены органом или лицом, принявшими оспариваемый акт, в соответствие с законом или иным нормативным правовым актом, имеющими большую юридическую силу.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта, за исключением решения Высшего Арбитражного Суда РФ, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вступления в законную силу.

В целях гарантировать права лиц, чьи права затрагиваются оспариваемым нормативным актом, АПК устанавливает специальные правила предания гласности решений по делам об оспаривании нормативных правовых актов. Копии решения арбитражного суда в срок, не превышающий десяти дней со дня его принятия, направляются лицам, участвующим в деле, в арбитражные суды Российской Федерации, в Конституционный Суд РФ, в Верховный Суд РФ, Президенту РФ, в Правительство РФ, Генеральному прокурору РФ, Уполномоченному по правам человека в РФ, в Минюст России. Копии решения могут быть направлены также в иные органы и иным лицам.

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. Кроме того, решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта публикуется в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ» и при необходимости в иных изданиях.

12.2. Рассмотрение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц

Производство по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц возбуждается на основании *заявления* заинтересованного лица, обратившегося в арбитражный суд с требованием о признании недействительными ненормативных правовых актов или о признании незаконными решений и действий (бездействия) указанных органов и лиц.

Заявления о признании ненормативных правовых актов недействительными, решений и действий (бездействия) незаконными рассматриваются в арбитражных судах только в случае, *если их рассмотрение в соответствии с федеральным законом не отнесено к компетенции других судов.*

Граждане, организации и иные лица могут обратиться в арбитражный суд заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц при наличии двух условий: 1) оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (без-

действие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту; 2) оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

С заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц могут обратиться прокурор, а также государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы при соблюдении следующих условий: 1) оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту; 2) оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности; 3) выполняются требования ст. 52 и 53 АПК, предъявляемые к делам с участием прокурора, а также государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов.

Заявление о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц 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. Пропущенный по уважительной причине срок подачи заявления может быть восстановлен судом.

Заявление о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными должно соответствовать требованиям, предъявляемым ч. 1, п. I, 2 и 10 ч. 2, ч. 3 ст. 125 АПК для исковых заявлений. Кроме того, в заявлении должны быть также указаны сведения об оспариваемом акте (действии, бездействии) и органе или лице, их совершившем: наименование органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие); название, номер, дата принятия оспариваемого акта, решения, время совершения действий. Обязательным требованием к содержанию заявления является указание в нем на 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). В заявлении должно также содержаться требование заявителя о признании ненорматив-

ного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

К заявлению должны быть приложены документы, указанные в ст. 126 АПК как обязательные приложения к исковому заявлению, а также текст оспариваемого акта, решения.

В производстве по делам о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными допускается приостановление действия оспариваемого акта, решения на основании ходатайства, поданного заявителем.

Дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц рассматриваются судьей единолично. Срок рассмотрения таких дел не должен превышать двух месяцев со дня поступления соответствующего заявления и арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иной срок не установлен федеральным законом. Особый срок установлен для дел об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя. Такие дела рассматриваются в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Часть 4 ст. 200 АПК устанавливает минимальный перечень фактических обстоятельств, включаемых в пределы доказывания по рассматриваемой категории дел. При рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку: а) оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту; б) полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие); в) нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Решение по делу об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц принимается арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 20 АПК. Если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, то принимается решение *о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) — незаконными.*

Если в результате рассмотрения дела будет установлено, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Резолютивная часть решения по делу *об оспаривании ненормативных правовых актов, решений* государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц должна содержать: 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) и 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. Кроме того, арбитражный суд в резолютивной части решения может указать на необходимость сообщения суду соответствующими органом или лицом об исполнении решения суда.

Решения арбитражного суда по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц подлежат немедленному исполнению, если иные сроки не установлены в решении суда. Со дня принятия решения арбитражного суда о признании недействительным ненормативного правового акта полностью или в части указанный акт или отдельные его положения не подлежат применению.

Для рассматриваемой категории дел установлен особый порядок предания гласности решения суда с целью скорейшего восстановления нарушенных прав заявителя. Копия решения арбитражного

суда направляется в 5-дневный срок со дня его принятия заявителю, в государственный орган, в орган местного самоуправления, в иные органы, должностным лицам, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие). Суд может также направить копию решения в вышестоящий в порядке подчиненности орган или вышестоящему в порядке подчиненности лицу, прокурору, другим заинтересованным лицам.

12.3. Рассмотрение дел об административных правонарушениях

Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности. Производство по делам о *привлечении к административной ответственности* возбуждается на основании заявлений органов и должностных лиц, уполномоченных в соответствии с федеральным законом составлять протоколы об административных правонарушениях и обратившихся с требованием о привлечении к административной ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в связи с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды рассматривают дела о привлечении к административной ответственности организаций и граждан-предпринимателей за совершение правонарушений, предусмотренных ст. 6.14; 7.24; 14.1; 14.10—14.14; ч. 1 и 2 ст. 14.16; ч. 1, 3 и 4 ст. 14.7; ст. 14.18; 14.21–14.23; 15.10; ч. 1 и 2 ст. 19.19 КоАП.

Заявление о привлечении к административной ответственности подается в арбитражный суд *по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого составлен протокол* об административном правонарушении. Заявление о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, должно соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1, п. 1, 2 и 10 ч. 2, ч. 3 ст. 125 АПК. Кроме того, в заявлении должны быть также указаны: 1) дата и место совершения действий, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении; 2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол об административном правонарушении; 3) сведения о лице, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении; 4) нормы закона, предусматривающего административную ответственность за действия, послужившие основанием для составления протокола об административном правонарушении; 5) требование заявителя о привлечении к административной ответственности. К заявлению должны быть приложены протокол об административном правонарушении и прилагаемые к протоколу документы, а также уведомление о вручении или иной документ, подтверждающие направление копии заявления лицу, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении.

Дела о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую

деятельность, рассматриваются в судебном заседании судьей единолично. Заявление о привлечении лица к административной ответственности направляется в арбитражный суд в течение суток с момента составления протокола (ст. 28.8 КоАП). Такие дела должны быть рассмотрены в срок, не превышающий 15 дней со дня поступления в арбитражный суд заявления о привлечении к административной ответственности, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иной срок рассмотрения не установлен федеральным законом об административных правонарушениях. Арбитражный суд может продлить срок рассмотрения дела о привлечении к административной ответственности не более чем на месяц по ходатайству лиц, участвующих в деле, или в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела. О продлении срока рассмотрения дела арбитражный суд выносит определение.

При рассмотрении дел об административных правонарушениях потерпевший извещается о времени и месте судебного заседания. Процессуальное положение и права потерпевшего определены в КоАП.

По делам о привлечении к административной ответственности АПК устанавливает прямой запрет возлагать обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении, на лицо, привлекаемое к административной ответственности.

Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении предусмотрен ст. 29.7 КоАП. Часть бст. 205 АПК определяет минимальный перечень фактических обстоятельств, подлежащих установлению при рассмотрении дел о привлечении к административной ответственности. При рассмотрении такого дела арбитражный суд в судебном заседании устанавливает: 1) имелось ли событие административного правонарушения; 2) имелся ли факт его совершения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении; 3) имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении и полномочия административного органа, составившего протокол; 4) предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения; 5) имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол. Кроме того, по делам данной категории арбитражный суд определяет меры административной ответственности. В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъясняется, что при рассмотрении данной категории дел 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.

При назначении административного наказания арбитражный суд учитывает следующие правила: 1) о презумпции невиновности (ст. 1.5 КоАП); 2) о возможности освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения (ст. 2.9 КоАП); 3) об общих правилах назначения административного наказания (ст. 4.1 КоАП); 4) об обстоятельствах, смягчающих и отягчающих административную ответственность (ст. 4.1, 4.2 КоАП); о назначении административного наказания за совершение нескольких административных правонарушений (ст. 4.4 КоАП); о давности привлечения к административной ответственности (ст. 4.5 КоАП).

Арбитражный суд рассматривает дела о привлечении к административной ответственности на основании материалов, представленных административным органом-заявителем. Если в ходе рассмотрения дела выяснится, что административным органом избрана неправильная квалификация состава правонарушения, она может быть изменена на правильную по ходатайству административного органа. В случае если заявление административного органа о привлечении к административной ответственности или протокол об административном правонарушении содержат неправильную квалификацию совершенного правонарушения, суд вправе принять решение о привлечении к административной ответственности в соответствии с надлежащей квалификацией. При этом указанное в протоколе событие правонарушения и представленные доказательства должны быть достаточными для определения иной квалификации противоправного деяния. 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.

Рассматривая дело об административном правонарушении, арбитражный суд в судебном акте не вправе указывать на наличие или отсутствие вины должностного лица или работника в совершенном правонарушении, поскольку установление виновности названных лиц не относится к компетенции арбитражного суда.

По результатам рассмотрения заявления о привлечении к административной ответственности арбитражный суд принимает решение о привлечении к административной ответственности или об отказе в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности.

В резолютивной части решения о привлечении к административной ответственности должны содержаться: 1) наименование лица, привлеченного к административной ответственности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; 2) нормы закона, на основании которых данное лицо привлекается к административной ответственности; 3) вид административного наказания и санкции, возложенные на лицо, привлеченное к административной ответственности.

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. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции. АПК установил сокращенный срок для направления копии решения арбитражным судом по делу о привлечении к административной ответственности лицам, участвующим в деле: 3-дневный срок со дня его принятия. Арбитражный суд может направить копию решения также в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

Рассмотрение дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности. Производство по делам *об оспаривании решений административных органов* возбуждается на основании заявлений юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, привлеченных к административной ответственности в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности.

Заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя.

Для подачи таких заявлений в арбитражный суд установлен сокращенный срок давности: десять дней со дня получения копии оспариваемого решения, если иной срок не установлен федеральным законом. В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен судом по ходатайству заявителя. По ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить исполнение оспариваемого решения.

Важной гарантией права доступа к суду для данной категории дел является установленное ч. 4 ст. 209 АПК правило о том, что заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагается.

Заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности должно соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1, п. 1, 2 и 10 ч. 2, ч. 3 ст. 125 АПК, а также содержать: 1) наименование административного органа, принявшего оспариваемое решение; 2) название, номер, дату принятия оспариваемого решения и иные сведения о нем; 3) права и законные интересы заявителя, которые нарушены, по его мнению, оспариваемым решением; 4) требование заявителя и основания, по которым он оспаривает решение административного органа. К заявлению об оспаривании решения административного органа прилагаются текст оспариваемого решения, а также уведомление о вручении или иной документ, подтверждающие направление копии заявления об оспаривании решения в административный орган, его принявший. Дела об оспаривании решений административных органов рас-

сматриваются судьей единолично. Дела данной категории в соответствии с ч. 2 ст. 210 АПК рассматриваются в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления в арбитражный суд заявления, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иные сроки не установлены федеральным законом.

К фактическим обстоятельствам, которые должны быть установлены арбитражным судом при рассмотрении дел данной категории, относятся: 1) законность и обоснованность оспариваемого решения; 2) наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение; 3) наличие законных оснований для привлечения к административной ответственности; 4) соблюдение установленного порядка привлечения к ответственности: не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела. При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме.

Решение по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности принимается арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 20 АПК. Арбитражный суд принимает решение о признании незаконным и об отмене оспариваемого решения полностью или в части либо об изменении решения при наличии хотя бы одного из следующих оснований: (а) оспариваемое решение или порядок его принятия не соответствуют закону, либо (б) отсутствуют основания для привлечения к административной ответственности или применения конкретной меры ответственности, либо (в) оспариваемое решение принято органом или должностным лицом с превышением их полномочий.

Если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

В резолютивной части решения по делу об оспаривании решения административного органа должны содержаться: 1) название, номер, дата и место принятия, другие необходимые сведения об оспариваемом решении; 2) наименование лица, привлеченного к административной ответственности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; 3) 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. Решение арбитражного суда вступает в законную

силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции. Копия решения направляется арбитражным судом в 3-дневный срок со дня его принятия лицам, участвующим в деле. Арбитражный суд может направить копию решения также в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

12.4. Рассмотрение дел о взыскании обязательных платежей и санкций

Производство по делам о взыскании обязательных платежей и санкций возбуждается в арбитражном суде на основании *заявлений* государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, осуществляющих контрольные функции, с требованием о взыскании с лиц, имеющих задолженность по обязательным платежам, денежных сумм в счет их уплаты и санкций.

Государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, наделенные в соответствии с федеральным законом контрольными функциями, вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о взыскании с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, установленных законом обязательных платежей и санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания. Иной порядок предусмотрен рядом нормативных актов, например, в соответствии со ст. 45 НК суммы налогов с юридических лиц взыскиваются в бесспорном порядке. Заявление о взыскании подается в арбитражный суд, если не исполнено требование заявителя об уплате взыскиваемой суммы в добровольном порядке или пропущен указанный в таком требовании срок уплаты. Заявление о взыскании обязательных платежей и санкций должно соответствовать требованиям, предусмотренным ч. 1, п. 1, 2 и 10 ч. 2, ч. 3 ст. 125 АПК. Кроме того, в заявлении должны быть также указаны: 1) наименование платежа, подлежащего взысканию, размер и расчет его суммы; 2) нормы федерального закона и иного нормативного правового акта, предусматривающие уплату платежа; 3) сведения о направлении требования об уплате платежа в добровольном порядке. К заявлению о взыскании обязательных платежей и санкций прилагаются документы, указанные в п. 1—5 ст. 126 АПК как обязательные приложения к исковому заявлению, а также документ, подтверждающий направление заявителем требования об уплате взыскиваемого платежа в добровольном порядке.

Дела о взыскании обязательных платежей и санкций рассматриваются судьей единолично. Такие дела должны быть рассмотрены в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления соответствующего заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу. При рассмотрении дел о взыскании обязательных платежей и санкций арбитражный суд в судебном заседании устанавливает следу-

ющие фактические обстоятельства: 1) наличие основания для взыскания суммы задолженности; 2) полномочия органа, обратившегося с требованием о взыскании; 3) правильность расчета и размера взыскиваемой суммы. Бремя доказывания обстоятельств, послуживших основанием для взыскания обязательных платежей и санкций, возложена по таким делам на контрольный орган-заявитель.

Решение арбитражного суда по делу о взыскании обязательных платежей и санкций принимается по правилам, установленным в гл. 20 АПК. При удовлетворении требования о взыскании обязательных платежей и санкций в резолютивной части решения должны быть указаны: 1) наименование лица, обязанного уплатить сумму задолженности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации; 2) общий размер подлежащей взысканию денежной суммы с определением отдельно основной задолженности и санкций.

Тема 13. ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ АРБИТРАЖНОГО СУДА

13.1. Классическая модель пересмотра судебных актов

Главной задачей судопроизводства в арбитражном суде является защита нарушенных и оспариваемых прав и законных интересов участников предпринимательской и иной экономической деятельности. Эта задача реализуется путем вынесения судебного решения арбитражного суда. Важной гарантией права на справедливое судебное разбирательство является право обжаловать решение суда. Судебная система должна быть построена с учетом возможности пересмотра судебных актов.

Как бы хорошо ни были подготовлены судьи, нельзя гарантировать, что они не будут делать ошибок. История развития процесса показывает, что судебная система должна быть построена с учетом возможности пересмотра судебных актов. Исправить ошибки, допущенные при вынесении решения, позволяет двукратное рассмотрение дела. Первое рассмотрение дела производит суд первой инстанции. Пересмотр дела осуществляет суд второй (высшей) инстанции, который состоит из более опытных и более квалифицированных судей. Еще одна важная задача, которую должен решать суд вышестоящей инстанции, — это создание единообразной судебной практики. Принятие различных решений по аналогичным делам создает неопределенность правовых отношений субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности и подрывает авторитет судебной власти. Деятельность по пересмотру судебных актов направлена на обеспечение одинакового толкования и применение законов судами первой инстанции.

Обе задачи — пересмотр решений судов первой инстанции и обеспечение единообразия судебной практики могут быть реализованы судом одного звена в системе судов либо разделены между судами разных звеньев судебной системы. Более целесообразным считается ограничение деятельности суда высшей инстанции проверкой судебных решений исключительно с юридической стороны, с точки зрения правильного и единообразного толкования законов материального и процессуального права.

Большинство современных судебных систем разных стран построено с учетом именно такого подхода. Дело рассматривается сначала судом низшей инстанции. Если стороны недовольны решением суда, они могут обжаловать его в суд более высокой инстанции, который вторично рассматривает то же дело *по существу*, т.е. вторично проверяет правомерность и обоснованность требований истца, исследуя имеющиеся в деле доказательства. Такая жалоба называется *апелляцией*, а суды, вторично рассматривающие дело по существу, — *апелляционными*. Если стороны считают, что суд второй инстанции нарушил при рассмотрении дела материальные или процессуальные законы, то они могут обратиться в суд более высокой инстанции с жа-

лобой на неправильно принятое решение. При повторном пересмотре решения суд более высокой инстанции не переоценивает фактические обстоятельства дела, т.е. не пересматривает его по существу, а лишь проверяет юридическую сторону решений (осуществляет ее ревизию) и отменяет (кассирует) неправильные решения. Такой суд называется *ревизионным*, или *кассационным*.

Система арбитражных судов Российской Федерации построена таким образом, чтобы гарантировать реализацию права на обжалование судебных актов арбитражного суда. Решение арбитражного суда первой инстанции, *не вступившее в силу*, может быть обжаловано в апелляционной инстанции. Апелляционная инстанция находится в 20 апелляционных арбитражных судах. 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 апелляционными арбитражными судами в отдельных местностях, по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе апелляционного арбитражного суда могут быть образованы обособленные подразделения вне места постоянного пребывания этого суда. Такие подразделения осуществляют деятельность соответствующих апелляционных судов и называются постоянными судебными присутствиями. Апелляционная инстанция не вправе направлять дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Суд апелляционной инстанции пересматривает дело *по существу*, т.е. устанавливает фактические обстоятельства дела на основании исследования имеющихся в деле доказательств. Таким образом, суд непосредственно воспринимает сведения об обстоятельствах дела и может выносить новое решение по делу.

Пересмотр решений в кассационном порядке осуществляют 10 федеральных арбитражных судов округов. Кассационная инстанция проверяет судебные акты, *вступившие в силу*. При этом суды кассационной инстанции не пересматривают дела по существу, а лишь проверяют правильность применения норм материального и процессуального права. Арбитражный суд кассационной инстанции может направить дело на новое рассмотрение в суд, вынесший отменяемый судебный акт.

Система арбитражных судов Российской Федерации включает также четвертую, надзорную, инстанцию. Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ осуществляет пересмотр судебных актов в порядке надзора. Таким образом, в Российской Федерации функционирует четырехзвенная система арбитражных судов, обеспечивающая пересмотр судебных актов.

Важной функцией федеральных арбитражных судов округов в соответствии со ст. 26 Закона об арбитражных судах является изучение и обобщение судебной практики. Однако в соответствии с подп. 5 ч. 1 ст. 10 указанного Закона Высший Арбитражный Суд РФ также полномочен изучать и обобщать практику применения арбитраж-

¹ Васильковский Е. В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. Переизд. Краснодар, 2003. С. 54-57.

ными судами и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также давать разъяснения по вопросам судебной практики. Таким образом, в существующей системе арбитражных судов Российской Федерации функцию классической кассационной инстанции по обеспечению единообразия судебной практики выполняют одновременно два звена: арбитражные суды кассационной инстанции и арбитражные суды надзорной инстанции. Так как в Российской Федерации действуют десять федеральных арбитражных судов округов, выполняющих функции кассационной инстанции, судебную практику обобщают одновременно одиннадцать субъектов. Такой способ обеспечения единообразия судебной практики может приводить к тому, что в разных регионах РФ может складываться различная судебная практика по одним и тем же вопросам.

13.2. Производство в арбитражном суде апелляционной инстанции

Производство в арбитражных судах апелляционной инстанции осуществляется в порядке, предусмотренном гл. 34 АПК.

Правом апелляционного обжалования решения арбитражного суда первой инстанции, не вступившего в законную силу, обладают лица, участвующие в деле. Правом подачи апелляционной жалобы обладает прокурор, вне зависимости от того, участвовал ли он в рассмотрении дела в первой инстанции. Государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, участвовавшие в разбирательстве дела в первой инстанции, также вправе обратиться с апелляционной жалобой. В соответствии со ст. 42 АПК лица, не участвовавшие в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе обжаловать этот судебный акт.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение *одного месяца* после принятия арбитражным судом первой инстанции решения через арбитражный суд, принявший решение в первой инстанции. Получив апелляционную жалобу, арбитражный суд направляет ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в 3-дневный срок со дня поступления жалобы в суд.

АПК предусматривает для некоторых категорий дел особые сроки подачи апелляционной жалобы. По делам об административных правонарушениях (о привлечении к административной ответственности и об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности) ч. 4 ст. 206 и ч. 5 ст. 211 АПК соответственно установлен сокращенный 10-дневный срок обжалования решения.

Если срок подачи апелляционной жалобы пропущен, он может быть восстановлен арбитражным судом апелляционной инстанции по ходатайству лица, обратившегося с жалобой, если арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными. Ходатайство должно быть подано не позднее шести месяцев со дня принятия решения. По истечении шести месяцев право на подачу апелляционной жалобы утрачивается.

Требования к форме и содержанию апелляционной жалобы установлены в ст. 260 АПК. Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме и подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, уполномоченным на подписание жалобы.

В апелляционной 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. К апелляционной жалобе прилагаются: копия оспариваемого решения; документы, подтверждающие уплату государственной пошлины или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины; документ, подтверждающий направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы и документов, которые у них отсутствуют; 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 арбитражные суды.

В апелляционной жалобе могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения. Если податель жалобы желает подать ходатайства, они могут быть изложены в самой апелляционной жалобе.

Лицо, подающее апелляционную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии апелляционной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим лицам, участвующим в деле, или их представителям лично под расписку.

Апелляционная жалоба, поданная с соблюдением требований к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражным судом апелляционной инстанции. О принятии апелляционной жалобы арбитражным судом апелляционной инстанции выносится определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе. В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы. Лица, участвующие в деле, извещаются о месте и времени проведения судебного заседания апелляционной инстанции путем направления им копий определения.

Лица, участвующие в деле, вправе направить в арбитражный суд и другим лицам, участвующим в деле, отзыв на апелляционную жалобу

с возражениями относительно жалобы. К отзыву прилагаются документы, подтверждающие заявленные возражения. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание отзыва.

В качестве гарантии реализации права лиц, участвующих в деле, своевременно ознакомиться с отзывом и подготовиться к защите против него ст. 263 АПК устанавливает требование о том, что отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания. Отзыв может быть также вручен под расписку лицам, участвующим в деле. Такая расписка или уведомление о вручении отзыва должны быть приложены к отзыву, направляемому в арбитражный суд апелляционной инстанции и подтверждение направления отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Если апелляционная жалоба подана с нарушением требований, установленных ст. 260 АПК, арбитражный суд апелляционной инстанции в порядке, предусмотренном ст. 263 АПК, выносит определение об оставлении такой жалобы без движения. В этом определении указывается срок для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления жалобы без движения. В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении, апелляционная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражным судом апелляционной инстанции. В противном случае арбитражный суд возвращает апелляционную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу, в порядке, установленном ст. 264 АПК.

Апелляционная жалоба также возвращается, если при рассмотрении вопроса о ее принятии установлено, что апелляционная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства (например, жалоба подана государственным органом, не участвовавшим в рассмотрении дела судом первой инстанции; или апелляционная жалоба подана на судебный акт, который не обжалуется и порядке апелляционного производства (например, на протокольное определение арбитражного суда); апелляционная жалоба подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы и не содержит ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы отказано; до вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству суда от лица, подавшего жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении. Если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера, апелляционная жалоба также возвращается.

О возвращении апелляционной жалобы арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для возвращения апелляционной жалобы и решается вопрос о возврате государствен-

ной пошлины из федерального бюджета. Определение арбитражного суда о возвращении апелляционной жалобы может быть обжаловано. Если такое определение отменяется, апелляционная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд. После устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения жалобы, она может быть подана повторно.

Дело в апелляционной инстанции рассматривается в судебном заседании по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными гл. 34 АПК. Арбитражный суд пересматривает дела в порядке апелляции коллегиальным составом судей. Однако к рассмотрению дела в порядке апелляционного производства не привлекаются арбитражные заседатели.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания составляется протокол по правилам, предусмотренным в ст. 155 АПК для протокола судебного заседания арбитражного суда первой инстанции.

Срок рассмотрения апелляционной жалобы на решение арбитражного суда первой инстанции не должен превышать 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 установлены в ст. 268 АПК.

При рассмотрении дела в порядке апелляционного производства арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело. Это означает, что арбитражный суд апелляционной инстанции переоценивает имеющиеся в деле и вновь представленные доказательства, устанавливает обстоятельства, которые входят в пределы доказывания, т.е. пересматривает дело *по существу*. Однако проверка законности и обоснованности решения арбитражного суда апелляционной инстанции осуществляется только в части, в которой оно обжалуется. Арбитражный суд может выйти за пределы апелляционной жалобы и проверить законность и обоснованность решения в необжалуемой части, только если лица, участвующие в деле, заявят соответствующие возражения. Однако арбитражный суд апелляционной инстанции вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции. При отмене решения суда в связи с нарушением норм процессуального права арбитражный суд апелляционной инстанции вновь рассматривает дело по существу без каких-либо ограничений, действуя, как если бы он был судом первой инстанции.

В апелляционном производстве установлены *особые правила представления доказательств*. Для представления дополнительных доказательств в суд апелляционной инстанции установленные суще-

ственные ограничения. Новые доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции только в трех случаях: 1) лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными; 2) лицо, участвующее в деле, против которого направлены доводы апелляционной жалобы, может представить доказательства для обоснования возражений относительно апелляционной жалобы, приложив их к отзыву на апелляционную жалобу; 3) лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства 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.

При решении вопроса о принятии дополнительных доказательств берутся во внимание объяснения заявителя о причинах непредставления этих доказательств в суд первой инстанции, о необходимости их представления в суд апелляционной инстанции, а также относимость доказательств к обстоятельствам, имеющим значение для правильного разрешения спора. Дополнительные доказательства могут быть не приняты судом апелляционной инстанции, если будет установлено, что заинтересованное лицо в суде первой инстанции вело себя недобросовестно и не представило эти доказательства с целью затянуть процесс (п. 9 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19.06.1997 № 11 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в апелляционной инстанции»).

Особые правила представления доказательств в апелляционной инстанции установлены, чтобы преградить возможность недобросовестного поведения сторон, когда доказательства намеренно не представляются в арбитражный суд первой инстанции с тем, чтобы впоследствии затянуть процесс и иметь возможность обжаловать дело, представив доказательства в свою пользу в апелляционной инстанции. Кроме того, стимулируя лиц, участвующих в деле, представлять все имеющиеся у них доказательства в суд первой инстанции, законодатель создает условия для реализации права каждого лица, участвующего в деле, на защиту своих нарушенных прав и интересов в равной степени.

Арбитражный суд апелляционной инстанции не проверяет обстоятельства дела, которые признаны, удостоверены лицами, участвующими в деле, в порядке, установленном ст. 70 АПК, и приняты арбитражным судом первой инстанции.

В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции. Новое требование представляет собой новый иск, который должен быть рассмотрен арбитражным судом первой инстанции. Невозможно пересмотреть решение по тому требованию, которое не было предметом рассмотрения судом первой инстанции. В арбитражном суде апелляционной инстанции по той же причине

не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц. Все названные процессуальные действия вовлекают в орбиту дела новые фактические обстоятельства, которые не были предметом рассмотрения арбитражного суда первой инстанции и соответственно не могут переоцениваться в апелляционной инстанции. Однако истец может отказаться от иска, ответчик признать иск, стороны — заключить мировое соглашение.

Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции установлены в ст. 269 АПК. По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции вправе; оставить 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*; отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Право арбитражного суда принять по делу новый судебный акт при отмене или изменении решения суда первой инстанции является исключительно полномочием суда апелляционной инстанции. Такая особенность связана с тем, что суд апелляционной инстанции пересматривает дело *по существу*, вновь оценивая имеющиеся в деле доказательства и устанавливая фактические обстоятельства, включенные в пределы доказывания.

Основаниями для изменения или отмены решения арбитражным судом первой инстанции в соответствии со ст. 270 АПК являются необоснованность или незаконность вынесенного решения. *С необоснованностью* решения связаны следующие основания для отмены решения: 1) неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела; 2) недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными; 3) несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела; 4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Все названные основания могут быть разделены на две группы. К первой группе относится *неполное выяснение обстоятельств дела*, имеющих значение для дела, которое означает, что суд в судебном решении не указал, считает ли он установленным или не установленным какое-либо из обстоятельств, включенных в пределы доказывания, вследствие чего было вынесено неполное решение. Вторую группу составляют основания, связанные с немотивированностью принятого по делу решения: недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными, или несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела. *Недоказанность обстоятельств* означает, что суд сделал вывод о существовании или отсутствии обстоятельств, включенных в предмет

доказывания, на основании недостоверных, неотносимых, недопустимых доказательств или при недостаточности или отсутствии доказательств. Недоказанность обстоятельств имеет место также в случаях, когда при наличии противоречивых доказательств в деле суд не указывает мотивы, по которым он отверг одни доказательства и основал свои выводы на других. *Несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела* означает, что вывод суда о существовании или отсутствии фактов, включенных в предмет доказывания, или о наличии у истца нарушенного права или законного интереса не имеет логической связи с установленными в решении обстоятельствами дела.

Незаконность решения означает неправильное применение норм материального права или нарушение норм процессуального права. *Неправильным применением норм материального права* является: 1) неприменение закона, подлежащего применению; 2) применение закона, не подлежащего применению; 3) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции при условии, что нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения. Безусловными основаниями для отмены решения арбитражного суда первой инстанции, т.е. основаниями, которые влекут отмену решения в любом случае, являются: 1) рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе; 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания; 3) нарушение правил о языке при рассмотрении дела; 4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле; 5) неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении; 6) отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в ст. 155 АПК; 7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения. К безусловным основаниям отмены решения отнесены наиболее грубые нарушения правил, гарантирующих основные права лиц арбитражного процесса, участвующих в деле: на справедливое судебное разбирательство, независимость судей, защиту своих прав и законных интересов перед судом, быть выслушанным судом.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением. Требования к содержанию постановления арбитражного суда апелляционной инстанции установлены в ст. 271 АПК.

В постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции должны быть указаны: 1) наименование арбитражного суда апелляционной инстанции, состав суда, принявшего постановление; фа-

милия лица, которое вело протокол судебного заседания; 2) номер дела, дата и место принятия постановления; 3) наименование лица, подавшего апелляционную жалобу, и его процессуальное положение; 4) наименования лиц, участвующих в деле; 5) предмет спора; 6) фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; 7) дата принятия обжалуемого решения арбитражного суда первой инстанции и фамилии принявших его судей; 8) краткое изложение содержания принятого решения; 9) основания, по которым в апелляционной жалобе заявлено требование о проверке законности и обоснованности решения; 10) доводы, изложенные в отзыве на апелляционную жалобу; 11) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствующих в судебном заседании; 12) 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; 13) мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами суда первой инстанции, если его решение было отменено полностью или в части; 14) выводы о результатах рассмотрения апелляционной жалобы. В постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции указывается на распределение между сторонами судебных расходов, в том числе судебных расходов, понесенных в связи с подачей апелляционной жалобы. Копии постановления арбитражного суда апелляционной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня принятия постановления.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Арбитражный суд апелляционной инстанции вправе принять дополнительное постановление по заявлению лица, участвующего в деле, или по своей инициативе в случае, если он отменил решение суда первой инстанции полностью или в части и принял новое решение. Дополнительное постановление может быть принято в апелляционной инстанции по основаниям, указанным в ч. 1 ст. 178 АПК как основания для принятия дополнительного решения, и в порядке, установленном ч. 2 ст. 178 АПК. В случае отказа в принятии дополнительного постановления выносится определение, которое может быть обжаловано в кассационном порядке в соответствии с ч. 5 ст. 178 АПК.

Апелляционная жалоба возвращается, если недостатки решения могут быть устранены путем принятия дополнительного решения арбитражным судом первой инстанции по основаниям, предусмотренным в ст. 178 АПК, или разъяснения решения, исправления опечаток, арифметических ошибок в соответствии со ст. 179 АПК. Постановление апелляционной инстанции может быть разъяснено,

исправлены допущенные в нем описки, опечатки и арифметические ошибки в порядке, предусмотренном в ст. 179 АПК.

Вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения постановления апелляционной инстанции, об изменении способа и порядка его исполнения рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции, если эти вопросы разрешаются одновременное принятием названного постановления. В иных случаях вопросы отсрочки или рассрочки исполнения постановления, изменения способа и порядка его исполнения рассматриваются судом первой инстанции (п. 10—12 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19.06.1997 № 11 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в апелляционной инстанции»)¹.

В случаях, указанных в ст. 188 АПК, определения арбитражного суда первой инстанции могут быть обжалованы в арбитражный суд апелляционной инстанции. Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции подаются и рассматриваются по правилам, предусмотренным для подачи и рассмотрения апелляционных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции. Для апелляционных жалоб на определения арбитражного суда первой инстанции о *возвращении* искового заявления и на другие определения, которые *препятствуют дальнейшему движению дела*, установлен сокращенный 10-дневный срок рассмотрения, который исчисляется со дня поступления такой жалобы в суд.

По результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда первой инстанции арбитражный суд апелляционной инстанции вправе: 1) оставить определение без изменения, жалобу без удовлетворения; 2) отменить определение арбитражного суда первой инстанции и направить вопрос на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции; 3) отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Арбитражный суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционной жалобе, если от лица, ее подавшего, после принятия апелляционной жалобы к производству арбитражного суда апелляционной инстанции поступило ходатайство об отказе от апелляционной жалобы, и отказ был принят судом в соответствии со ст. 49 АПК. Если в апелляционной жалобе заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, принявшем обжалуемое решение, арбитражный суд апелляционной инстанции своим определением прекращает производство по апелляционной жалобе в части этих требований. Определение арбитражного суда о прекращении производства по апелляционной жалобе может быть обжаловано. В случае прекращения производства по апелляционной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражном суде с апелляционной жалобой не допускается.

13.3. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции

Пересмотр судебного акта арбитражного суда в порядке кассации нацелен прежде всего на проверку законности судебных актов. Кассационная инстанция не устанавливает фактические обстоятельства, не переоценивает доказательства, имеющиеся в материалах дела. Согласно ч. 2 ст. 287 АПК 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 инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими.

Кассационная жалоба может быть подана только на *вступившее в силу* решение арбитражного суда первой инстанции, постановление арбитражного суда апелляционной инстанции. Решения Высшего Арбитражного Суда РФ обжалованию в порядке кассации не подлежат.

Правом кассационного обжалования наделены лица, участвующие в деле. Правом подачи кассационной жалобы обладает также прокурор, вне зависимости от того, участвовал ли он в рассмотрении дела в первой и апелляционной инстанциях. Государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, участвовавшие в разбирательстве дела в первой инстанции, также вправе подать кассационную жалобу. В соответствии со ст. 42 АПК лица, не участвовавшие в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе обжаловать этот судебный акт в арбитражный суд кассационной инстанции.

Кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий *двух месяцев со дня вступления в законную силу* обжалуемого решения, постановления арбитражного суда. По некоторым делам установлен специальный срок для кассационного обжалования. Например, решение по делу об оспаривании нормативного правового акта согласно ч. 7 ст. 195 АПК может быть обжаловано в кассационном порядке в течение одного месяца со дня вступления в законную силу судебного акта. Кассационная жалоба на определение арбитражного суда первой, апелляционной или кассационной инстанций может быть предъявлена в месячный срок.

Пропущенный срок подачи кассационной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом кассационной инстанции по ходатайству лица, обратившегося с кассационной жалобой, если арбитражный суд кассационной инстанции признает причины пропуска срока уважительными. Ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи кассационной жалобы должно быть подано не позднее шести месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта.

Требования к форме и содержанию кассационной жалобы установлены в ст. 277 АПК. Кассационная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме и подписывается лицом, подающим

¹ Вестник ВАС РФ. № 12. 1997.

жалобу, или его уполномоченным на подписание жалобы представителем. В кассационной жалобе должны быть указаны: 1) наименование арбитражного суда, в который подается кассационная жалоба; 2) наименования лица, подающего жалобу, с указанием его процессуального положения, а также других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства; 3) наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, постановление, номер дела и дата принятия решения, постановления, предмет спора; 4) 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; 5) перечень прилагаемых к жалобе документов. В кассационной жалобе могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, заявлены имеющиеся ходатайства.

К кассационной жалобе прилагаются: 1) копия обжалуемого судебного акта; 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 уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера; 3) документы, подтверждающие направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий кассационной жалобы и документов, которые у них отсутствуют; 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание кассационной жалобы.

При подаче кассационной жалобы взимается госпошлина в размере 1000 руб. — 50% от госпошлины, уплачиваемой при подаче искового заявления неимущественного характера. Лицо, подающее кассационную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии кассационной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим участвующим в деле лицам или их представителям лично под расписку.

Порядок подачи кассационной жалобы установлен в ст. 275 АПК. Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение. Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить кассационную жалобу вместе с делом в соответствующий арбитражный суд кассационной инстанции в 3-дневный срок со дня поступления жалобы в суд.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражным судом кассационной инстанции. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд кассационной инстанции или оставляет кассационную жалобу без движения, или возвращает кассационную жалобу. О принятии кассационной жалобы к производству судья арбитражного суда кассационной инстанции единолично выносит

определение, которым возбуждается производство по кассационной жалобе и в котором указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению кассационной жалобы. Копии этого определения направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Если кассационная жалоба подана с нарушением требований к ее форме и содержанию, арбитражный суд кассационной инстанции выносит определение *об оставлении* кассационной жалобы *без движения*. В таком определении арбитражный суд указывает основания оставления кассационной жалобы без движения и срок, в течение которого лицо, подавшее кассационную жалобу, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения. Если заявитель устранил обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, в установленный срок, кассационная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции.

Арбитражный суд возвращает кассационную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу, если указанные обстоятельства не будут устранены в указанный в определении срок. Статья 281 АПК, кроме указанного случая, устанавливает также иные основания для *возвращения кассационной жалобы* заявителю: 1) 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; 2) кассационная жалоба подана по истечении срока подачи кассационной жалобы и не содержит ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано; 3) до вынесения определения о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции от лица, подавшего кассационную жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении. Определение арбитражного суда о возвращении кассационной жалобы направляется лицу, подавшему ее, вместе с кассационной жалобой и прилагаемыми к ней документами не позднее следующего дня после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления кассационной жалобы без движения. Определение о возвращении кассационной жалобы может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции *в* порядке, установленном ст. 291 АПК. В случае отмены определения кассационная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение кассационной жалобы не препятствует повторному обращению с кассационной жалобой *в* арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее возвращения.

В соответствии со ст. 283 АПК лица, участвующие в деле, при подаче кассационной жалобы вправе ходатайствовать о *приоста-*

новлении исполнения судебных актов. Арбитражный суд кассационной инстанции вправе приостановить исполнение судебных актов, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения либо предоставил обеспечение возмещения другой стороне по делу возможных убытков (*встречного обеспечения*). Встречное обеспечение предоставляется путем внесения на депозитный счет арбитражного суда кассационной инстанции денежных средств в размере оспариваемой суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму. Исполнение судебного акта приостанавливается на срок до принятия арбитражным судом кассационной инстанции постановления по результатам рассмотрения кассационной жалобы, если судом не установлен иной срок приостановления.

В 3-дневный срок со дня поступления ходатайства арбитражный суд кассационной инстанции выносит определение о приостановлении исполнения судебного акта или об отказе в приостановлении исполнения. Определение может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Лицо, участвующее в деле, вправе направить *отзыв на кассационную жалобу* другим лицам, участвующим в деле, и в арбитражный суд кассационной инстанции. Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. Отзыв, подписанный представителем, должен сопровождаться приложенной доверенностью или иным документом, подтверждающим полномочия на подписание отзыва. К отзыву прилагаются документы, подтверждающие возражения относительно жалобы. Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала судебного заседания. К отзыву, направляемому в арбитражный суд, прилагается также документ, подтверждающий направление отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Порядок рассмотрения дела арбитражным судом кассационной инстанции определен в ст. 284 АПК. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания арбитражного суда кассационной инстанции, однако неявка 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.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает кассационную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции в срок, не превышающий месяца 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 с особенностями, установленными в гл.35 АПК. Арбитражные заседатели не могут входить в состав суда кассационной инстанции. В соответствии с ч. 2 ст. 284 АПК правила, установленные АПК только для рассмотрения дела в арбитражном суде кассационной инстанции, не применяются, если в гл.35 АПК не предусмотрено иное. Высший Арбитражный Суд РФ в своем постановлении от 24.09.1999 № 13 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде кассационной инстанции» разъяснил, что при рассмотрении дел арбитражным судом кассационной инстанции не применяются правила об изменении оснований или предмета иска, увеличении размера исковых требований, о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, о вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, о соединении и разъединении нескольких исковых требований. В судебном заседании арбитражного суда кассационной инстанции не ведется протокол. В кассационной инстанции не может быть предъявлен встречный иск, не применяются правила о замене ненадлежащего ответчика.

Пределы рассмотрения дела в арбитражном суде кассационной инстанции установлены ст. 286 АПК. Задачей арбитражного суда кассационной инстанции является проверка законности решений, постановлений, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций. Проверка законности судебных актов, арбитражный суд кассационной инстанции устанавливает правильность применения норм материального права и норм процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта.

Правильность применения норм материального и процессуального права арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы. В соответствии со ст. 286 АПК арбитражный суд кассационной инстанции проверяет правильность применения норм процессуального права, нарушение которых является безусловным основанием для отмены судебного акта, независимо от доводов, содержащихся в кассационной жалобе.

Часть 3 ст. 286 АПК обязывает арбитражный суд кассационной инстанции при рассмотрении дела проверять, соответствуют ли выводы арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права установленным ими по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам. Проверка соответствия выводов арбитражного суда о применении нормы права имеющимся в деле доказательствам, арбитражный суд кассационной инстанции обязан проверить обоснованность выводов арбитражного суда о существовании или отсутствии фактических обстоятельств, включенных в предмет доказывания, т.е. тех обстоятельств, которые дают возможность применить норму права, составляющую правовое основание иска. Выполнение этой задачи требует переоценки содержащихся в реше-

нии выводов о существовании или отсутствии обстоятельств дела и смешивает функции, возлагаемые на суд кассационной инстанции классической модели, с функциями суда апелляционной инстанции. Учитывая, что арбитражный суд кассационной инстанции проверяет судебные акты, вступившие в законную силу, проверка соответствия выводов арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права имеющимся в деле доказательствам лишает решение суда свойства неопровержимости и не способствует его стабильности, обеспечивающей устойчивость гражданских правоотношений.

Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции по результатам рассмотрения кассационной жалобы позволяют ему:

1) оставить решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу — без удовлетворения;

2) оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений;

3) отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий арбитражный суд, решение, постановление которого отменено или изменено, если этим судом нарушены нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения, постановления, или если выводы, содержащиеся в обжалуемых решении, постановлении, не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела коллегиальным составом судей и (или) в ином судебном составе;

4) отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и передать дело на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах одного и того же судебного округа, если указанные судебные акты повторно проверяются арбитражным судом кассационной инстанции и содержащиеся в них выводы не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам;

5) оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений;

6) отменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

При направлении дела на новое рассмотрение арбитражный суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопрос о том, какая норма материального права должна быть применена и какие решение, постановление должны быть приняты при новом рассмотрении дела.

Статья 287 АПК предусматривает случай, когда арбитражный суд кассационной инстанции правомочен принять новое решение по делу. Такое право у арбитражного суда кассационной инстанции возникает, только если выводы суда, содержащиеся в оспариваемых решении, постановлении, соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам и отсутствуют нарушения процессуального законодательства, являющиеся безусловными основаниями к отмене судебного акта. Основанием для изменения или отмены решения, постановления арбитражных судов первой и апелляционной инстанций является нарушение либо неправильное применение норм материального права или норм процессуального права. Кроме того, ч. 1 ст. 288 АПК в качестве основания для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда называет несоответствие выводов суда, содержащихся в решении, постановлении, фактическим обстоятельствам дела, установленным арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, и имеющимся в деле доказательствам. Неправильным применением норм материального права являются: а) неприменение закона, подлежащего применению; б) применение закона, не подлежащего применению; в) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения, постановления. Безусловными основаниями в кассационном производстве для отмены решения, постановления арбитражного суда являются те же обстоятельства, что и для апелляционного производства: 1) рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе; 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания; 3) нарушение правил о языке при рассмотрении дела; 4) принятие судом решения, постановления о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле; 5) неподписание решения, постановления судьей или одним из судей либо подписание решения, постановления не теми судьями, которые указаны в решении, постановлении; 6) отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в ст. 155 АПК; 7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, постановления.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции принимает судебный акт, именуемый *постановлением*. Постановление подписывается судьями, рассматривавшими дело. В постановлении арбитражного суда кассационной инстанции должны быть указаны: 1) наименование арбитражного суда кассационной инстанции, состав суда, принявшего постановление; 2) номер дела, дата и место принятия постановления; 3) наименование лица, подавшего кассационную жалобу, его процессуальное положение; 4) наименования лиц, участвующих

в деле; 5) предмет спора; 6) фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; 7) наименования арбитражных судов, рассмотревших дело в первой и апелляционной инстанциях; дата принятия обжалуемых решения, постановления; фамилии судей, их принявших; 8) краткое изложение содержания принятых по делу решения, постановления; 9) основания, по которым в кассационной жалобе заявлены требования о проверке законности решения, постановления; 10) доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу; 11) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании; 12) 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; 13) мотивы, по которым суд кассационной инстанции не согласился с выводами суда первой, апелляционной инстанций, если их решение, постановление были отменены полностью или в части; 14) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы; 15) действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, если дело передается на новое рассмотрение.

Указания арбитражного суда кассационной инстанции, в том числе на толкование закона, изложенные в его постановлении об отмене решения, постановления суда первой, апелляционной инстанций, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

В постановлении арбитражного суда кассационной инстанции указывается на распределение между сторонами судебных расходов, понесенных в связи с подачей кассационной жалобы. При отмене судебного акта с передачей дела на новое рассмотрение вопрос о распределении судебных расходов разрешается арбитражным судом, вновь рассматривающим дело.

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Арбитражный суд кассационной инстанции прекращает производство по кассационной жалобе, если после принятия кассационной жалобы к производству суда от лица, ее подавшего, поступило ходатайство об отказе от кассационной жалобы и отказ принят судом. О прекращении производства по кассационной жалобе арбитражный суд выносит определение. В определении могут быть разрешены вопросы о распределении между сторонами судебных расходов, о возврате государственной пошлины из федерального бюджета. В случае прекращения производства по кассационной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражный суд с кассационной жалобой не допускается. Определение арбитражного суда о прекращении производства по кассационной жалобе может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, вправе подать кассационные жалобы на определения арбитражных судов первой и апелляционной ин-

станций. Такие жалобы подаются и рассматриваются по правилам, предусмотренным для подачи кассационных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции и постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Жалобы на определения арбитражного суда кассационной инстанции, обжалование которых предусмотрено АПК, рассматриваются тем же арбитражным судом кассационной инстанции, но в ином судебном составе. Жалобы на определения арбитражного суда кассационной инстанции рассматриваются в том же порядке, что и кассационные жалобы. Особый порядок рассмотрения установлен для жалоб на определения арбитражного суда кассационной инстанции о возвращении кассационной жалобы. Такие жалобы подаются в арбитражный суд кассационной инстанции, вынесший соответствующее определение, и рассматриваются коллегиальным составом судей этого же суда в 10-дневный срок со дня поступления жалобы в суд без извещения сторон.

По результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражным судом кассационной инстанции выносится определение.

13.4. Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора

Основная цель пересмотра судебных актов в порядке надзора состоит в обеспечении единства правоприменительной практики арбитражных судов на территории РФ. Кроме того, пересмотр судебных актов в порядке надзора является последней возможностью устранения судебных ошибок, допущенных судами низших инстанций. Пересмотр дела в порядке надзора является исключительной стадией пересмотра судебного акта. В порядке надзора может быть оспорен только судебный акт, вступивший в силу, если другие имеющиеся возможности для проверки его законности в судебном порядке исчерпаны либо утрачены. Порядок пересмотра судебных актов в порядке надзора установлен в гл. 36 АПК.

Лица, участвующие в деле, вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, обратившись с заявлением в Высший Арбитражный Суд РФ. В соответствии со ст. 42 АПК лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, также вправе оспорить этот судебный акт в порядке надзора. Генеральный прокурор РФ или заместитель Генерального прокурора РФ может направить в Высший Арбитражный Суд РФ представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора. Оспаривание судебного акта в порядке надзора допускается, если судебным актом *существенно* нарушены права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального или процессуального права. В соответствии с постановлением Конституционного Суда РФ от 17.07.2002 № 13-П существенным нарушением являются нарушения, имеющие фундаментальный, принципиальный характер.

Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд РФ в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта.

Срок подачи заявления или представления о пересмотре в порядке надзора судебного акта, пропущенный по причинам, не зависящим от лица, обратившегося с такими заявлением или представлением, в том числе в связи с отсутствием у него сведений об оспариваемом судебном акте, по ходатайству заявителя может быть восстановлен судьей Высшего Арбитражного Суда РФ при условии, что ходатайство подано не позднее чем через шесть месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта или, если ходатайство подано лицом, указанным в ст. 42 АПК, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о нарушении его прав или законных интересов оспариваемым судебным актом. Этот срок может быть восстановлен, если Высший Арбитражный Суд РФ признает причины, по которым он был пропущен, уважительными (постановление Конституционного Суда РФ от 17.11.2005 № 11-П).

О восстановлении пропущенного срока указывается в определении о принятии заявления или представления к производству, об отказе в восстановлении пропущенного срока — в определении о возвращении заявления или представления.

Надзорное производство возбуждается на основании заявления лиц, участвующих в деле, или представления прокурора. Возбуждение надзорного производства не влечет автоматически обязанность арбитражного суда пересмотреть судебный акт в порядке надзора. Производство по пересмотру дела в порядке надзора представляет собой определенную гл. 36 последовательность действий, которые осуществляются на трех последовательных этапах. На первой стадии решается вопрос о принятии заявления или представления к производству. На второй стадии решается вопрос о направлении дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора. На третьей стадии Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ пересматривает судебные акты в порядке надзора.

Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается судьей Высшего Арбитражного Суда РФ в соответствии со ст. 295 АПК. 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. К заявлению или представлению, подписанным представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на его подписание.

В заявлении или представлении должны быть указаны: 1) наименование лица, подающего заявление или представление, с указанием

его процессуального положения, наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства; 2) данные об оспариваемом судебном акте и наименование принявшего его арбитражного суда; данные о других судебных актах, принятых по данному делу; предмет спора; 3) 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; 4) перечень прилагаемых к заявлению или представлению документов. В заявлении или представлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле, и их представителей и иные сведения, необходимые для рассмотрения дела.

К заявлению или представлению должны быть приложены копии оспариваемого судебного акта и других судебных актов, принятых по делу. 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.

Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично судьей Высшего Арбитражного Суда РФ в 5-дневный срок со дня его поступления в Высший Арбитражный Суд РФ. Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, поданные с соблюдением требований, принимаются к производству Высшего Арбитражного Суда РФ. О принятии заявления или представления к производству выносится определение, которым возбуждается надзорное производство. Копия определения направляется лицу, подавшему заявление или представление.

Если не соблюдены требования, предъявляемые к содержанию обращения, либо если обращение предъявлено лицом, которое не имеет права подавать такое обращение, либо если до принятия заявления или представления к рассмотрению от заявителя поступило ходатайство о его возвращении, Высший Арбитражный Суд РФ выносит определение о возвращении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора. Возвращение заявления или представления не препятствует повторному обращению с таким же заявлением или представлением в Высший Арбитражный Суд РФ в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.

Лицо, участвующее в деле, судебные акты по которому оспариваются в порядке надзора другим лицом, вправе направить отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора с приложением документов, подтверждающих возражения относительно пересмотра, в Высший Арбитражный Суд РФ. К отзыву, подписанному представителем, прилагаются доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание

отзыва. Копии отзыва направляются другим лицам, участвующим в деле. Отзыв должен быть направлен в установленный судом срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала рассмотрения заявления или представления Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ.

В соответствии со ст. 298 АПК Высший Арбитражный Суд РФ вправе по ходатайству лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, приостановить исполнение судебного акта арбитражного суда до окончания надзорного производства или на иной срок.

Заявитель должен обосновать невозможность поворота исполнения судебного акта или предоставить встречное обеспечение другой стороне по делу возможных убытков путем внесения на депозитный счет арбитражного суда, рассматривавшего дело по первой инстанции, денежных средств в размере оспариваемой суммы, Высший Арбитражный Суд РФ приостанавливает исполнение судебного акта, только если признает приостановление необходимым в целях обеспечения баланса взаимных прав и обязанностей сторон.

Вопрос о приостановлении исполнения судебного акта решается в судебном заседании коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда РФ. По результатам рассмотрения выносится определение.

Приостановление исполнения судебного акта отменяется составом судей, которым вынесено определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, либо Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ, которым принято постановление об отказе в удовлетворении заявления или представления. Об отмене приостановления исполнения судебного акта выносится определение, либо на это указывается в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ или в постановлении об отказе в удовлетворении заявления или представления.

После принятия заявления или представления к производству коллегиальный состав судей Высшего Арбитражного Суда РФ рассматривает его в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, и решает вопрос о направлении дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора.

Состав судей для рассмотрения заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, а также с учетом очередности распределения между судьями поступающих в Высший Арбитражный Суд РФ обращений. При рассмотрении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора арбитражный суд определяет, имеются ли основания для пересмотра оспариваемого судебного акта, исходя из доводов, содержащихся в заявлении или представлении, а также из содержания оспариваемого судебного акта. Для решения вопроса

о наличии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора может быть истребовано дело из арбитражного суда.

Если суд установит, что имеются указанные в ст. 304 АПК основания для изменения или отмены в порядке надзора судебных актов, вступивших в законную силу, выносится определение о передаче дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора. В 5-дневный срок со дня его вынесения определение направляется в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ вместе с заявлением или представлением и истребованным из арбитражного суда делом. Копии определения в этот же срок направляются лицам, участвующим в деле, с приложением копии заявления или представления и прилагаемых к ним документов. В определении суд устанавливает срок, в течение которого лица, участвующие в деле, могут представить отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

Определение о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора должно содержать: 1) дату вынесения определения; 2) состав судей Высшего Арбитражного Суда РФ, вынесших определение; 3) наименование лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение, место нахождения или место жительства; наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства; 4) сведения об оспариваемом судебном акте, дата его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу; 5) наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора; 6) основания передачи дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, предусмотренные ст. 304 АПК, мотивы передачи с указанием конкретных норм материального или процессуального права, нарушенных, по мнению суда, при принятии оспариваемого судебного акта; 7) предложения суда, вынесшего определение.

При отсутствии оснований для изменения или отмены судебного акта в порядке надзора суд выносит определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора, которое должно содержать: 1) дату вынесения определения; 2) состав судей Высшего Арбитражного Суда РФ, вынесших определение; 3) наименование лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение, место нахождения или место жительства; наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства; 4) сведения об оспариваемом судебном акте, дату его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу; 5) наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора; 6) мотивы отказа в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора; 7) мотивы направления дела в арбитражный суд кассационной инстанции.

После вынесения определения об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора не допускается.

Если оспариваемый судебный акт не пересматривался в порядке кассационного производства и при рассмотрении заявления или представления будет установлено, что отсутствуют основания для изменения или отмены судебного акта в порядке надзора, но имеются иные основания для проверки правильности применения норм материального права или норм процессуального права, дело может быть направлено на рассмотрение в арбитражный суд кассационной инстанции. О направлении дела в арбитражный суд кассационной инстанции выносится определение. Такое определение может быть изложено в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает дело к своему рассмотрению на основании определения о передаче дела в Президиум. Дела рассматриваются в порядке очередности их поступления в Президиум, но не позднее чем в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о передаче дела в Президиум.

Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте рассмотрения дела по пересмотру судебного акта в порядке надзора. Однако неявка лиц, участвующих в деле и извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора. Лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, другие лица, участвующие в деле, вправе участвовать в заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ.

В соответствии со ст. 303 АПК Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ правомочен рассматривать дела в порядке надзора при наличии большинства членов Президиума. Дело докладывается судьей Высшего Арбитражного Суда РФ, который является докладчиком по данному делу. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание оспариваемого судебного акта и других принятых по данному делу судебных актов, доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, основания для пересмотра судебного акта, мотивы, содержащиеся в определении суда о передаче дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Лица, участвующие в деле, если они явились в заседание Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, вправе давать свои устные объяснения после выступления судьи-докладчика. Первым дает свои объяснения лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

После выступления лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, других лиц, участвующих в деле и при-

сутствующих в заседании, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает постановление в закрытом совещании.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ принимается большинством голосов судей. Председательствующий в заседании голосует последним. При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт — без изменения. Основания для изменения или отмены в порядке надзора судебных актов, вступивших в законную силу, определены в ст. 304 АПК. Судебные акты арбитражного суда, 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: а) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражным судом норм права; б) нарушает права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам Российской Федерации; в) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Под нарушением единообразия в толковании и применении норм права следует понимать нарушение подхода в применении и толковании норм права, который до рассмотрения конкретного дела в Президиуме Высшего Арбитражного Суда РФ был выражен в Постановлении Конституционного Суда РФ по вопросам толкования или применения норм права, в разъяснениях Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по результатам рассмотрения дел в порядке надзора, в судебных актах Верховного Суда РФ по вопросам толкования или применения норм права. Нарушением единообразия судебной практики являются разные постановления федеральных арбитражных судов округов по одной категории дел. Нарушение единообразия в толковании и применении арбитражным судом норм права является основанием для отмены судебного акта только в случае, если этим существенно нарушены права заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ вправе: 1) оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление — без удовлетворения; 2) 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; 3) отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение; 4) отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения полностью или в части; 5) оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

Если оспариваемый судебный акт не оставлен без изменения, а заявление или представление — без удовлетворения, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ должен указать конкретные основания для изменения или отмены судебного акта.

Указания Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда, обязательны для арбитражных судов, вновь рассматривающего данное дело. Однако Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены или доказаны в решении, постановлении или были отвергнуты указанными судебными актами, либо 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 должны быть приняты при новом рассмотрении дела.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ подписывается председательствующим в заседании Президиума. Статья 306 АПК определяет требования к содержанию постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ. В нем указываются: 1) номер дела, дата и место принятия постановления; состав суда, принявшего постановление; 2) наименование лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение; 3) наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; 4) наименования арбитражных судов, рассматривавших дело в первой, апелляционной, кассационной инстанциях; сведения о принятых по делу судебных актах; краткое содержание оспариваемого судебного акта; 5) доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, и требования заявителя; 6) возражения, содержащиеся в отзыве на заявление или представление о пересмотре дела в порядке надзора; 7) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании; 8) основания для изменения или отмены судебного акта, установленные судом, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты; 9) мотивы принятого постановления; 10) выводы и решения по результатам рассмотрения заявления или представления; 11) действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при направлении дела на новое рассмотрение.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ вступает в законную силу со дня его принятия и подлежит опубликованию в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ». Копии постановления направляются лицам, участвующим в деле, а также другим заинтересованным лицам в 5-дневный срок со дня принятия постановления.

Правила пересмотра в порядке надзора судебных актов применяются и при пересмотре определений арбитражных судов, если АПК

допускает обжалование отдельно от решений, постановлений или если они препятствуют дальнейшему движению дела. Иные определения арбитражных судов могут быть пересмотрены в порядке надзора вместе с пересмотром в порядке надзора решений, постановлений арбитражных судов.

13.5. Пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам

В соответствии со свойством неопровержимости судебного решения арбитражный суд, принявший решение, не вправе изменять его. В некоторых случаях судебный акт может оказаться необоснованным из-за того, что суд не принял во внимание обстоятельства, которые существовали во время рассмотрения дела, но не были известны лицам, участвующим в деле, и суду. Исправить неправильное судебное решение в таком случае позволяет пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Арбитражный суд может пересмотреть принятый им и вступивший в законную силу судебный акт по вновь открывшимся обстоятельствам по основаниям и в порядке, которые предусмотрены в гл. 37 АПК.

Основаниями пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам в соответствии со ст. 311 АПК являются: 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю; 2) 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; 3) 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; 4) отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу; 5) 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; 6) признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ; 7) установленное ЕСПЧ нарушение положений ЕКПЧ при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в ЕСПЧ.

Вступившие в законную силу решение, определение, принятые арбитражным судом первой инстанции, пересматриваются по вновь открывшимся обстоятельствам судом, принявшим эти решение, определение.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений и определений арбитражных судов с апелляционной и кассацион-

ной инстанций, принятых в порядке надзора постановлений и определений Высшего Арбитражного Суда РФ, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, производится тем судом, который изменил судебный акт или принял новый судебный акт.

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. По ходатайству лица, обратившегося с заявлением, пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен арбитражным судом при условии, если ходатайство подано *не позднее шести месяцев* со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием пересмотра, и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

Требования к форме и содержанию заявления о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам определены ст. 313 АПК. Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд в письменной форме. Заявление подписывается лицом, подающим заявление, или его представителем, уполномоченным на подписание заявления. В заявлении о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам 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, 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. Лицо, подающее заявление, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии заявления и приложенных документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

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.

Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, поданное с соблюдением требований, предъявляемых к его форме и содержанию, принимается к производству соот-

ветствующего арбитражного суда. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд возвращает заявление.

Вопрос о принятии заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня его поступления в арбитражный суд. О принятии заявления к производству арбитражного суда выносит определение. В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления. Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам возвращается заявителю, если при решении вопроса о принятии его к производству арбитражного суд установит: 1) что заявление подано в суд, который не принимал и не изменял оспариваемый акт; 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 к форме и содержанию заявления. О возвращении заявления выносится определение, копия которого направляется заявителю вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами не позднее следующего дня после дня его вынесения. Определение арбитражного суда о возвращении заявления может быть обжаловано.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании. Срок рассмотрения заявления не должен превышать месяц со дня его поступления в арбитражный суд. Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Однако неявка надлежащим образом извещенных лиц не является препятствием для рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре вступивших в законную силу решения, постановления, определения по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд или принимает решение, постановление об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого им судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, или выносит определение об отказе в удовлетворении заявления.

Если судебный акт отменен по вновь открывшимся обстоятельствам, дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, который отменил ранее принятый им судебный акт. Дело рассматривается повторно в общем порядке, установленном АПК. 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. Копии определения об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам направляются 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.

ЛИТЕРАТУРА

- Арбитражный процесс : учебник / под ред. В. В. Яркова. М., 2005.
- Арбитражный процесс : учебник / под ред. М. К. Треушникова. М., 2003.
- Арбитражный процесс : учебник / под ред. Р. Е. Гукасяна. М., 2006.
- Богуславский М. М. Международное частное право. М., 2001.
- Борисова Е. А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М., 2000.
- Васьковский Е. В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. Переизд. Краснодар, 2003.
- Вершинин А. П. Выбор способа защиты гражданских прав. СПб., 2000.
- Виноградова Е. А. Третейский суд в России. М., 1993.
- Власов А. А. Участие прокурора в судебном разбирательстве. Ульяновск, 2002.
- Власов А. А., Лукьянова М. Н., Некрасов С. В. Особенности доказывания в судопроизводстве. М., 2004.
- Гражданский процесс / под ред. М. К. Треушникова. М., 2003.
- Гражданское процессуальное право : учебник / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004.
- Гребенцов А. М. Развитие хозяйственной юрисдикции в России. М., 2002.
- Гурвич М. А. Право на иск. М. — Л., 1949.
- Гурвич М. А. Лекции по советскому гражданскому процессу. М., 1950.
- Гурвич М. А. Судебное решение (теоретические проблемы). М., 1976.
- Добровольский А. А., Иванова С. А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.
- Клейнман А. Ф. Основные вопросы теории доказательств в советском гражданском процессе. М., 1950.
- Коломыцев В. И. Письменные доказательства по гражданским делам. М., 1978.
- Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. Ф. Яковлева и М. К. Юкова. М., 2003.
- Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. В. В. Яркова. М., 2003.
- Курылев С. В. Объяснения сторон как доказательство в советском гражданском процессе. М., 1956.
- Мальшев К. Курс гражданского судопроизводства. Т. 1. 2-е изд. СПб., 1876.
- Осокина Г. Л. Иск: теория и практика. М., 2000.
- Павлова Н. В. Предварительные обеспечительные меры // Вестник ВАС РФ. 2002. № 1.

- Решетникова И. В. Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. М., 2000.
- Сахнова Т. В. Судебная экспертиза. М., 1999.
- Телюкина М. В. Конкурсное право: теория и практика несостоятельности (банкротства). М., 2002.
- Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 1997, 1999, 2003, 2005.
- Халатов С. А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. М., 2002.
- Чечот Д. М. Неисковые производства. М., 1973.
- Шак Х. Международное гражданское процессуальное право. М., 2001.
- Шерстюк В. М. Новые положения проекта третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М., 2001.
- Шерстюк В. М. Комментарий к постановлениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. М., 2000.
- Ясеновец И. А. Мировое соглашение в арбитражном процессе: актуальные проблемы теории и практики. Дис. на соискание ученой степени канд. юрид. наук. М., 2001.

www.infanata.org

Электронная версия данной книги создана исключительно для ознакомления только на локальном компьютере! Скачав файл, вы берёте на себя полную ответственность за его дальнейшее использование и распространение. Начиная загрузку, вы подтверждаете своё согласие с данными утверждениями! Реализация данной электронной книги в любых интернет-магазинах, и на CD (DVD) дисках с целью получения прибыли, незаконна и запрещена! По вопросам приобретения печатной или электронной версии данной книги обращайтесь непосредственно к законным издателям, их представителям, либо в соответствующие организации торговли!

www.infanata.org

Учебное издание

Лукьянова Ирина Николаевна

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Конспект лекций

Редактор *Е. Г. Баркова*

Корректор *Н. Н. Гривенюк*

Компьютерная верстка *Ю. А. Варламова*

Подписано в печать 05.10.2007. Формат 84×108¹/₃₂.

Гарнитура «NewtonС». Печать офсетная.

Усл. печ. л. 9,45. Тираж 2000 экз. Заказ № 1493

Издательство «Юрайт-Издат»

140004, Московская область, г. Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 1.

Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: publish@urait.ru. www.urait.ru

Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных диапозитивов
в ОАО «Издательско-полиграфическое предприятие «Правда Севера».

163002, г. Архангельск, пр. Новгородский, 32.

Тел./факс (8182) 64-14-54, тел.: (8182) 65-37-65, 65-38-78

www.ippps.ru, e-mail: zakaz@ippps.ru