

УЧЕБНИК

# АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

ПОД РЕДАКЦИЕЙ

М. К. ТРЕУШНИКОВА

САВАРДИ

ББК 67.99(2)92

УДК 347.9

А79

КОЛЛЕКТИВ АВТОРОВ:

Андреева Т.К., доц. — гл.6, 7, 23; Борисова Е.А., докт. юрид. наук, доц. — гл.21; Иванова С.А., проф. — гл.8,10,12,16,20; Кудрявцева Е.В., доц. — гл.24, 30, 31; Молчанов В.В., доц. — гл. 4, 11, 13, 14; Пискарев И.К., доц. — гл.17, 19; Салогубова Е.В., доц. — гл.9,15; Треушников М.К., проф. — введение, программа, гл.1,2,3,5; Шерстюк В.М., проф. — гл. 18, 22, 25—29.

А79

Арбитражный процесс: Учебник для студентов юридиче-ских вузов и факультетов / Под ред. проф. М.К.Треушникова. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2007. — 672 с.

ISBN 5—9584—0129—7

В третьем издании учебника на основе новейшего законодательства и арбитражной практики представлена программа учебного курса, освещаются история возникновения и развития системы арбитражных судов, ее правового регулирования, источники и принципы арбитражного процессуального права. Показываются особенности арбитражной процессуальной формы, излагается поэтапное развитие процесса, порядок обжалования принимаемых арбитражными судами актов, их исполнения, а также анализируется третейское судопроизводство. Нормативные источники приводятся по состоянию на 1 октября 2006 г.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов, судей, адвокатов, а также для практических работников правовых ведомств и служб.

ББК 67.99(2)92

УДК 347.9

ISBN 5—9584—0129—7

© Коллектив авторов, 2007

© ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2007

## Предисловие к третьему изданию

Третье издание учебника выполнено по программе, разработанной на кафедре гражданского процесса юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова. Программа как необходимый компонент процесса обучения студентов дается в начале учебника.

Принципиальное обновление содержания учебного курса вызвано принятием и введением в действие в России новых фундаментальных нормативных источников, регулирующих порядок отправления правосудия арбитражными судами, — Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее — АПК РФ, принят Государственной Думой 14 июня 2002 г.) и Федерального закона «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» (принят Государственной Думой 21 июня 2002 г.).

За четыре года применения АПК РФ (с 1 сентября 2002 г.) произошли серьезные изменения в законодательстве об арбитражном судопроизводстве и приобретен большой опыт реализации арбитражных процессуальных институтов и норм.

Последовательно создаются 20 арбитражных апелляционных судов, формируемых по округам отдельно от судов первой инстанции (до 1 января 2006 г.) во исполнение ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации»» от 11 июня 2003 г.

С 1 января 2003 г. введен в действие Регламент арбитражных судов Российской Федерации, изложенный в новой редакции (постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30 декабря 2002 г. № 12). В него внесены изменения Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22 июня 2006 г. № 16<\$ФВестник ВАС РФ. 2006. № 8. С. 86.>.

Приняты новые постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по вопросам, связанным с введением в действие АПК РФ, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Опубликовано значительное количество обзоров судебной практики, а также информационных писем Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации<\$ФВестник ВАС РФ. Специальное приложение. 2003. № 11.>.

В 2005 г. на рассмотрение в арбитражные суды поступило 1 628 133 заявления, а в 2004 г. — 1 340 699 заявлений.

Из общего числа поступивших заявлений 25,7% составляют иски, 71,9 — заявления по экономическим спорам, возникающим из гражданских правоотношений, и 2% — заявления о признании должника банкротом<\$ФВестник ВАС РФ. 2006. № 5. С. 5.>.

Современная нормативная основа предопределяет обновленное содержание курса «Арбитражный процесс» и предлагаемого третьего издания учебника.

Арбитражный процесс как учебная дисциплина прочно завоевывает свое место в учебных планах юридических вузов России.

Естественно, что этот предмет изучается после фундаментального курса «Гражданский процесс» и в некоторой степени на основе постулатов, аксиом и доктрин данной отрасли правовых знаний.

В силу отмеченных обстоятельств и во избежание дублирования ряд унифицированных тем теоретического характера, таких как понятие и стадии арбитражного процесса, содержание процессуальных отношений, учение об иске дается в относительно сокращенном изложении.

ГЛАВА 1  
АРБИТРАЖНЫЕ СУДЫ, ИХ ФУНКЦИИ.  
ЗАДАЧИ СУДОПРОИЗВОДСТВА  
В АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ

§ 1. История становления арбитражных судов  
в Российской Федерации

В Российской Федерации законом предусмотрены различные формы защиты права. Защиту нарушенных или оспоренных прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суды общей юрисдикции, арбитражные суды или третейские суды. Защита нарушенных гражданских прав в административном порядке возможна лишь в отдельных случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, действующего с 1 января 1995 г., далее — ГК РФ).

В ст. 127 Конституции Российской Федерации говорится: «Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики».

В ст. 3 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (В редакции ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации»» от 11 июня 2003 г. // Российская газета. 2003. 9 июня.) закреплена система арбитражных судов в Российской Федерации, которую составляют: Высший Арбитражный Суд Российской Федерации; федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды); арбитражные апелляционные суды; арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округов (далее — арбитражные суды субъектов Федерации).

Прототипом арбитражных судов современной Российской Федерации являлись существовавшие до Октябрьской революции 1917 г. коммерческие (торговые) суды в ряде городов России (Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (далее — Вестник ВАС РФ). 2002. № 5. Приложение. С. 9.).

Имеются, по крайней мере, две точки зрения относительно появления коммерческих, или торговых, судов в России. Одни авторы полагают, что первый коммерческий суд был создан в Одессе в 1808 г., другие отодвигают эту границу к первым векам существования нашего государства (Казанцев С.М. Из нашей истории // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. Приложение. С. 22.).

Кроме Одессы, коммерческие суды были учреждены в городах Москве, С.-Петербурге, Таганроге, Феодосии, Керчи, Архангельске, Кишиневе, Варшаве. Эти суды были упразднены (за некоторым исключением) еще до Октябрьской революции 1917 г. (Там же. С. 28.), а дела, отнесенные к их ведению, переданы к производству судов общей юрисдикции.

К подсудности коммерческих судов относились три категории дел, а именно: 1) торговые дела; 2) вексельные дела и 3) дела о торговой несостоятельности (Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. (Переиздание учебника 1917 г.). Краснодар, 2003. С. 173.).

Арбитраж в СССР и РСФСР имел смешанную правовую природу, осуществлял одновременно и судебные, и управленческие (административные) функции.

Арбитражные суды Российской Федерации заменили государственный и ведомственный арбитраж. Поскольку доминирующее положение в экономической сфере занимала государственная собственность, то и формой разрешения споров был государственный, в том числе ведомственный, арбитраж.

Точкой отсчета процесса постепенной замены арбитражей судами является ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», введенный в действие с 1 октября 1991 г. (Ведомости Верховного Совета РСФСР (далее — ВВС РСФСР). 1991. № 30. Ст. 1013–1014; № 34. Ст. 1965.)

Понятие «государственный арбитраж», применявшееся в российской юриспруденции длительное время, не соответствует принятому в иных странах понятию «арбитраж». Под «арбитражем» в практике различных государств понимается разрешение споров третейскими судами, которым стороны по соглашению передают право разрешения конфликта и принимают обязательства добровольно подчиниться решению арбитров.

Арбитражные суды в России являются государственными и осуществляют судебную власть при рассмотрении и разрешении возникающих в процессе экономической и иной предпринимательской деятельности споров, которые имеют в основе гражданские правоотношения (экономические споры) либо административные правоотношения.

Словосочетание «арбитражные суды» содержит тавтологию, поскольку слово «арбитражный» в переводе с латинского языка означает «судебный». При разработке арбитражного законодательства в 1992—1993 гг. предлагались различные варианты названия судов, в том числе в некоторых проектах этот суд назывался «хозяйственным судом». Однако сохранилось неудачное название «арбитражный суд».

Смысл этого неудачного наименования суда состоит в том, чтобы показать субъектам гражданского оборота отличие новой судебной системы от бывшего арбитража, продемонстрировать переход от административных методов управления хозяйством к договорным способам хозяйствования в условиях развивающихся рыночных отношений.

Суды общей юрисдикции, как правило, разрешают гражданские дела с участием граждан и не связанные с экономическими отношениями в области производства и распределения материальных благ. Арбитражные же суды ориентированы на разрешение споров, возникающих в процессе хозяйственной деятельности, т.е. в сфере производства и распределения товаров. В Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 октября 1994 г. говорится, что арбитражный суд является специализированным судом по разрешению экономических споров, т.е. споров, связанных с предпринимательской деятельностью (Вестник ВАС РФ. 1995. № 2. С. 43.).

В первые годы после Октябрьской революции в условиях слабо развитых товарно-денежных отношений судебные споры между казенными учреждениями не допускались (Декрет о суде № 2 // Собрание узаконений РСФСР (далее — СУ РСФСР). 1917—1918. № 26. Ст. 347.). Возникающие разногласия между предприятиями и организациями разрешались в административном порядке вышестоящими органами управления.

Однако с развитием хозяйственных отношений возникла необходимость в создании специального органа по разрешению споров между государственными предприятиями и организациями. С этой целью в 1922 г. в Российской Федерации были созданы арбитражные комиссии. Имущественные споры между государственными учреждениями и предприятиями разных ведомств решались Высшей арбитражной комиссией при Совете Труда и Обороне (СТО) и арбитражными комиссиями при областных экономических совещаниях (ЭКО СО), а затем арбитражными комиссиями при совнаркомх автономных социалистических республик, арбитражными комиссиями при исполкомах областей и губерний. В системе органов управления отдельными отраслями экономики создавались также ведомственные арбитражные комиссии (Абова Т.Е. Арбитражный процесс в СССР. М., 1985.).

Дальнейшее развитие арбитража связано с внедрением хозрасчетных отношений и оформлением хозяйственных связей на договорной основе. Постановлениями ВЦИК и СНК СССР, принятыми в марте 1931 г., все государственные, хозяйственные и кооперативные органы и предприятия были обязаны оформлять взаимоотношения по поставке товара, производству работ и оказанию услуг заключением договоров и нести за их невыполнение установленную законом ответственность (Собрание законодательства (далее — СЗ) СССР. 1931. № 10. Ст. 109; № 18. Ст. 166.).

В мае 1931 г. в системе органов государственного управления был образован государственный арбитраж, призванный разрешать имущественные споры между учреждениями, предприятиями и организациями социалистического хозяйства в направлении, обеспечивающем укрепление договорной и плановой дисциплины и хозяйственного расчета (Первое положение о государственном арбитраже было утверждено постановлением ВЦИК и СНК СССР 3 мая 1931 г. (СЗ СССР. 1931. № 26. Ст. 26). Оно действовало до 1960 г. с изменениями и дополнениями, вносимыми в разные годы.).

С момента образования арбитраж существовал в двух видах: государственный и ведомственный. В государственном арбитраже разрешались споры предприятий и организаций различного административного подчинения, в ведомственном — подчинения одному ведомству (министерству, комитету).

В течение шестидесятилетней истории существования государственного арбитража (с мая 1931 по октябрь 1991 г.) неоднократно предпринимались попытки модернизации его устройства и

деятельности, приспособления к изменяющимся экономическим условиям, повышения его роли в народном хозяйстве. На арбитраж возлагались все новые задачи. В 1960 г. Совет Министров СССР отменил Положение о Государственном арбитраже 1931 г. и утвердил новое Положение о Государственном арбитраже при Совете Министров СССР (Собрание постановлений Совета Министров СССР (далее — СП СССР). 1960. № 15. Ст. 127.).

В августе 1970 г. Совет Министров СССР принял постановление «О повышении роли органов Государственного арбитража и арбитражей министерств и ведомств в народном хозяйстве» (Там же. 1970. № 15. Ст. 122.), согласно которому арбитраж должен был содействовать повышению эффективности общественного производства, рационализации хозяйственных связей, укреплению хозяйственного расчета, усилению роли договора в хозяйственных отношениях.

До 1974 г. нижестоящие арбитражи не подчинялись вышестоящим, а состояли при исполнительных органах, т.е. система была несоподчиненной.

17 января 1974 г. Госарбитраж СССР был преобразован в союзно-республиканский орган и было утверждено новое Положение о Государственном арбитраже при Совете Министров СССР (Там же. 1980. № 16, 17. Ст. 19.).

Последний этап развития госарбитража связан с принятием законодательства о нем после Конституции СССР 1977 г. Арбитраж признавался органом государства, статус которого определялся Конституцией СССР.

Организация и порядок деятельности органов Государственного арбитража впервые закреплялись Законом «О Государственном арбитраже в СССР», принятым Верховным Советом СССР 30 ноября 1979 г. На основе этого законодательства были приняты Положения о Государственном арбитраже при Совете Министров СССР и Правила рассмотрения хозяйственных споров государственными арбитражами (СП СССР. 1980. № 16, 17. Ст. 104.). В Российской Федерации Государственный арбитраж руководствовался в своей деятельности Положением об органах Государственного арбитража, утвержденным Постановлением Совета Министров РСФСР от 5 декабря 1980 г.

Система арбитражей упразднена с 1 октября 1991 г. В п. 2 Постановления Верховного Совета РСФСР о введении в действие Закона РСФСР «Об арбитражном суде» записано: «Упразднить с 1 октября 1991 года на территории РСФСР арбитраж и иные аналогичные органы в системах министерств, государственных ведомств, в ассоциациях, концернах, иных объединениях, а также на предприятиях и в организациях» (ВВС РСФСР. 1991. № 30. Ст. 1013–1014.).

Органы Государственного арбитража в отдельных областях России исполняли свои функции и сохраняли полномочия до избрания арбитражных судов в соответствии с Законом РСФСР «Об арбитражном суде», принятым 4 июля 1991 г., с изменениями и дополнениями, внесенными Законом РФ от 24 июня 1992 г. (Там же. № 30. Ст. 1017; № 34. Ст. 1965.).

Замена системы арбитражей арбитражными судами предопределялась новыми экономическими условиями перехода к рыночным отношениям, существования нескольких форм собственности. Разрешение споров между равными субъектами хозяйствования прежними способами и методами, которые применялись в условиях плановой системы хозяйствования, стало невозможно. Арбитраж был преобразован в суд, деятельность которого по рассмотрению и разрешению споров протекает в арбитражной процессуальной форме, создающей устойчивые гарантии защиты права в равной мере всем участникам гражданского оборота.

В связи с принятием Конституции РФ (1993 г.), нового ГК РФ, а также дальнейшим совершенствованием арбитражной судебной системы и ее функционирования возникла необходимость в принятии ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 5 мая 1995 г. // Российская газета. 1995. 16 мая; ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 11 июня 2003 г. // Российская газета. 2003. 9 июня.) и нового, третьего по счету, Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации. Принят Государственной Думой 14 июня 2002 г. // Российская газета. 2002. 27 июля (далее — АПК РФ).), которые в настоящее время и определяют систему и состав арбитражных судов, а также процессуальную форму их деятельности.

§ 2. Система, устройство арбитражных судов в России.  
Статус судей арбитражных судов

Система арбитражных судов. Арбитражные суды в Российской Федерации составляют единую систему федеральных судов, определяемую ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (абз. 4 ч. 3 ст. 4) и ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации». Согласно этому Закону в России действует Высший Арбитражный Суд РФ, 10 федеральных арбитражных судов округов (суды кассационной инстанции), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

Высший Арбитражный Суд РФ является судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики (ст. 9 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Он выступает в качестве вышестоящей судебной инстанции по отношению к федеральным арбитражным судам округов (арбитражным кассационным судам), арбитражным апелляционным судам и арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Федеральный арбитражный суд округа (арбитражный кассационный суд) в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда кассационной инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Он является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к действующим на территории соответствующего судебного округа арбитражным апелляционным судам и арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Арбитражный апелляционный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве апелляционной инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Арбитражный суд субъекта Российской Федерации в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Под устройством любого арбитражного суда понимается его внутренняя структура. Так, Высший Арбитражный Суд РФ действует в составе:

Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ;

Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ;

судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;

судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений (ст. 11 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

В составе Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

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

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

Вопросы внутренней деятельности арбитражных судов Российской Федерации и взаимодействия между ними, а также их взаимоотношения с Конституционным Судом Российской Федерации, Верховным Судом Российской Федерации, Министерством юстиции Российской Федерации, органами судейского сообщества регулируются Регламентом арбитражных судов Российской Федерации. Он в новой редакции принят Постановлением Пленума Высшего

Арбитражного Суда Российской Федерации № 12 от 30 декабря 2002 г. и введен в действие с 1 января 2003 г. (Вестник ВАС РФ. 2003. № 3. С. 5—30; 2006. № 8. С. 86.)

Статус судей. Судьи — члены арбитражного суда являются носителями судебной власти. Их статус, как и статус судей других судов, определяется Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации» (ВВС РСФСР. 1992. № 30. Ст. 1792.). Все судьи в Российской Федерации обладают единым статусом и различаются между собой только полномочиями и компетенцией (ст. 2 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» с изменениями и дополнениями, внесенными ФЗ от 20 ноября 2001 г. (Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 47—60.) Ст. 12 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»).

Судья организует разрешение дел, способствуя достижению мирового соглашения между спорящими сторонами; участвует в рассмотрении жалоб (представлений) на решения арбитражных судов; изучает и обобщает практику применения законодательства арбитражными судами; подготавливает предложения по ее совершенствованию; разрабатывает предложения по совершенствованию законодательства; осуществляет другие функции, возложенные на него законом.

При разрешении дел судья вправе требовать от государственных и иных органов, организаций, должностных лиц, граждан исполнения распоряжений, связанных с осуществлением возложенных на него законом обязанностей; запрашивать необходимую информацию от государственных и иных органов, организаций, в том числе научных учреждений и информационных центров, и от граждан.

Судьи при разрешении любых вопросов в заседаниях арбитражного суда пользуются равными правами и возможностями. Полномочия судьи не ограничены определенным сроком. Судью нельзя сменить, или перевести на другую должность без его согласия. Он не имеет права высказывать публично где-либо свое мнение о рассматриваемом в суде деле до принятия судом решения по этому делу.

Судья арбитражного суда обязан точно исполнять требования законодательства и быть справедливым.

Работа судьи в иных организациях на условиях совместительства не допускается, за исключением педагогической и научно-исследовательской деятельности.

Судья не вправе заниматься предпринимательской деятельностью и иметь частную практику.

### § 3. Функции арбитражных судов.

Задачи судопроизводства в арбитражных судах

Функции арбитражных судов можно разделить на две группы: 1) свойственные всем арбитражным судам и 2) возложенные только на Высший Арбитражный Суд России.

Арбитражные суды выполняют органично связанные между собой функции: а) разрешают возникающие в процессе предпринимательской деятельности споры; б) предупреждают нарушения законодательства; в) ведут статистический учет и анализируют статистические данные о своей деятельности; г) осуществляют меж- дународные связи в установленном порядке.

Кроме общих, на Высший Арбитражный Суд РФ возложены функции по изучению и обобщению практики применения законодательства арбитражными судами; подготовке и осуществлению предложений по ее совершенствованию и унификации. На основе изучения и с учетом предложений арбитражных судов Высший Арбитражный Суд РФ разрабатывает и вносит предложения по совершенствованию законодательства в порядке законодательной инициативы; ведет судебно-арбитражную статистику.

Высший Арбитражный Суд РФ в лице его Пленума дает арбитражным судам разъяснения по вопросам применения законодательства.

Так, Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ принял ряд постановлений, имеющих важное значение для процесса отправления правосудия (Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (1992—2000 гг.) // Вестник ВАС РФ. 2001. № 1. Приложение.). В связи с принятием нового законодательства в 2002—2003 гг. Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принял такие важные для практики постановления, как «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» (9 декабря 2002 г. № 11) (Вестник ВАС РФ. 2003. № 2. С. 5.), «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (27 января 2003 г. № 2) (Там же. № 3. С. 24.), «О некоторых вопросах, связанных



с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»» (8 апреля 2003 г. № 4)(Вестник ВАС РФ. 2003. № 6. С. 5.).

Высший Арбитражный Суд РФ принимает и совместные с Верховным Судом России постановления по применению законодательства судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Так, Пленумом Верховного Суда РФ и Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ 1 июня 1996 г. было принято постановление № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

По вопросам внутренней деятельности арбитражных судов в Российской Федерации и взаимоотношений между ними Высший Арбитражный Суд РФ разработал и утвердил новый Регламент, обязательный для арбитражных судов в Российской Федерации (п. 3 ст. 10 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Только Высший Арбитражный Суд РФ в целях обеспечения правовой информацией направляет в нижестоящие суды и публикует для всеобщего ознакомления информационные письма Президиума ВАС РФ по различным направлениям судебной практики. Информационные письма печатаются в журнале «Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации»(Информационные письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, части I и II. Специальное приложение // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10, 11.).

Задачи судопроизводства в арбитражных судах закреплены в Арбитражном процессуальном кодексе 2002 г.:

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

обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

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

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

формирование уважительного отношения к закону и суду;

содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота (ст. 2 АПК РФ).

#### 4. Право на обращение в арбитражный суд

Право на обращение в арбитражный суд можно рассматривать в двух аспектах:

1) как право абстрактное, т.е. как потенциальную возможность субъектов хозяйствования (организаций, граждан-предпринимателей) или государственных органов, а также органов местного самоуправления (в предусмотренных в законе случаях) на обращение в юрисдикционный орган в лице арбитражного суда за защитой нарушенного права или охраняемого законом интереса;

2) как право персонифицированное, т.е. как право конкретного юридического или физического лица на защиту, если оно считает, что его права нарушены и нуждаются в подтверждении и реализации с помощью судебной власти.

Право на обращение в арбитражный суд как абстрактное право является одним из неотъемлемых элементов правового статуса всех организаций, если они зарегистрированы в качестве юридических лиц (ст. 48 ГК РФ). Наличие статуса юридического лица отражается в зарегистрированном надлежащим образом Уставе организации и других учредительных документах (ст. 51–52 ГК РФ).

Право на обращение в арбитражный суд — элемент правового статуса также и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (граждане-предприниматели). Статус предпринимателя приобретается посредством государственной регистрации (ст. 23 ГК РФ). В отдельных случаях, установленных законодательными актами Российской Федерации, право на обращение в арбитражный суд имеют органы государственной власти и органов местного самоуправления, прокурор, а также организации, не являющиеся юридическими лицами. Например, отказ в государственной регистрации юридического лица, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в арбитражный суд (ст. 51 ГК РФ).

Наличие права на обращение в арбитражный суд как элемента правового статуса организаций и граждан-предпринимателей не означает, что все договорные отношения субъектов хозяйствования или управления, рыночные отношения, хозяйственные связи обеспечиваются лишь принудительной силой судебной власти. Наоборот, развитие хозяйственных отношений предполагает, что права организаций и граждан-предпринимателей реализуются, а обязанности исполняются добровольно и сознательно в соответствии с законами и договорами без обращения в арбитражный суд.

Право на обращение в арбитражный суд как потенциальная возможность защиты перерастает в субъективное право конкретного лица в случае наличия у него интереса в защите права. Право на обращение в арбитражный суд как субъективное право реализуется в различных формах.

В ч. 4 ст. 4 АПК РФ закреплено, что обращение в арбитражный суд 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;

жалобы — при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных АПК РФ или иными федеральными законами;

представления — при обращении Генерального прокурора Российской Федерации или его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора.

Если федеральным законом установлен для определенной категории споров досудебный (претензионный) порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения этого порядка.

Прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и другие органы имеют право на обращение в суд без соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора.

Отказ от права на обращение в суд недействителен.

## ГЛАВА 2 ПОНЯТИЕ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА

### § 1. Арбитражный процесс.

Арбитражная процессуальная форма

Слова «арбитраж», «арбитражный» встречаются в названиях органов, которые разрешают различные споры, но не входят в систему арбитражных судов, реализующих судебную власть. Например, существует Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ. На биржах создаются органы по разрешению споров, вытекающих из биржевых сделок, называемые «биржевым арбитражем».

По правовой природе — это третейские суды, разрешающие споры по самостоятельным правилам и регламентам. Деятельность данных судов не входит в понятие арбитражного

процесса(Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 12–13.). Процедура разрешения и урегулирования этими судами споров является несудебной и рассматривается как желаемая для любого государства. В юридической литературе высказана противоположная точка зрения. Так, Т.Е. Абова полагала, что арбитражный процесс представляет собой порядок разрешения арбитражем (государственным или ведомственным), третейским судом, ярмарочным комитетом (или создаваемым им арбитражем при проведении оптовых ярмарок) споров, возникающих между социалистическими организациями при заключении, изменении и расторжении хозяйственных договоров по другим основаниям, а также порядок непосредственного урегулирования этих разногласий участниками хозяйственных отношений(См.: Абова Т.Е. Арбитражный процесс в СССР. М., 1985. С. 59.).

Арбитражный процесс есть установленная нормами арбитражного процессуального права форма деятельности государственных арбитражных судов в России, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций, граждан-предпринимателей, акционеров в соответствии с концепцией этих судов.

Вполне возможно представлять арбитражный процесс как определяемое нормами арбитражного процессуального права поэтапное движение дела по возникшему в процессе экономической и иной предпринимательской деятельности спору, вытекающему из гражданских правоотношений (экономические споры) либо из публичных правоотношений, включая административные.

Предметом арбитражного процесса как формы деятельности суда являются экономические споры или иные дела, отнесенные к компетенции арбитражных судов АПК РФ и другими федеральными законами. Конечной целью арбитражного процесса выступает восстановление нарушенного права в реальности или установление юридических фактов.

Предусмотренный нормами арбитражного процессуального права порядок возбуждения процесса, подготовки дела к разбирательству, рассмотрения и разрешения дела, обжалования и пересмотра актов суда, а также исполнения решений арбитражного суда называется процессуальной формой. В арбитражном процессе суд, стороны, другие участники могут совершать те действия, которые предусмотрены арбитражными процессуальными нормами. В отличие от гражданского процесса в арбитражном процессе не предусмотрено совершение процессуальных действий по аналогии закона или права.

Формализация арбитражного процесса не является случайной. Роль и значение процессуальной формы состоит в том, чтобы обеспечить защиту действительно существующих прав субъектов хозяйствования и гарантировать вынесение законных и обоснованных решений.

Закон, в частности АПК РФ, устанавливает процессуальный порядок деятельности суда по рассмотрению и разрешению дел не ради формы, а для того, чтобы достичь верного конечного результата по разрешаемым спорам. Процессуальная форма выступает в качестве инструмента достижения законности в правоприменительной деятельности арбитражных судов.

Существует «вечная» проблема: простой или сложной должна быть процессуальная форма?

При отсутствии точного регламента правовой деятельности арбитражного суда разбирательство дел сводилось бы к бесконечным спорам относительно соблюдения процессуальных прав и обязанностей, т.е. к процессуальным вопросам, но не к разрешению существа дела. Чтобы избежать этого, арбитражный процессуальный закон определяет, кто может обратиться в суд и от кого принимаются заявления (ст. 4 АПК РФ), устанавливает перечень подведомственных арбитражному суду дел (ст. 27–33 АПК РФ), правила распределения дел между звеньями арбитражной судебной системы (подсудность споров), а также состав арбитражного суда и участников процесса (гл. 5 АПК РФ), перечисляет виды доказательств и правила доказывания (гл. 7 АПК РФ), а также содержание решения суда (ст. 170 АПК РФ).

Арбитражному суду, другим участникам процесса законом предоставляются определенные и соответствующие их процессуальному положению права и возлагаются обязанности. В частности, обязанность доказывания лежит на лицах, участвующих в деле. Процессуальные права и обязанности реализуются в ходе процесса в виде процессуальных действий. Например, гражданин-предприниматель может вести дело в арбитражном суде лично, но может выдать доверенность на ведение дела представителю и заявить ходатайство о его допуске в процесс.

Праву сторон ходатайствовать перед арбитражным судом о назначении, например, экспертизы по делу корреспондирует обязанность суда дать ответ на это ходатайство в своем определении.

Таким образом, арбитражный процесс представляет собой единство процессуальных действий, процессуальных прав и обязанностей арбитражного суда, лиц, участвующих в деле и других участников процесса.

Основные черты арбитражной процессуальной формы состоят в том, что:

арбитражный суд и участники арбитражного процесса подчиняются нормам арбитражного процессуального права;

участники процесса совершают лишь те процессуальные действия, которые заранее запрограммированы арбитражными процессуальными нормами;

порядок обращения в суд, принятия заявления и подготовки дела к разбирательству, порядок разрешения спора, структура решения и регламент его пересмотра, а также исполнения predeterminedены законом;

отношения между арбитражным судом и участниками процесса не могут носить характер фактических отношений, они имеют характер только правоотношений;

арбитражная процессуальная форма предоставляет сторонам равные возможности защищать право (состязаться), право участвовать в процессе, представлять доказательства, пользоваться правовой помощью, обжаловать решения, участвовать в исполнительном производстве.

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

#### <185) 2. Стадии арбитражного процесса

Деятельность арбитражного суда по рассмотрению и разрешению подведомственных ему споров осуществляется в определенной логической последовательности, по стадиям процесса.

В каждой стадии арбитражного процесса процессуальные отношения имеют специфический характер, определяемый объектом этих отношений, субъектным составом участников на каждой стадии, содержанием и целью процессуальных действий.

Стадией арбитражного процесса называется совокупность процессуальных действий, направленных к одной близлежащей цели. Близлежащая цель действия арбитражного суда (судьи) может состоять в решении вопросов, связанных с принятием искового заявления от организации, т.е. возбуждением процесса, подготовкой дела к судебному разбирательству, проведением судебного разбирательства и т.д. Первая (начальная) стадия арбитражного процесса — принятие искового заявления к производству по исковым делам, а также заявления по делам неискового производства. Объектом процессуальных действий и правовой оценки арбитражного судьи на этой стадии является предъявленное исковое заявление со всеми приобщенными к нему материалами (ст. 125–129 АПК РФ), изучение их с точки зрения подведомственности и подсудности дела, а также других критериев, необходимых для принятия дела к производству. На этой стадии судья единолично выносит определение о принятии искового заявления к производству (ст. 127 АПК РФ). При наличии к тому оснований судья единолично может возвратить заявление (ст. 129 АПК РФ) или оставить исковое заявление без движения (ст. 128 АПК РФ).

После возбуждения дела в арбитражном суде следует стадия подготовки его к судебному разбирательству (гл. 14 АПК РФ). Цель этой стадии состоит в том, чтобы обеспечить правильное и своевременное разрешение дела судом желательно в одном судебном заседании. Совокупность и содержание процессуальных действий на этой стадии предусмотрены в ст. 133–137 АПК РФ.

Основная стадия арбитражного процесса — судебное разбирательство (гл. 19 АПК РФ). Она определяется как основная, потому что в ней рассматриваются и разрешаются споры по существу, дается окончательный ответ на заявленные требования (В учебнике «Арбитражный процесс» под редакцией В.В. Яркова (М., 2003. С. 20–21) дается иное представление о стадиях арбитражного процесса: стадия принятия заявления, подготовки дела к судебному разбирательству и судебного разбирательства объединены в одну стадию — производство в суде первой инстанции.). Формой разбирательства дела является заседание арбитражного суда. Как правило, эта стадия завершается

принятием решения, однако бывают случаи прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения.

В арбитражном процессе новым законодательством предусмотрена стадия проверки законности и обоснованности актов арбитражного суда в суде апелляционной инстанции (гл. 34 АПК РФ). Ранее в деятельности государственного арбитража такой стадии не существовало и решения пересматривались только в порядке надзора.

Кроме апелляционной, установлены еще три стадии пересмотра решений арбитражных судов: производство в суде кассационной инстанции (гл. 35 АПК РФ), производство в порядке надзора (гл. 36 АПК РФ) и пересмотр вступивших в законную силу актов арбитражных судов по вновь открывшимся обстоятельствам (гл. 37 АПК РФ).

Арбитражный процесс по делу должен заканчиваться исполнением вступившего в законную силу решения арбитражного суда. Решение арбитражного суда подлежит обязательному исполнению всеми организациями, учреждениями, должностными лицами, гражданами-предпринимателями на всей территории Российской Федерации. Существуют определенные правила исполнительного производства, регулирующие отношения между должником и взыскателем (разд. VII АПК РФ).

Новым положением арбитражного процессуального права является то, что на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного акта может быть заключено сторонами мировое соглашение (ч. 1 ст. 139 АПК РФ). Идея примирения сторон на всех стадиях процесса и порядок примирительных процедур закреплен в специальной главе (гл. 15 АПК РФ). Это означает, что необязательно, чтобы процесс по каждому делу проходил все возможные стадии, предусмотренные законом.

### § 3. Виды арбитражного судопроизводства

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

Арбитражное процессуальное право в период 1992–2002 гг. развивалось в направлении закрепления в процессуальном законе (АПК) нескольких видов судопроизводства, т.е. дифференциации судебных регламентов для различных категорий дел.

В этом отношении арбитражное процессуальное право постепенно приближалось к регламентам, закрепленным ранее в гражданском процессуальном праве.

В АПК РФ 1992 г. предусматривался только один вид судопроизводства — исковой. Исковой порядок рассмотрения и разрешения приспособлен для дел, в которых предметом рассмотрения и разрешения является экономический спор двух равных в регулятивных правоотношениях субъектов.

Применение Арбитражного процессуального кодекса 1992 г. показало, что требуются другие виды судопроизводства, кроме искового, для разрешения дел, в которых нет двух сторон, например, в случае установления юридических фактов, а также дел по спорам, вытекающим из публичных правоотношений.

В АПК РФ 1995 г. регламентировался второй вид судопроизводства — особое производство. Понятия «особое производство» в АПК РФ 1995 г. не было, но глава этого кодекса (гл. 19) называлась «Особенности производства по отдельным категориям дел» (рассмотрение дел о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан, рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение).

В Кодексе 2002 г. проведена более глубокая дифференциация и предусмотрено несколько видов судопроизводства: 1. Исковое производство; 2. Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений; 3. Особое производство; 4. Производство по делам о несостоятельности (банкротстве); 5. Упрощенное производство; 6. Иные производства.

Исковое — основной вид арбитражного производства. В порядке искового производства арбитражные суды рассматривают возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (разд. II АПК РФ). Исковые дела — двусторонние, по которым есть спор о праве и стороны до обращения в суд в регулятивных (материальных) правоотношениях занимают равное правовое положение.

Нормы искового производства устанавливают наиболее общие правила арбитражного процесса, тогда как неисковые производства содержат специальные нормы, устанавливающие особенности рассмотрения отдельных категорий дел (разд. III и IV АПК РФ) по сравнению с исковыми делами.

В правовом регулировании неисковых видов судопроизводства используется определенный юридический прием, а именно в законе установлено, что дела неисковых производств рассматриваются по общим правилам искового производства, но с учетом особенных правил, отражающих специфику производства по этим делам.

Кроме исковых, арбитражные суды рассматривают и разрешают дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений (разд. III АПК РФ). К этому виду судопроизводства относятся: а) дела об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, затрагивающих права или интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; б) дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц; в) дела об административных правонарушениях; г) дела о взыскании обязательных платежей и санкций<sup>1</sup>.

Одним из видов арбитражного судопроизводства является особое производство. В особом производстве объектом судебной защиты является не спорное субъективное право, а охраняемый законом интерес одного субъекта права. В порядке особого производства арбитражный суд рассматривает дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение (гл. 27 АПК РФ).

Кодекс закрепляет специфический порядок рассмотрения и разрешения дел о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан-предпринимателей (гл. 28 АПК РФ).

Впервые в арбитражном процессе законом предусмотрен новый вид судопроизводства — упрощенное производство (гл. 29 АПК РФ). Имеются определенные черты сходства между этим видом производства в арбитражном процессе и приказным производством в гражданском процессе. Бесспорный характер заявленного требования и его незначительный размер определяют упрощенную процедуру рассмотрения и разрешения дела и в арбитражном, и в гражданском процессах.

В арбитражном процессе имеются иные виды производств, которые нельзя отнести ни к одному из четырех вышеизложенных, т.е. ни к исковому, ни к особому, ни к производству по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений и ни к упрощенному производству. К этой группе относятся дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (гл. 30 АПК РФ), дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (гл. 31 АПК РФ), дела, возникающие в связи с исполнением актов арбитражных судов (разд. III АПК РФ).

Необходимость установления для этой группы дел специального правового регламента их возбуждения, рассмотрения и разрешения обосновывается так же, как и по другим видам судопроизводства, своеобразием подлежащего судебной защите права или интереса, охраняемого законом.

#### § 4. Арбитражный процесс как наука и учебная дисциплина

Арбитражный процесс как наука есть совокупность правовых знаний, накопленных и постоянно углубляемых в результате специальных научных исследований и обобщения арбитражной практики.

Научные знания отражаются в правовых доктринах, концепциях, комментариях, рекомендациях законодателю и арбитражным судам. В материализованной форме они находят закрепление в формулировках правовых норм, конструкциях законодательных актов, в научных трудах. Верность выводов и предложений представителей науки подтверждается или отвергается правоприменительной практикой. Иногда к правовым идеям, отвергнутым первоначально при разработке и принятии законов, возвращаются вновь в связи с проявляющейся со временем верностью той или иной правовой идеи. Так, идеи, что органы арбитража должны быть тождественны судам, т.е. осуществлять правосудие, высказывались учеными еще в 1950-е годы (Можейко В.Н. О правовой природе советского государственного арбитража // Советское

государство и право. 1947. № 6; Липецкер М.С. Арбитраж в системе органов государственного управления // Тр. Военно-юридической академии. Вып. VIII. М., 1948. С. 65–76.).

Наука арбитражного процесса относительно молода. Наиболее важные научные исследования и работы по арбитражному процессуальному праву выполнены в 1970–1980-е годы. Объектом научных исследований и внимания ученых являлись фундаментальные проблемы арбитражного процесса: сущность и правовая природа арбитража (Логинов П.В. Сущность государственного арбитража. М., 1968; Тараненко В.Ф. К вопросу о правовой природе государственного арбитража // Тр. ВЮЗИ. М., 1979. С. 75.), принципы арбитражного процесса (Тараненко В.Ф. Принципы арбитражного процесса. М., 1978; 1988; Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. М., 2004.), сущность хозяйственных споров (Побирченко И.Г. Хозяйственная юрисдикция. Киев, 1973; Он же. Хозяйственные споры и формы их разрешения. Харьков, 1971; Зайцев И.М. Сущность хозяйственных споров. Саратов, 1974.), понятие арбитражного процесса (Абова Т.Е. Указ. соч.), арбитражное рассмотрение преддоговорных споров (Зайцев И.М. Арбитражное рассмотрение преддоговорных споров. Саратов, 1973.), комплексные проблемы арбитражного процесса (Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. М., 1983.). В 2001–2004 гг. выполнены работы на основе АПК РФ, посвященные сущности арбитражного процесса и его принципам (Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М., 2003. ).

Арбитражный процесс как учебная дисциплина предполагает изучение прежде всего действующего арбитражного процессуального права, его норм и институтов. Объектом изучения являются также концепции, правовые взгляды, исторические факты по проблемам арбитражного процесса, накопленные правовой наукой.

Если при описании арбитражного процессуального права как отрасли применяются такие понятия, как «нормы», «система норм», «институты», «принципы», то при описании арбитражного процесса как учебной дисциплины используются понятия «учебный план», «учебная программа», «методика преподавания», «формы работы».

Существуют предметные и личные носители информации по арбитражному процессу.

Предметные носители — действующие источники арбитражного процессуального права, постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, комментарии законов, учебники и учебные пособия, научные работы.

Личные носители информации — преподаватели, ученые, практики, занимающиеся арбитражным процессом.

Основное отношение в арбитражном процессе как учебной дисциплине — это отношение преподаватель—студент. У одной стороны (преподавателя) стоит задача передачи информации в полной, интересной, доступной и запоминающейся форме, у студента (слушателя) — понимание, переработка информации и ее усвоение.

По арбитражному процессуальному праву преподавателями используются различные методы передачи информации: лекции, семинары, дискуссии, научные конференции, программированное обучение с помощью ЭВМ.

Со стороны студентов задачам усвоения знаний, кроме лекции, служит самостоятельная работа с учебником, нормативным материалом, опубликованной арбитражной практикой, процессуальными документами.

### ГЛАВА 3 АРБИТРАЖНЫЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие арбитражных правоотношений, их отличие от материальных (регулятивных) правоотношений

В теории права выделяются две большие группы правоотношений — материальные (регулятивные) и процессуальные. Существование процессуальных правоотношений обусловлено объективной потребностью упорядочения деятельности по осуществлению правосудия.

Арбитражные процессуальные правоотношения возникают между арбитражным судом и другими участниками процесса при рассмотрении и разрешении экономических споров и иных дел, в стадиях пересмотра решений арбитражного суда и их исполнения. Эти общественные отношения есть не что иное, как механизм защиты прав в арбитражном суде. Они всегда урегулированы нормами процессуального права, содержащимися в нескольких источниках, в основном в Арбитражном процессуальном кодексе РФ.

Арбитражные процессуальные отношения характеризуются рядом присущих им качеств. Они возникают, изменяются и прекращаются между арбитражным судом и другими участниками процесса по конкретному делу.

Между сторонами (третьим лицом и стороной), т.е. между спорящими субъектами, существуют материальные (регулятивные) правоотношения, но не процессуальные. Процессуальные отношения непосредственно между участниками процесса, минуя суд, не возникают.

Арбитражный суд — обязательный субъект процессуальных правоотношений, поэтому все процессуальные средства обращения, ходатайства направляются арбитражному суду. Арбитражный суд как субъект процессуальных отношений может быть судом первой инстанции, судом апелляционной инстанции, судом кассационной инстанции и судом, рассматривающим дело в порядке надзора.

Арбитражные процессуальные правоотношения — это властеотношения. В законе говорится, что арбитражные суды осуществляют правосудие (ст. 1 АПК РФ), а полномочия арбитражных судов носят властный характер по отношению к другим участникам процесса.

В регулятивных (гражданских) правоотношениях субъекты, т.е. организации, предприниматели, граждане равны в правах. В процессуальных же правоотношениях положение участников процесса по сравнению с судом различное.

Однако это утверждение не означает, что арбитражный суд не несет никаких обязанностей. Процессуальные права суда являются вместе с тем и его обязанностями (См.: Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 166.) перед лицами, участвующими в арбитражном процессе, представителями, экспертами. Суд обязан принимать иски, заявления, если они соответствуют закону, заслушивать объяснения сторон, уважать и соблюдать права всех участников процесса, правильно и в соответствии с законом рассматривать и разрешать подведомственные ему дела.

Особенность арбитражных процессуальных правоотношений состоит еще и в том, что они могут быть только в правовой форме и не существуют как фактические отношения. В АПК РФ (ст. 3), в отличие от ГПК РФ (ч. 4 ст. 1), не предусмотрено совершения процессуальных действий в арбитражном суде по аналогии права или закона.

В арбитражном процессе суд, другие участники совершают только те процессуальные действия, которые предусмотрены нормами арбитражного процессуального права. Регулятивные же отношения могут существовать в форме фактических отношений.

Арбитражные процессуальные правоотношения возникают на основе процессуальных норм, и в то же время нормы процессуального права реализуются в этих отношениях.

Как и любые другие, арбитражные процессуальные правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основании юридических фактов, в качестве которых, как правило, выступают процессуальные действия.

Весь арбитражный процесс по любому конкретному делу можно представлять как одно развивающееся многосубъектное процессуальное правоотношение, поскольку внутреннее единство этого отношения приобретает участие обязательного властного субъекта по делу — суда. Так определял сущность процесса по исковым делам в XIX в. германский ученый О. Бюлов (Цит по: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 171.).

В то же время арбитражный процесс как единое развивающееся процессуальное отношение включает в себя совокупность более простых, единичных (элементарных) процессуальных отношений типа: суд-истец, суд-ответчик, суд-эксперт, суд-заявитель, суд-свидетель и т.д. В каждом единичном процессуальном правоотношении есть свое содержание, субъекты, основания возникновения, изменения и прекращения.

Регулятивные (материальные) правоотношения экономического характера (гражданские, налоговые, бюджетные и т.д.), являющиеся объектом рассмотрения арбитражного суда возникают



между двумя сторонами (кредитор-должник, арендатор-арендодатель, налогоплательщик-налоговый орган).

Арбитражное процессуальное правоотношение как движение процесса по делу имеет многосубъектный состав.

Кроме суда — обязательного субъекта арбитражного процессуального правоотношения, в него включаются и лица, чей спор о праве должен быть рассмотрен и разрешен (истец, ответчик), иные лица, заинтересованные в исходе дела, субъекты, содействующие осуществлению правосудия (переводчики, эксперты, свидетели, представители).

Организации, граждане-предприниматели при осуществлении хозяйственной деятельности вступают в регулятивные правоотношения между собой для извлечения материальных или нематериальных благ, чаще всего, прибыли. Эти же субъекты вступают в процессуальные правоотношения с судом для иной цели — защиты и восстановления права при его нарушении или признания права в случае его оспаривания или неопределенного состояния.

Арбитражные процессуальные правоотношения являются юридической формой познавательного процесса. Объектом познания выступают элементы регулятивных (материальных) правоотношений (стороны, условия договоров, фактические составы, обязанности сторон, сроки исполнения обязательств и т.д.).

<185) 2. Основания возникновения, изменения и прекращения арбитражных процессуальных правоотношений

Развитие (движение) арбитражных процессуальных отношений возможно при наличии: а) предпосылок их возникновения и б) фактического состава (основания), вызывающего возникновение, изменение или прекращение арбитражных процессуальных правоотношений.

Арбитражные процессуальные отношения возникают при двух предпосылках: 1) наличия в источниках арбитражного процессуального права нормы, предоставляющей правовую основу для судебной защиты, совершения процессуальных действий (ст. 4 АПК РФ) и 2) наличия у сторон, третьих лиц, заявителей процессуальной правоспособности.

Способность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности (процессуальная правоспособность) признается в равной мере за всеми организациями и гражданами, обладающими согласно федеральному закону правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов (ч. 1 ст. 43 АПК РФ).

От процессуальной правоспособности отличается процессуальная дееспособность, т.е. способность своими действиями осуществлять процессуальные права и обязанности в арбитражном суде (ч. 2 ст. 43 АПК РФ).

Организации, прошедшие государственную регистрацию, имеющие статус юридического лица, право- и дееспособны, т.е. они объективно обладают предпосылкой на вступление в качестве субъекта арбитражных процессуальных отношений.

При наличии предпосылок возникновения арбитражных процессуальных отношений, т.е. потенциальной возможности для развития процесса по конкретному делу для возбуждения производства, перехода процесса из одной стадии в другую, вступления в процесс в качестве соистца, третьего лица, замены ненадлежащего ответчика, выдачи исполнительного листа, прекращения производства по делу, оставления заявления без рассмотрения и т.д. нужны определенные основания.

Основаниями возникновения, изменения, прекращения арбитражных процессуальных отношений всегда является совокупность юридических фактов, с которой арбитражный процессуальный закон связывает правовые последствия, но не единичный юридический факт.

Специфика юридических фактов как оснований движения (развития) арбитражных процессуальных отношений состоит в том, что в качестве таковых выступают, как правило, процессуальные действия субъектов процесса — предъявление искового заявления (ст. 125 АПК РФ), представление отзыва на исковое заявление (ст. 131 АПК РФ), соединение и разъединение исковых требований (ст. 130 АПК РФ), надлежащее извещение лица, участвующего в деле (ст. 123 АПК РФ) и т.д.). В качестве юридического факта может выступать и бездействие (например, факт неоплаты госпошлины, факт неявки стороны в судебное заседание).

Однако все процессуальные действия лиц, участвующих в деле, и иные факты, имеющие юридическое значение для движения арбитражного процессуального отношения, преломляются через процессуальные действия суда.

Для того чтобы возник арбитражный процесс по делу, требуется не только предъявление искового заявления в суд, но и его принятие к производству суда, о чем выносится определение судьи (ст. 127 АПК РФ).

Правовые последствия в арбитражном процессе могут вызывать действия (бездействие) не только лиц, участвующих в деле, но и лиц, содействующих отправлению правосудия и даже лиц, не занимающих никакого процессуального положения (ч. 2 ст. 119 АПК РФ).

Процессуальные действия как юридические факты облекаются в определенную форму. В арбитражном процессе преобладает письменная форма закрепления действий. В устной форме даются объяснения представителей сторон, самих сторон, показания свидетелей, но и в этом случае информация протоколируется (ч. 3 ст. 155 АПК РФ).

Действия лиц, участвующих в деле, и арбитражного суда, облеченные в письменную форму, создают процессуальные документы по делу. В них раскрывается весь ход процесса и развития арбитражного процессуального отношения.

Юридическим фактом в арбитражном процессе, имеющим правовое значение для развития правоотношения, являются процессуальные сроки. Например, по закону лицам, участвующим в деле, дан месячный срок для обжалования судебного акта, не вступившего в законную силу, в суд апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 259 АПК РФ), в законе определены сроки для приостановления производства по делу (ст. 145 АПК РФ). Срок может быть назначен и судом (ч. 2 ст. 128 АПК РФ).

Истечение процессуальных сроков либо их нарушение может приводить к отказу в возникновении процессуального правоотношения, его изменению либо прекращению.

Возникновение, изменение, прекращение процессуальных прав и обязанностей арбитражного суда, участников процесса происходит постепенно. Они не существуют все одновременно с самого начала процесса (См. подробнее: Васьяковский. Е.В. Указ. соч. С. 172–193.), а появляются одни за другими, последовательно сменяя друг друга в связи с наступлением или, наоборот, отсутствием юридически значимых фактов.

### § 3. Субъекты арбитражных процессуальных правоотношений

Субъекты правоотношений в зависимости от их статуса (процессуального положения в арбитражном процессе) делятся на четыре группы: 1) арбитражный суд (гл. 2 АПК РФ); 2) лица, участвующие в деле (ст. 40 АПК РФ) (Подробнее о процессуальном положении суда, лиц, участвующих в деле, см. в данном учебнике гл. 8 «Правовое положение отдельных участников арбитражного процесса».); 3) лица, содействующие осуществлению правосудия арбитражным судом (ст. 54 АПК РФ); 4) иные (посторонние) лица (ч. 4, 8 ст. 66, ч. 2 ст. 119 АПК РФ).

В АПК РФ 2002 г. осуществлена более детальная регламентация по сравнению с предыдущими двумя Кодексами правового положения арбитражного суда в процессе, а именно точно определено, в каких случаях дела рассматриваются единолично, в каких — коллегиально в составе трех профессиональных судей или судьи и двух арбитражных заседателей. По действующему ранее законодательству участие арбитражных заседателей было возможно в порядке проводимого с 1 октября 1996 г. эксперимента.

В интересах обеспечения рассмотрения и разрешения конкретного дела независимым и объективным судьей (судом) в законе регламентирован порядок отвода судьи (гл. 3 АПК РФ), порядок передачи дела от одного судьи другому судье и основания для передачи дел (ч. 2 ст. 18 АПК РФ).

Законом расширена предметная компетенция арбитражных судов России (гл. 4 АПК РФ), т.е. подведомственность, в связи с отнесением к ведению этих судов дел, возникающих из публично-правовых отношений (ст. 29 АПК РФ) и дел по спорам между акционерами и акционерными обществами (п. 4 ч. 1 ст. 33 АПК РФ).

Суд — обязательный субъект арбитражных процессуальных отношений. Он от имени государства осуществляет правосудие в установленных процессуальных формах и является органом судебной власти. Процессуальные права суда в правоотношении одновременно являются и его обязанностями. Арбитражный суд руководит процессом по подведомственным ему делам.

Лицами, участвующими в деле, являются такие субъекты арбитражных процессуальных отношений, которые имеют личный или государственный (общественный) интерес в защите права. Такими субъектами процессуальных отношений закон называет стороны, третьи лица по исковым делам, заявителей и заинтересованных лиц по делам особого производства и по делам о

несостоятельности (банкротстве), прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы (ст. 40 АПК РФ). От осуществления своих прав этими лицами зависит развитие арбитражного процесса по делу.

К лицам, содействующим отправлению правосудия, относятся представители, эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи, секретарь судебного заседания (ст. 54–58 АПК РФ). Указанные субъекты процессуальных отношений осуществляют важную роль в правосудии, в реализации его принципов, особенно в достижении судом истины по делу. Они вступают с судом в так называемые элементарные (единичные) процессуальные отношения.

Весьма редко арбитражный суд может вступать в правоотношения с посторонними лицами, которые своими действиями либо бездействием препятствуют осуществлению правосудия.

Например, суд вступает в такие правоотношения в случае проявления лицами, не участвующими в деле, неуважения к суду. Суд вправе наложить на них штраф в определенном процессуальном порядке (ст. 120 АПК РФ).

Своеобразной формой препятствия осуществлению правосудия путем бездействия является неисполнение обязанности представления доказательства лицом (организацией, гражданином, не участвующими в деле), от которого арбитражным судом истребовано доказательство (ч. 8 ст. 66 АПК РФ).

Арбитражный суд вступает с таким лицом в правоотношение, из которого возникает право суда в определенном процессуальном порядке добиваться исполнения обязанности со стороны лица, у которого находится доказательство (ч. 9–12 ст. 66 АПК РФ), истребованное судом.

Наибольший объем процессуальных прав, от реализации которых зависит развитие арбитражного процессуального правоотношения, принадлежит сторонам (См. § 2 главы 8 настоящего учебника.).

<185> 4. Объект и содержание арбитражных процессуальных правоотношений

С точки зрения объекта и содержания процессуальные отношения в арбитражном суде не отличаются от гражданских процессуальных отношений, теория которых изложена в учебной литературе (Гольмстен А.Х. Учебник русского гражданского судопроизводства. СПб., 1913; Васильковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 170–188; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2001. С. 63–73. Автор главы — В.М. Шерстюк; Гражданское процессуальное право России: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1998. С. 64–75. Автор главы — М.С. Шакарян.).

Различается общий объект процессуальных правоотношений по всему делу в арбитражном суде и специальные объекты в отдельных, элементарных процессуальных отношениях, т.е. в отношениях суд-свидетель, суд-эксперт, суд-переводчик и т.д.

Общим объектом, если рассматривать арбитражный процесс по одному делу как сложное многосубъектное правоотношение, является: 1) по исковым делам, по делам, возникающим из административных и иных публично-правовых отношений и по делам упрощенного производства — спорное или оспариваемое субъективное право; 2) по делам особого производства — охраняемый законом интерес.

Арбитражный процесс не может быть безобъектным, ни на что не направленным. Правоотношение в арбитражном суде возникает в связи с нарушением или предполагаемым нарушением прав предпринимателей, иных субъектов экономических и публично-правовых отношений. Эти права и обязанности становятся объектом арбитражного процессуального отношения.

В единичных (элементарных) процессуальных отношениях объекты различны. Например, в правоотношениях суд-свидетель, суд-эксперт объектом правоотношения является информация о фактических обстоятельствах дела, необходимая для познания регулятивных правоотношений и постановления судебного акта.

Согласно наиболее распространенной в учебной и научной литературе точке зрения, содержанием любых правоотношений являются права и обязанности субъектов этих отношений (Крассов О.И. Земельное право. М., 2000. С. 104; Гражданское право: Учебник. 2-е изд.: В 2 т. / Под ред. Е.А. Суханова. М., 1998. Т. 1. С. 92.).

В принципе эта концепция принимается и при оценке содержания гражданских процессуальных и арбитражных процессуальных правоотношений. Процессуальные права и

обязанности арбитражного суда, мера возможного и дозволенного поведения других субъектов процесса составляют содержание арбитражного процессуального правоотношения. К этому следует дополнить, что субъективные процессуальные права и обязанности в арбитражном суде осуществляются путем совершения процессуальных действий, выступающих в качестве оснований возникновения и развития процессуальных отношений. Данное обстоятельство приводит к суждению, что в содержание арбитражных процессуальных отношений включаются не только права и обязанности участников процесса, но и действия по их осуществлению.

## ГЛАВА 4 ИСТОЧНИКИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

### § 1. Понятие источника арбитражного процессуального права

В юридической литературе отмечается многозначность термина источник права. Этот термин имеет двоякое значение: источник в смысле правотворческого решения и источник как фактическое местопребывание норм права. Юридический источник права в виде письменного документа, содержащего правотворческое решение законодателя, т.е. как носитель юридических норм, есть форма существования права. Нормативный акт является источником, из которого граждане получают сведения о юридических нормах.

В теории права, как правило, выделяются три основных источника права — нормативный юридический акт, судебный прецедент, санкционированный обычай.

Нормативные акты — документы, содержащие правотворческие решения, в наибольшей степени отражают свойства права, достоинства и потенциальные возможности правового регулирования. В числе нормативных актов приоритетное значение имеют законы как акты высшей юридической силы.

Судебный прецедент — вступившее в законную силу решение суда по конкретному спору. Судебные прецеденты отражают особый путь развития правовых систем, predetermined специфическими историческими условиями, существовавшими, в частности в Англии. Судебный прецедент — разновидность судебной практики. Проблема правового значения вступивших в законную силу решений и разъяснений по вопросам толкования и применения права является дискуссионной в науке процессуального права (Более подробно о судебной практике как источнике права см. § 4 данной главы.).

Санкционированным обычаем российское процессуальное законодательство, в отличие от гражданского, не придает значения источника права.

Конституция РФ (подп. «о» ст. 71) относит арбитражное процессуальное законодательство к ведению Российской Федерации. Это означает, во-первых, что субъекты РФ не вправе принимать какие-либо законы, регулирующие отношения в области арбитражного судопроизводства, во-вторых, что иными нормативными актами указанные отношения регламентироваться не могут.

Регулирование правоотношений только федеральными законами является характерной особенностью арбитражного и гражданского процессуального права.

В число источников арбитражного процессуального права не входят нормативные указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

Источниками выступают не только специализированные процессуальные законы, например АПК, но и иные законодательные акты, содержащие нормы процессуального характера, касающиеся, в частности, подведомственности, судебных доказательств и др.

В силу свойственной праву системности его источники образуют взаимосвязанную совокупность, именуемую системой законодательства. Применительно к арбитражному процессуальному праву — это законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ). Следовательно, наряду с законами они также должны учитываться в качестве источников права.

<185> 2. Законодательство о судопроизводстве  
в арбитражных судах

Конституция Российской Федерации. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России (ч. 1 ст. 15). Все законы и подзаконные

акты должны ей соответствовать. Конституция РФ — юридическая база развития арбитражного процессуального законодательства.

В Основном Законе закрепляются важнейшие принципы судопроизводства в России в целом и в арбитражных судах. В ст. 19 Конституции РФ находит выражение принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом, в ст. 120 — принцип независимости судей и подчинению их только федеральному закону, в ст. 123 Конституции РФ — принципы гласности, состязательности и процессуального равноправия сторон.

Международные договоры. В АПК содержится прямое указание на то, что, если международным договором с участием Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства, нежели те, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о судопроизводстве в арбитражных судах, тогда применяются правила международного договора (ч. 3 ст. 3 АПК).

Россия является участницей около 40 многосторонних и двусторонних международных договоров, конвенций, соглашений об оказании правовой помощи по гражданским и коммерческим делам, связывающих международными обязательствами Российскую Федерацию более чем со 100 государствами.

К наиболее значительным многосторонним международным актам, содержащим процессуальные нормы, относятся следующие: Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1 марта 1954 г.; Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г.; Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 18 марта 1970 г. К Конвенции 1954 г. Советский Союз присоединился в 1967 г., а к конвенциям 1965 и 1970 гг. Россия присоединилась в 2001 г. В конвенциях участвует 41 государство.

В этих международных документах содержится целый ряд положений, которые являются для российского процессуального права новыми. Например, в соответствии со ст. 21 Конвенции 1965 г. допустимо вручение любым находящимся в России лицам (в том числе и российским гражданам) судебных документов через дипломатические представительства и консульские учреждения государств-участников Конвенции. Это новое положение для российского законодательства и международной практики. Действующие договоры, в которых участвует Россия, допускают вручение документов через дипломатические представительства и консульские учреждения только применительно к собственным гражданам соответствующих иностранных государств. Или согласно ст. 11 Конвенции 1970 г. при исполнении поручения, лицо, которого оно касается, может отказаться от дачи показаний в той мере, в какой оно имеет привилегии или служебный долг отказаться от дачи показаний согласно законодательству запрашиваемого или запрашивающего государства. В российском арбитражном процессе лицо может отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных ст. 51 Конституции РФ и некоторыми законами. За отказ от дачи показаний предусмотрена уголовная ответственность, поэтому запрашивающий орган в своем обращении к российскому суду должен оговорить возможность отказа от дачи показаний. Это же относится и к арбитражным судам РФ. Кроме названных в конвенциях содержится еще целый ряд новых положений для российского законодательства.

Конвенцию о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (принята в Нью-Йорке 29 декабря 1958 г., СССР присоединился в 1960 г.) ратифицировали и присоединились к ней 94 государства (Вестник ВАС РФ. 1993. № 8.).

Конвенция регулирует вопросы взаимного признания и исполнения на территории государств-участников Конвенции не судебных, а арбитражных решений, т.е. решений, принятых арбитрами, избранными сторонами в международном коммерческом арбитражном споре или назначенными органами коммерческого арбитража по согласованию со сторонами. Эти органы по терминологии, используемой в России, именуются третейскими судами. Однако после вступления в действие ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» принудительное исполнение решений третейских судов по международным коммерческим спорам осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения, на основе выданного арбитражным судом субъекта РФ исполнительного листа. Следовательно, положения указанной Конвенция подлежат применению арбитражными судами РФ.

Государствами-членами СНГ подписано несколько многосторонних договоров, регулирующих правовое сотрудничество, в том числе в области судопроизводства. Например,

Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.) предусматривает наиболее благоприятные условия для быстрого разрешения экономических споров между хозяйствующими субъектами разных государств. В отличие от других договоров Соглашение устанавливает, что суды, к компетенции которых относится рассмотрение экономических споров, при оказании правовой помощи сносятся друг с другом непосредственно, минуя центральные органы юстиции государств. При обращении за правовой помощью представляемые документы могут излагаться на общедоступном для стран СНГ русском языке. Участники Соглашения взаимно признают и исполняют на своих территориях вступившие в законную силу решения арбитражных судов, при этом четко разграничивается компетенция судов и определяется, в каких случаях в приведении в исполнение решения суда одного государства на территории другого может быть отказано.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) предусматривает оказание правовой помощи путем выполнения процессуальных действий, предусмотренных законодательством запрашивающей стороны, в частности, опроса сторон, допроса свидетелей, экспертов, проведения экспертизы, составления, пересылки документов и т.п. (Вестник ВАС РФ. 1994. № 3.)

В Конвенции регулируются и вопросы подсудности. Так, устанавливается, что иски к юридическим лицам предъявляются в суды Договаривающейся Стороны, на территории которой находится орган управления юридического лица, его представительство или филиал. Если в деле участвуют несколько ответчиков, имеющих местожительства на территории разных государств, спор рассматривается по местожительству (местонахождению) любого ответчика по выбору истца. Конвенцией затрагиваются и другие процессуальные вопросы.

В соответствии с Соглашением о размере государственной пошлины и порядке ее взыскания при рассмотрении хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств (Ашгабат, 24 декабря 1992 г.) иностранные лица из государств-участников Соглашения уплачивают госпошлину в порядке, предусмотренном данным международным документом.

Двусторонние международные договоры, заключенные Советским Союзом, в которых участвует Россия как государство-правопреемник, и Россией, предусматривают оказание правовой помощи (Договоры и конвенции, заключенные СССР, в которых участвует Россия, с Кореической Народно-Демократической Республикой; Румынской Народной Республикой; Народной Республикой Албанией; Венгерской Народной Республикой; Монгольской Народной Республикой; Федеративной Народной Республикой Югославией; Иракской Республикой; Народной Республикой Болгарией; Финляндской Республикой; Германской Демократической Республикой; Греческой Республикой; Социалистической Республикой Вьетнам; Чехословацкой Социалистической Республикой; Алжирской Народно-Демократической Республикой; Тунисской Республикой; Республикой Куба; Итальянской Республикой; Народно-Демократической Республикой Йемен; Республикой Кипр (Сборник международных договоров о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам. М., 1988).

Договоры и соглашения, заключенные Российской Федерацией, с Азербайджанской Республикой (Бюллетень международных договоров. 1995. № 5); Литовской Республикой (Бюллетень международных договоров. 1995. № 6); Республикой Молдова (Сборник законодательных актов РФ. № 20. 1995); Эстонской Республикой; Латвийской Республикой; Республикой Кыргызстан (Бюллетень международных договоров. № 3. 1995); Монголией; Республикой Индией; Ираном (Бюллетень международных договоров. 2001. № 1); Польшей (Бюллетень международных договоров. 2002. № 5); Аргентинской Республикой; Арабской Республикой Египет.).

Под правовой помощью понимается выполнение процессуальных действий, в частности, пересылка и вручение документов, опрос сторон, допрос свидетелей экспертов и других лиц, передача доказательств, признание и приведение в исполнение судебных решений по гражданским делам и т.п. В договорах существуют некоторые особенности совершения процессуальных действий в отношениях с различными государствами. Например, российские арбитражные суды направляют судебные поручения в компетентные органы Австрии, Алжира, Бельгии, ФРГ, Франции и некоторых других государств не позднее, чем за шесть месяцев до дня рассмотрения дела, а Албании, Болгарии, Испании, Кореи и других стран — не позднее, чем за четыре месяца.

В соответствии с международными соглашениями основанием для отказа в исполнении решений могут являться: нарушение права стороны на защиту в ходе судебного процесса;

вынесение решения некомпетентным судом; истечение трехлетнего срока давности для предъявления решения к принудительному исполнению; решение по законодательству государства, на территории которого оно вынесено, не вступило в законную силу; наличие вступившего в законную силу решения российского суда, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Федеральные конституционные законы. Федеральными конституционными законами являются такие, как «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. (с изм. и доп. от 4 июля 2003 г.) и «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. (с изм. и доп. от 25 марта 2004 г.).

К числу источников относится и ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г. (с изм. и доп. от 15 декабря 2001 г.). Решения Конституционного Суда РФ обязательны на территории России для всех судебных органов. Решения о признании правовой нормы, противоречащей Конституции РФ, являются основанием для ее неприменения судами при рассмотрении дел, в том числе в порядке арбитражного судопроизводства.

Отдельные процессуальные нормы содержатся и в других федеральных конституционных законах. Например, в ФКЗ «О военном положении» от 30 января 2002 г. и ФКЗ «О чрезвычайном положении» от 30 мая 2001 г. (с изм. и доп. от 30 июня 2003 г.) определяются правила подсудности при введении военного и чрезвычайного положений в стране.

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации. Центральным актом арбитражного процессуального законодательства является Арбитражный процессуальный кодекс РФ. Со времени создания системы арбитражных судов в Российской Федерации АПК РФ 2002 г. является третьим по счету.

Первый был принят в 1992 г., возникновение которого обуславливалось причинами, связанными с переходом к рыночной организации экономики, и представлял собой частично адаптированный к особенностям экономических споров аналог Гражданского процессуального кодекса РСФСР. Такое положение было вполне объяснимо, поскольку какого-либо опыта использования процессуальной формы разрешения споров в сфере экономических отношений не было. Организация и правила разрешения споров между хозяйствующими субъектами в Государственном арбитраже РСФСР и СССР, предшественниках арбитражных судов, разрешающих споры в условиях плановой экономики и других особенностей существовавшего общественного строя, имели особенную специфику, отличающуюся от правил судопроизводства.

В АПК РФ 1995 г. учтен накопленный опыт регулирования отношений в области арбитражного судопроизводства.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г., сохранив все оправдавшие себя на практике институты и правовые нормы, ориентирован на совершенствование порядка рассмотрения и разрешения дел в целях обеспечения дополнительных гарантий защиты прав граждан-предпринимателей и организаций. Он содержит новые нормативные положения и модернизированные ранее существовавшие нормы.

Кодекс состоит из семи разделов, включающих 37 глав, содержащих 332 статьи. Нововведения АПК РФ 2002 г. в общей форме сводятся к следующему: расширены распорядительные полномочия сторон и арбитражного суда; детально разработаны примирительные процедуры; введен новый раздел «Производство в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений»; значительно более подробно урегулированы вопросы, касающиеся рассмотрения отдельных категорий дел; разработан новый институт упрощенного производства; введена глава «Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов»; содержится новая глава «Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений».

Иные федеральные законы. К другим федеральным законам, содержащим правовые нормы, касающиеся судебной деятельности, можно отнести, например, ФЗ «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. (с изм. и доп. от 15 декабря 2001 г.), содержащий нормы о порядке назначения и гарантиях независимости судей арбитражных судов; ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» от 31 мая 2001 г. (с изм. и доп. от 30 июня 2003 г.), определяющий статус арбитражных заседателей и порядок их участия в арбитражном судопроизводстве РФ; ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской

Федерации «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. (с изм. и доп. от 30 июня 2003 г.), предоставляющий прокурору полномочия по участию в рассмотрении арбитражных дел, опротестованию судебных актов; ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О государственной пошлине» от 31 декабря 1995 г. (с изм. и доп. от 8 декабря 2003 г.), устанавливающий размеры и порядок уплаты государственной пошлины при производстве дел в арбитражных судах.

Своеобразное место среди федеральных законов, относящихся к арбитражному судопроизводству, занимает ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г., содержащий процессуальные нормы, определяющие особенности рассмотрения этой категории дел.

Существует еще довольно много отраслевых (регулятивных) законов, имеющих правовые нормы процессуального характера, касающиеся, как правило, вопросов подведомственности дел арбитражным судам. Например, Бюджетный кодекс РФ от 31 июля 1998 г. (с изм. и доп. от 23 декабря 2003 г.); ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16 июля 1998 г. (с изм. и доп. от 5 февраля 2004 г.); ФЗ «О рекламе» от 18 июля 1995 г. (с изм. и доп. от 30 декабря 2001 г.); ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» от 14 апреля 1995 г. (с изм. и доп. от 7 июня 2003 г.); ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г. (с изм. и доп. от 10 января 2003 г.); ФЗ «О государственном материальном резерве» от 29 декабря 1994 г. (с изм. и доп. от 23 декабря 2003 г.); и др.

Положения данных и иных федеральных законов действуют только в части, не противоречащей АПК РФ.

### <185> 3. Нормы арбитражного процессуального законодательства

Подразделение юридических норм на виды относится к микроструктуре права, поэтому при их рассмотрении с большей отчетливостью проявляются особенности правового регулирования в различных правовых сферах, в данном случае арбитражной процессуальной.

Нормы арбитражного процессуального характера имеют ряд следующих признаков:

устанавливаются только федеральными законодательными актами;

регулируют отношения в области арбитражного судопроизводства;

адресованы ограниченному законом кругу субъектов — участникам арбитражного процесса.

Юридические нормы, в своей совокупности образующие законодательные акты в области арбитражного судопроизводства, можно подразделить на три вида:

регулятивные нормы;

охранительные нормы;

обобщающие нормы.

Регулятивные нормы — предписания, направленные на регулирование отношений при рассмотрении и разрешении дел в порядке арбитражного судопроизводства путем предоставления участникам процесса прав и возложения на них обязанностей.

Существуют три разновидности регулятивных норм:

обязывающие;

управомочивающие;

запрещающие.

Обязывающие нормы устанавливают обязанности участников процесса при рассмотрении арбитражных дел. Наиболее характерным примером таких предписаний является ст. 65 «Обязанность доказывания» АПК РФ, в соответствии с которой лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Управомочивающие нормы определяют права участников процесса при рассмотрении арбитражных дел. Например, в соответствии со ст. 41 АПК РФ лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела; делать выписки из них; снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства; знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле; и т.п.

Запрещающие нормы содержат предписания, запрещающие участникам процесса совершать определенные действия при рассмотрении арбитражных дел. Столь же типичный пример —



правила допустимости доказательств с негативным содержанием, т.е. законодательное запрещение использования определенных доказательств для установления определенных юридически значимых фактов. Например, ст. 162 ГК РФ при нарушении простой письменной формы сделки предусматривает запрещение ссылаться на свидетельские показания в подтверждение сделки и ее условий.

Охранительные нормы регламентируют государственные принудительные меры защиты прав участников процесса. Так, штрафные санкции могут быть применены в отношении лиц, у которых находится доказательство, необходимое кому-либо из участников процесса для доказывания своих требований или возражений, не исполнивших обязанность представить доказательства по требованию суда (ч. 8 ст. 66 АПК).

Обобщающие нормы имеют дополнительный характер и не являются самостоятельной нормативной основой для возникновения правоотношений.

Обобщающие предписания можно подразделить на три разновидности:

общие;

декларативные;

дефинитивные.

Общие нормы направлены на фиксирование в обобщенном виде особенностей регулируемых отношений. Например, содержание ст. 1 АПК РФ: «Правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами в РФ, образованными в соответствии с Конституцией РФ и федеральным конституционным законом, путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции ...».

Декларативные нормы — предписания, в которых сформулированы правовые принципы, а также задачи данной совокупности правовых норм. Так, в соответствии со ст. 2 АПК РФ задачами судопроизводства в арбитражных судах являются защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере.

Дефинитивные нормы определяют в обобщенном виде признаки определенных правовых категории. Например, в ст. 64 АПК РФ дается определение судебных доказательств: доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном настоящим Кодексом и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

При изучении арбитражного процессуального права большое значение имеет правильное понимание особенностей правовых норм, направленных на обеспечение индивидуального регулирования отношений, возникающих в арбитражном судопроизводстве. По этому классифицирующему признаку выделяются нормы:

абсолютно определенные;

относительно определенные;

императивные;

факультативные.

Абсолютно определенные — нормы, в которых исчерпывающе формулируются условия их действия, права и обязанности участников процесса. Например, норма ст. 153 АПК РФ предписывает следующее: судья «удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей до начала их допроса».

Относительно определенные — нормы, которые не содержат исчерпывающих указаний об условиях действия, правах и обязанностях сторон и предоставляют суду решить вопрос права с учетом конкретных обстоятельств. В рамках относительно определенных норм выделяются:

ситуационные;  
альтернативные;  
факультативные.

Ситуационные нормы предусматривают возможность прямого регулирования действий актом суда в зависимости от конкретной ситуации. Например, согласно ст. 82 АПК РФ арбитражный суд назначает экспертизу для разъяснения вопросов, требующих специальных знаний. О назначении экспертизы арбитражный суд выносит определение.

Альтернативные нормы предоставляют участникам арбитражного процесса право выбора одного из нескольких точно обозначенных способов действия. Пример альтернативной нормы — ч. 4 ст. 36 АПК РФ. Иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен по месту нахождения или месту жительства ответчика, а также в арбитражный суд по месту исполнения договора.

Факультативные нормы — устанавливают наряду с основным и дополнительный способ совершения действий. Так, вещественные доказательства, находящиеся в арбитражном суде, после их осмотра и исследования судом возвращаются лицам, от которых они были получены. Суд вправе сохранить вещественные доказательства до принятия судебного акта и возвратить их после вступления указанного акта в законную силу (ч. 1, 2 ст. 80 АПК РФ).

Императивные нормы содержат категорические предписания, которые не могут быть изменены по усмотрению суда или других участников арбитражного процесса. Решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. В помещении, котором арбитражный суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дела. Нарушение тайны совещания судей при принятии решения является безусловным основанием для решения арбитражного суда (п. 7 ч. 4 ст. 270 АПК РФ).

Диспозитивные нормы допускают свободу усмотрения лиц, участвующих в деле, в решении вопросов, касающихся реализации предоставленных им законом прав. Например, в соответствии со ст. 49 АПК РФ истец вправе изменить предмет и основание иска, увеличить размер исковых требований, отказаться от иска полностью или частично. Ответчик вправе признать иск полностью или частично. Стороны могут закончить дело мировым соглашением.

#### § 4. Судебная практика

В юридической литературе содержание понятия «судебная практика» раскрывается по-разному. Большинство авторов к судебной практике относят: а) решения высшей судебной инстанции по конкретным делам, связанным с толкованием и применением права, когда в правоприменительной практике отсутствует однозначное понимание (толкование) правовых норм; б) практика применения законодательства, содержащаяся в особых актах высшей судебной инстанции, в которых данные практики обобщенно формулируются в виде предписаний нижестоящим судам.

Вопрос о судебной практике как источнике права является предметом дискуссии, имеющей давнюю историю.

Так, Л.И.Петражицкий отмечал: «... многие считают судебную практику особым источником права (видом позитивного права) наравне с обычным правом и законами. Другие, не отрицая значения судебной практики как источника права, подводят ее под обычное право и считают ее особым видом права. Некоторые же вообще отрицают значение судебной практики как источника права, указывая, что задача судов состоит не в создании, а в применении действующего права»(Петражицкий Л.И. Теория права и государства: Серия классики истории и философии права. СПб., 2000. С. 452.).

Сегодня теоретики права и представители отраслевых наук ведут дискуссию в том же направлении. Некоторые ученые относят судебную практику к источникам процессуального права, другие же придерживаются противоположного мнения(См., например: Гражданский процесс: Учебник. 4-е изд. / Под ред. В.В. Яркова. М., 2001. С. 19; Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С.Шакарян. М., 2002. С. 41.).

Особенно активно проблема судебной практики как источника права обсуждается в последнее десятилетие, что обусловлено существенными переменами, произошедшими во всех сферах жизни общества. При этом объектом дискуссии стало и такое, не характерное для отечественной правовой системы явление, как судебный прецедент.

Существование этой проблемы обусловлено имеющимися пробелами в правовом регулировании, которые были и, вероятно, будут. Безусловно, пробелы должны устраняться. Но возникает вопрос, кем и в какой форме? Роль судебной практики в этом велика, но безгранична.

Высший Арбитражный Суд РФ обладает правом давать разъяснения по вопросам судебной практики. Такое право закреплено в Конституции РФ (ст. 127), в ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (ст. 9, 10), ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (ст. 23). Такие разъяснения принимаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ в форме постановлений.

С формально юридической точки зрения постановления высшей арбитражной судебной инстанции не могут содержать правовых норм или правоположений. Конституция РФ, провозглашая построение основ конституционного строя на принципе разделения властей, определяет функции каждой из ветвей власти. Как известно, судебная власть не наделяется правотворческими функциями.

Разъяснения Высшего Арбитражного Суда РФ, даваемые в порядке толкования по вопросам применения законодательства, имеют другую направленность, а именно способствуют уяснению смысла правовых норм и призваны обеспечить единство правоприменительной судебно-арбитражной практики всех арбитражных судов РФ.

Вместе с тем многие авторы, оставляя без внимания формально юридическую сторону вопроса, настаивают на том, что фактически суд создает нормы правового характера. При этом, как правило, ссылаются на случаи применения аналогии права и закона, считая, что аналогия предполагает правотворческий акт, субъектом которого является суд.

Такое суждение основано на том, что пробелы в законе преодолеваются не путем подведения неурегулированной нормой права ситуации под сходную норму, а путем создания судом по аналогии с ней новой нормы, на основе которой и выносится решение (Судебная практика в советской правовой системе / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1975. С. 16–17.).

Однако представляется, что такое утверждение небесспорно.

Само по себе понятие «анalogии» предполагает соответствие, сходство в каком-либо отношении между явлениями, предметами, нормами и т.п. Аналогия закона и аналогия права — явления различные.

Аналогия закона — это применение нормы, нашедшей выражение в статьях (статье) соответствующего законодательного акта и регулирующей сходные отношения с теми, которые являются предметом рассмотрения в суде, но остались вне законодательной регламентации. Именно применение существующей нормы, а не создание новой.

Аналогия права используется только тогда, когда отсутствуют нормы, которые можно применить по аналогии. Это означает, что суд действует исходя из принципов осуществления правосудия в Российской Федерации. Создается ли в данном случае новая правовая норма или правоположение? Думается, что нет.

Следует подчеркнуть, что суд разрешает конкретную ситуацию, исходя из принципов правосудия, т.е. правовых принципов, поскольку правосудия вне права не существует. В связи с этим, особенностью принципов права является то, что они находят закрепление в нормах права. Иначе, речь должна идти о принципах морали, нравственности и т.п. В таком контексте принцип выступает в виде общей правовой нормы, охватывающей отношения, объединенные общими признаками. Значит, и в этом случае нет оснований для утверждения о создании судом новой нормы (правоположения). Высший Арбитражный Суд РФ дает толкование уже не по вопросам применения законодательства, т.е. конкретных статей законов, а в части применения принципов правосудия, раскрывая их смысл и возможность распространения на определенную группу отношений.

В связи с этим представляется, что судебную практику следует рассматривать как элемент правовой системы, участвующий в правовом регулировании, но относящийся не к правотворчеству, а к применению права. В процессе деятельности судебных органов складываются общие правовые положения, которые находят выражение в особых актах — постановлениях высших судебных инстанций. Эти положения действительно конкретизируют нормы действующего права, поскольку при всей самостоятельности судебной деятельности, она имеет характер именно применения права и строится в соответствии с действующим правом. По этой причине данная деятельность относится к толкованию права, к правоприменительной конкретизации, а не к правотворчеству.

Независимо от способа — официального, нормативного, индивидуального, доктринального, толкование закона не может рассматриваться как источник права.

#### § 5. Действие законодательства о судопроизводстве в арбитражных судах

Официальное опубликование и вступление закона в силу. Для отдельных видов нормативных актов установлен различный порядок официальной публикации. Официальным опубликованием федеральных конституционных законов, федеральных законов, составляющих законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах, считается первая публикация их полных текстов в «Российской газете» или в Собрании законодательства Российской Федерации.

Дата вступления нормативного акта в силу определяется несколькими способами: указана в самом нормативном акте; наступает через определенный период после даты официального опубликования; отсчитывается от даты подписания документа. Федеральные конституционные законы, федеральные законы вступают в силу на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу (ст. 6 ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» от 14 июня 1994 г.).

При принятии кодексов иногда принимается специальный закон о порядке введения его в действие. Особый порядок введения в дей (г. был установлен ФЗ «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» от 24 июля 2002 г.

Действие законодательства во времени. Законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах, будучи федеральным, вступает в силу одновременно на всей территории России. По общему правилу законы не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие. Так, в ч. 4 ст. 3 АПК РФ указывается: «Судопроизводство в арбитражных судах осуществляется в соответствии с федеральными законами, действующими во время разрешения спора и рассмотрения дела (далее — рассмотрение дела), совершения отдельного процессуального действия или исполнения судебного акта».

Однако из этого общего правила могут допускаться исключения тогда, когда в самом законе предусмотрено распространение его действия и на отношения, возникшие до вступления данного закона в силу. Например, согласно ст. 4 ФЗ «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» дела, находившиеся в производстве арбитражных судов и не рассмотренные до 1 сентября 2002 г., с 1 сентября 2002 г. подлежали рассмотрению в соответствии с АПК РФ 2002 г.

Действие законодательства в пространстве и по кругу лиц. Федеральный статус законодательства о судопроизводстве предопределяет его действие на всей российской территории. Ограничение территориального действия закона может вводиться только федеральным законом. Такое положение нехарактерно для процессуального законодательства.

Правила арбитражного судопроизводства распространяются на соответствующие отношения всех граждан, юридических лиц и публично-правовых образований. Данные правила действуют в отношении иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства, осуществляющих экономическую деятельность, участвующих в процессе, в случаях, предусмотренных ст. 247 «Компетенция арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц» АПК РФ.

## ГЛАВА 5 ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

### § 1. Понятие, состав и значение принципов процессуального права

В науке и учебной дисциплине арбитражного процессуального права пользуются понятиями, определениями, категориями, выработанными за длительный период времени в теории гражданского процесса.

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

Принципами арбитражного процессуального права называют основополагающие правовые идеи, пронизывающие все арбитражные процессуальные нормы и институты, определяющие такое построение арбитражного процесса, который обеспечивает вынесение законных и обоснованных актов по экономическим спорам и иным делам, отнесенным к ведению арбитражных судов.

Принципы есть основание системы норм арбитражного процессуального права, закрепленных прежде всего в Конституции РФ, в ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и в АПК РФ. Это центральные, стержневые начала процессуальных законов. Правовой принцип находит всегда конкретное закрепление в нормах права, или он может быть абстрагирован из норм права.

В принципах арбитражного процессуального права концентрируются взгляды законодателя на характер и содержание современного судопроизводства по рассмотрению и разрешению арбитражными судами экономических и иных, отнесенных к их ведению, споров.

Принципы арбитражного процессуального права выражаются как в отдельных нормах наиболее общего содержания, так и в целом ряде процессуальных норм, в которых содержатся гарантии реализации на практике общих правовых предписаний. Без гарантирующих норм принципы превращаются в призывы, лозунги.

Выступая среди норм арбитражного процессуального права в качестве основных начал, принципы составляют «каркас» всей отрасли арбитражного процессуального права.

Возникнув в результате новых взглядов на роль и значение судебной власти в обществе, принципы становятся важными предпосылками дальнейшего развития и совершенствования арбитражного процессуального законодательства в направлении, обеспечивающем надлежащую защиту арбитражными судами прав организаций, независимо от их организационно-правовой формы.

В познавательных целях в юридической науке принято выявлять состав принципов каждой отрасли права, в том числе и арбитражного процессуального права.

Термин «состав» употребляется для обозначения перечня явлений. В науке арбитражного процесса этим термином обозначается присущая для арбитражного процессуального права совокупность всех принципов, их количественный объем, перечисление.

Анализ действующего законодательства, а именно Конституции РФ, ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК РФ позволяет выделить следующий состав принципов арбитражного процессуального права: принцип отправления правосудия по экономическим и иным спорам только судом (п. 1 ст. 118 Конституции РФ), независимости арбитражных судей (п. 1 ст. 120 Конституции РФ, ст. 6 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»), законности, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности, равноправия сторон, гласности разбирательства дел, диспозитивности, устности, непосредственности, сочетания единоличного и коллегиального состава суда при разрешении отнесенных к ведению арбитражных судов дел, принцип государственного языка арбитражного судопроизводства.

Арбитражный процесс имеет тенденцию сближения его процессуальной формы с гражданским процессом, поэтому состав принципов арбитражного и гражданского процессов в основном аналогичен.

Однако это не означает, что полностью совпадает содержание каждого принципа, их проявление в гражданском и арбитражном процессах. До преобразования системы арбитражей в арбитражные суды (апрель 1992 г.) авторы, исследовавшие проблему принципов арбитражного процесса, включали в состав принципов такие правовые явления, которые не имеют места в современных условиях функционирования арбитражной судебной системы.

Профессор А.А. Добровольский в состав принципов арбитражного процесса включал, например, принцип солидарности хозяйственных интересов сторон, принцип активного воздействия арбитража на предприятия и организации по устранению недостатков в их деятельности, принцип быстроты и оперативности арбитражного производства, принцип арбитражного, обязательного доарбитражного урегулирования споров (Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. С. 64–67.).

Профессор В.Ф. Тараненко также в качестве специфических, свойственных арбитражу принципов называл принцип арбитражного активного воздействия арбитража на улучшение

хозяйственной деятельности, принцип оперативности(См.: Тараненко В.Ф. Принципы арбитражного процесса. М., 1988. С. 53–56.).

В настоящее время ни один из этих принципов не действует и не может включаться в состав принципов арбитражного процессуального права.

Современный арбитражный процесс построен на принципе состязательности, т.е. отстаивании каждой стороной своих прав в суде. Экономические интересы одной стороны как собственника противоположны интересам другой стороны. Трудно найти солидарность интересов как принцип процесса, а также принцип арбитражного процесса как метод разрешения спора самими сторонами под руководством судьи арбитражного суда.

Правосудие не выдерживает спешки, поэтому ни в одной норме арбитражного процессуального законодательства не говорится о скорости и оперативности процесса как его принципе.

Обязательный досудебный порядок урегулирования экономических споров утратил свою роль принципа. Соблюдение досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора требуется только тогда, когда оно предусмотрено договором между сторонами или отдельными федеральными законами (ч. 5 ст. 4 АПК РФ).

Состав принципов любой отрасли права имеет определенную стабильность. В то же время в связи с принятием нового АПК РФ наблюдаются некоторые изменения состава принципов арбитражного процессуального права.

В юридической литературе отмечается, что законодатель отказался от принципа непрерывности в арбитражном процессе, учитывая аргументы практических работников, утверждающих, что этот принцип мешает оперативности в работе судов(См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М., 2003. С. 4–5; <MI> Он же. Развитие принципов арбитражного процессуального права. М., 2004. С. 8–10.).

Однозначной оценки отказа от принципа непрерывности нет, поскольку он укреплял авторитет суда, обеспечивал утвержденное отношение суда к участвующим в деле лицам, гарантировал вынесение законных и обоснованных решений(Там же.).

В теории арбитражного процессуального права обсуждается тема наличия в арбитражном и гражданском процессах принципа «права быть заслушанным и услышанным».

В содержание этого принципа В.М. Шерстюк включает три составляющих: 1) право лиц, участвующих в деле, давать объяснения суду, делать заявления и заявлять ходатайства, аргументировать свою позицию по делу и по любому вопросу, возникающему в ходе рассмотрения дела; 2) обязанность арбитражного суда создавать условия для реализации лицами, участвующими в деле, своих прав; 3) анализировать, соответствуют ли закону и обоснованны ли заявленные требования и доводы(См.: Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. С. 10–20; Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве. М., 2004. С. 57–64.).

В.В. Ярков к судоустройственным принципам арбитражного процессуального права относит ранее не упоминавшиеся в учебной литературе принципы автономии арбитражных судов в судебной системе России и регионального построения арбитражных судов кассационной инстанции(Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 53. Заметим, что последнее утверждение неточно, так как по округам в настоящее время учреждаются и апелляционные арбитражные суды. Наличие упомянутых у Яркова двух принципов вызывает глубокое сомнение.).

Изменение состава принципов арбитражного процессуального права является убедительным доказательством современного преобразования всего строя арбитражного процесса как формы отправления правосудия по экономическим и иным спорам.

Принципы любой отрасли права, в том числе и арбитражного процессуального, между собой тесно взаимосвязаны и образуют одну логическую систему. Только взятые вместе в качестве системы, они характеризуют арбитражное процессуальное право как отрасль и определяют состязательное построение процесса.

Нарушение одного принципа, например, непосредственности, приводит, как правило, к нарушению другого принципа — законности или всей цепи принципов.

Одни принципы в этой системе можно рассматривать в качестве гарантий реализации других. Так, принцип государственного языка судопроизводства является гарантией реализации принципов устности, состязательности, диспозитивности.

Под классификацией принципов понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации.

В теории процессуальных отраслей права (гражданского процессуального, арбитражного процессуального) принципы принято классифицировать по такому основанию, как объект регулирования.

По этому признаку (основанию) весь состав принципов арбитражного процессуального права делится на две большие группы: 1) принципы организационно-функциональные (судопроизводственные), определяющие устройство арбитражных судов и процесса одновременно; 2) принципы функциональные, определяющие процессуальную деятельность суда и участников процесса.

Эти две группы принципов находятся во взаимной связи, причем нередко один и тот же принцип выступает и как организационный, и как функциональный. Вследствие этого верно утверждение, что нет принципов только организационных или только функциональных (Проблемы судебного права. М., 1983. С. 127.).

Особое место среди указанных двух групп принципов арбитражного процесса занимает принцип законности. Он является общеправовым (межотраслевым) принципом, характерным для любой отрасли права. Однако в арбитражном процессе этот принцип имеет свою специфику нормативного закрепления, свое содержание и систему гарантий.

#### <185> 2. Принцип законности в арбитражном процессе

Законность есть состояние жизни общества, в котором существует качественное, непротиворечивое законодательство, а принятые нормы права уважаются и исполняются органами власти, должностными лицами, организациями и гражданами.

В условиях законности в случае нарушения права государство обеспечивает организациям, гражданам-предпринимателям и иным заинтересованным лицам надлежащую защиту в установленном АПК РФ процессуальном порядке.

Арбитражный процесс является формой защиты права судом, поэтому законность — основополагающий принцип деятельности суда.

Законность в деятельности арбитражных судов означает соответствие постановлений арбитражных судов, процессуальных действий судов, участников процесса нормам материального и процессуального права, т.е. закону.

Принцип законности провозглашен в качестве основного принципа деятельности арбитражных судов в Российской Федерации (ст. 6 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

По содержанию он включает в себя требование к судам правильно применять нормы материального (регулятивного) права и совершать процессуальные действия, руководствуясь законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах. Законность при рассмотрении дел арбитражным судом обеспечивается правильным применением законов и иных правовых актов, а также соблюдением всеми судьями арбитражных судов правил, установленных законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах (ст. 6 АПК РФ).

Арбитражные суды рассматривают дела на основании Конституции РФ, международных договоров Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и нормативных правовых актов Правительства РФ, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, конституций (уставов), законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, актов органов местного самоуправления. Арбитражный суд, установив при рассмотрении дела несоответствие нормативного правового акта иному, имеющему высшую юридическую силу нормативному правовому акту, в том числе издание его с превышением полномочий, принимает судебный акт в соответствии с нормативным правовым актом, имеющим высшую юридическую силу (ст. 13 АПК РФ).

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора.

В случае отсутствия норм права, регулирующих спорное отношение, арбитражный суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор исходя из общих начал и смысла законов (аналогия закона и аналогия права). Арбитражный суд в соответствии с законом или международным договором Российской Федерации применяет нормы права других государств, а также обычаи делового оборота. Под обычаем делового оборота, который в силу ст. 5 ГК РФ может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, например традиции исполнения тех или иных обязательств (Пункт 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6/8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».).

При рассмотрении и разрешении споров арбитражные суды руководствуются законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах (ст. 3 АПК РФ). Субъекты Федерации не имеют права принимать нормы, регламентирующие процессуальные отношения в арбитражных судах.

Порядок судопроизводства в арбитражных судах в Российской Федерации определяется Конституцией Российской Федерации, ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами (ч. 2 ст. 3 АПК РФ).

Все арбитражные процессуальные нормы трудно или невозможно включить в ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» либо в АПК РФ. С точки зрения содержания принципа законности важно, что процессуальные нормы, расположенные в актах материально-правового характера, должны приниматься, во-первых, только на федеральном уровне; во-вторых, соответствовать законодательству о судопроизводстве в арбитражных судах (ст. 3 АПК РФ). Если они не соответствуют нормам АПК РФ, то применяются правила АПК РФ, либо акты, имеющие высшую юридическую силу.

Реализация принципа законности в арбитражном процессе обеспечивается целым рядом процессуальных гарантий. К их числу относятся прежде всего гарантии, составляющие содержание других принципов арбитражного процессуального права, например, независимость судей арбитражного суда и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону, равенство перед законом и судом, состязательность процесса и равноправие сторон, гласность разбирательства в арбитражных судах, непосредственность и непрерывность судебного разбирательства.

Законодатель, детально регламентируя арбитражный процесс, все же допускает возможность судебных ошибок. Для их устранения и восстановления законности предусмотрены стадии пересмотра арбитражных судебных постановлений, а именно: стадия пересмотра решений, не вступивших в законную силу в апелляционном порядке и стадия пересмотра вступивших в законную силу решений и определений в кассационном порядке, в порядке надзора, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Гарантиями реализации принципа законности являются возможность отвода судьи (ст. 21 АПК РФ), участие прокурора в деле (ст. 52 АПК РФ), участие в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов (ст. 53 АПК РФ), право стороны иметь представителя (ст. 59 АПК РФ), четкий регламент формы и содержания искового заявления (ст. 125 АПК РФ) и ограниченный перечень оснований к возвращению искового заявления (ст. 129 АПК РФ).

В АПК РФ предусмотрено составление протокола судебного заседания (ст. 155 АПК РФ). В случае обжалования судебных актов в вышестоящий арбитражный суд по протоколу можно проверить законность ведения процесса и совершения отдельных процессуальных действий.

В качестве гарантии принципа законности в арбитражном процессе установлена письменная форма решения и подробно регламентировано его содержание (ст. 169–170 АПК РФ).

Цель арбитражного процесса состоит в том, чтобы в результате рассмотрения дела были установлены действительные фактические обстоятельства дела и правильно применена норма материального права.



Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными, если арбитражный суд не применил закона, подлежащего применению; применил закон, не подлежащий применению; неправильно истолковал закон.

Правильному применению закона всегда предшествует процессуальная деятельность сторон и арбитражного суда по установлению оснований возникновения, изменения или прекращения субъективных прав и обязанностей сторон, т.е. юридических фактов. Процесс познания в арбитражных судах включает в себя как установление фактов, с которыми стороны связывают возникновение, изменение или прекращение права, так и правовую оценку установленных фактов.

Нельзя считать принцип законности реализованным, если по конкретному делу арбитражный суд не установит полно и верно действительные обстоятельства по делу, права и обязанности сторон. Действующее законодательство об арбитражном судопроизводстве предусматривает перечень доказательств, с помощью которых устанавливаются фактические обстоятельства (ст. 64 АПК РФ), порядок их представления, истребования (ст. 66 АПК РФ), правила оценки доказательств (ст. 71 АПК РФ).

Принцип законности означает, что при рассмотрении и разрешении арбитражным судом отнесенных к его ведению дел должна строго соблюдаться установленная арбитражным законодательством процессуальная форма деятельности, т.е. порядок определения лиц, участвующих в деле, возбуждения процесса, извещения и вызовов участников процесса, подготовки дела к судебному разбирательству, ведения дела в судебном заседании, обжалования решения или определения, а также исполнения решения суда.

### § 3. Организационно-функциональные принципы арбитражного процесса

Принцип осуществления правосудия только судом. Защита экономических прав организаций, граждан-предпринимателей иных заинтересованных лиц может быть осуществлена посредством обращения сторон с иском в третейский суд, предъявления стороной (кредитором) претензий к должнику, если это предусмотрено договором между сторонами или законом, а также способами самозащиты (ст. 14 ГК РФ). Закон предусматривает возможность защиты и в административном порядке (ч. 2 ст. 11 ГК РФ). Деятельность по защите прав в приведенных формах не является правосудием.

Правосудие — специальный вид государственной деятельности по защите права и реализуется только судами. Правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами в Российской Федерации, образованными в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным конституционным законом, путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами, по правилам, установленным законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах (ст. 1 АПК РФ).

В ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» говорится, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных, народных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя функцию правосудия (ст. 1).

Конституция РФ и ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (ч. 3 ст. 1) предусматривают реализацию судебной власти посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Арбитражное судопроизводство в Конституции РФ и ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» не упоминается. Арбитражные суды являются специализированными по рассмотрению и разрешению экономических споров, применяют одно и то же материальное право, как и суды общей юрисдикции. Правосудие в арбитражных судах осуществляется в форме гражданского судопроизводства в «широком» понимании значения этого юридического термина.

В.М. Шерстюк правильно отмечает, что содержание этого принципа значительно обогатилось в АПК РФ 2002 г., в котором закреплены гарантии его реализации (Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. С. 7.).

Арбитражный суд — самостоятельный орган государственной власти, занимающий особое место в судебной системе. Судьи арбитражных судов назначаются на должность в порядке,

установленном ст. 128 Конституции РФ и ст. 13 ФКЗ «О судебной системе в Российской Федерации».

Арбитражные суды имеют закрепленную в законе процессуальную форму деятельности, отличающуюся спецификой. Правосудие, осуществляемое арбитражными судами, имеет свой предмет деятельности (компетенцию). Предмет ведения конкретных арбитражных судов распределяется на основании правил о подсудности, которые предопределены законом (Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. С. 21–38.).

Никакой иной государственный или иной орган не вправе рассматривать и разрешать правовые конфликты, отнесенные к компетенции арбитражных судов, и пользоваться порядком осуществления правосудия, установленного для арбитражных судов.

Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел. Дела в первой инстанции рассматриваются судьями арбитражного суда единолично, если иное не предусмотрено законом (ст. 17 АПК РФ).

Обязательный коллегиальный состав суда предусмотрен при рассмотрении в суде первой инстанции дел, относящихся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ, дел об оспаривании нормативных правовых актов, дел о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом, дел, направленных в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение. В 2005 г. арбитражные заседатели принимали участие в рассмотрении 1115 дел (Вестник ВАС РФ. 2006. № 5. С. 7.). Все дела апелляционной, кассационной и надзорной инстанций рассматриваются только коллегиальным составом суда (ст. 17 АПК РФ).

Вопросы, возникающие при рассмотрении дел арбитражным судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий в заседании голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу, но не объявляется (ст. 20 АПК РФ). Лиц, участвующих в деле, с особым мнением не знакомят. Оно может учитываться судом при пересмотре решения в случае его обжалования.

Участие арбитражных заседателей в арбитражном процессе основано в настоящее время на ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (ч. 1 ст. 1). Арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если кто-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей. Дела особого производства, дела, вытекающие из административных и иных публичных правоотношений, а также дела, предусмотренные ч. 3 ст. 17 АПК РФ, не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей.

Требования, предъявленные к арбитражным заседателям, формирование и утверждение списков арбитражных заседателей, срок их полномочий и другие аспекты участия заседателей в арбитражном процессе, регламентируются специальным законом (Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации»). Принят Государственной Думой РФ 11 апреля 2001 г. // Российская газета. 2001. 2 июня.).

Принцип независимости судей относится к числу важнейших принципов деятельности арбитражных судов в Российской Федерации (ст. 6 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Этот принцип означает, что при осуществлении правосудия судьи арбитражного суда независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 5 АПК РФ).

Судьи в России всегда воспринимали независимость как имманентное свойство судебной власти (Яковлев В.Ф. Статус судей в условиях новых демократий: независимость по отношению к другим ветвям власти // Вестник ВАС РФ. 1999. № 7. С. 30.).

Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимы и влекут за собой ответственность, установленную административным и уголовным законодательствами.

Суждения о фактических обстоятельствах дела, достоверности доказательств, о правах и обязанностях сторон должны быть убеждениями самих судей арбитражного суда, а не суждениями, навязанными им другими лицами извне.

Судья арбитражного суда при разрешении экономических и иных споров обязан применять закон и не вправе подчинять свое решение усмотрению глав местной администрации, органов власти, должностных лиц.

Существовавшее ранее (до 1974 г.) право органов государственного управления пересматривать их решения, при которых состояли государственные арбитражи, в настоящее время естественно не действует.

Независимость судей обеспечивается политическими, экономическими, правовыми гарантиями (ст. 10–11 ФКЗ «О статусе судей в Российской Федерации»). Деление гарантий на три вида условно, так как все гарантии закреплены в различных нормах права.

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

Вблизи зданий судов не разрешается проведение митингов, манифестаций, шествий.

К экономическим гарантиям независимости судей арбитражного суда относятся те положения законодательства, которые представляют судьям за счет государства материальное и социальное обеспечение, соответствующее высокому статусу судей, бесплатное предоставление жилой площади и другие социальные льготы.

К юридическим гарантиям независимости судей арбитражных судов относятся установленный законом порядок отправления правосудия; несменяемость судей; устройство арбитражной судебной системы; установленный порядок отбора и наделение судей арбитражных судов полномочиями; право судьи на отставку; запрет вышестоящему арбитражному суду давать в своих постановлениях при отмене решения нижестоящего арбитражного суда указания о достоверности или недостоверности доказательств, о том, какую норму материального права следует применять при новом рассмотрении дела.

Гарантией независимости судей является также порядок их назначения на должность.

Существуют два способа назначения судей арбитражных судов на должность: одни судьи назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ, другие — Президентом РФ.

Независимо от того, в каком порядке происходит назначение на должность арбитражного судьи, ни одно лицо не может быть представлено к назначению без согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ назначается на должность Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ.

По представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ, Совет Федерации Федерального Собрания РФ назначает на должность также заместителей Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ и других судей Высшего Арбитражного Суда РФ (п. 1 ст. 8 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Председатели, заместители председателей и судьи арбитражных судов субъектов РФ назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ с учетом мнения законодательных (представительных) органов соответствующих субъектов Российской Федерации.

Полномочия судей арбитражных судов не ограничены каким-либо сроком (ст. 11 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»). Прекращение полномочий судьи допускается только по решению соответствующей квалификационной коллегии судей (ст. 8 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принимать необходимые меры к обеспечению безопасности судьи, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества.

Судья арбитражного суда не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в производстве дел кому бы то ни было для ознакомления иначе как в случаях и в порядке, предусмотренных процессуальным законом.

Принцип независимости судей и подчинения их только закону действует на всех стадиях процесса и по отношению к судьям всех арбитражных судов. Он проявляется во взаимоотношениях, складывающихся внутри состава суда (при коллегиальном рассмотрении дела), в отношениях нижестоящих арбитражных судов с вышестоящими судами в единой системе арбитражных судов, в отношениях суда с гражданами, должностными лицами, государственными и иными органами, организациями, не участвующими в деле.

Средства массовой информации не вправе предрешать в своих сообщениях результаты рассмотрения и разрешения конкретного спора до принятия арбитражным судом решения.

Независимость судей гарантируется неприкосновенностью судьи (ст. 16 ФКЗ «О статусе судей в Российской Федерации»). Неприкосновенность судьи распространяется также на его жилище и служебное помещение, используемые им транспорт и средства связи, его корреспонденцию, принадлежащее ему имущество и документы.

Судья арбитражного суда не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое решение, если вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении. В законе регламентирован служебный порядок привлечения судей к уголовной ответственности (ст. 16 ФКЗ «О статусе судей в Российской Федерации»).

Для независимости судей имеет важное значение порядок формирования состава суда для рассмотрения конкретного дела (Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. С. 48.).

Состав суда для рассмотрения и разрешения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства (ст. 18 АПК). Замена судьи или одного из судей возможна в случаях заявленного и удовлетворенного самоотвода или отвода судьи и длительного отсутствия судьи ввиду болезни, отпуска, пребывания на учебе.

В целях гарантии независимости судей арбитражных судов апелляционные и кассационные суды учреждены по несовпадающим с административным делением субъектов Федерации округам.

Принцип равенства организаций и граждан перед законом и судом имеет свои истоки в области конституционного и гражданского права. Равенство участников гражданского оборота перед законом и судом есть прежде всего элемент правового статуса организаций и граждан в обществе. Этот принцип по своей правовой природе происходит из провозглашаемых в гражданском праве основных начал гражданского законодательства. Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (ст. 1 ГК РФ).

Равенство организаций перед законом и арбитражным судом в процессе отправления правосудия не зависит от географических, административных факторов и отношений собственности.

Правосудие в арбитражном суде осуществляется на началах равенства перед законом и судом организаций независимо от места нахождения, подчиненности и организационно-правовой формы.

Равенство граждан перед законом и арбитражным судом как принцип провозглашается потому, что действующий закон допускает участие граждан в арбитражном процессе, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя.

Равенство граждан перед законом и арбитражным судом не зависит от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и др.

Арбитражный суд обеспечивает равную судебную защиту прав и законных интересов всех лиц, участвующих в деле (ст. 7 АПК РФ).

Принцип гласности. В арбитражном процессе рассмотрение и разрешение дел происходит в открытом заседании суда (ст. 11 АПК РФ). Открытое разбирательство оказывает сильное воздействие на судей, участвующих в деле лиц, их представителей и влияет положительно на соблюдение ими норм арбитражного процессуального права и на справедливость правосудия (Туманова Л.В. Транспарентность гражданского судопроизводства // Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве. М., 2004. С. 21–46.). Этот принцип является одной из предпосылок вынесения обоснованных и законных судебных актов. Он тесно взаимосвязан с принципом устности, государственного языка судопроизводства.

Закон допускает исключение из принципа гласности в интересах сохранения различного рода тайны. Слушание дела в закрытом заседании возможно в случаях, предусмотренных федеральным законом о государственной тайне, а также при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой и иной тайны и в других случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 2 ст. 11 АПК РФ).

В интересах соблюдения законности в случае проведения закрытого заседания суда установлено, что разбирательство дел в закрытом заседании ведется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражном суде. О разбирательстве дела в закрытом заседании выносится определение. Оно может устанавливать закрытый характер всего судебного разбирательства или его части.

В юридической литературе верно отмечено, что гласность в арбитражном судопроизводстве проявляется не только в форме восприятия гражданами и должностными лицами всего происходящего в зале судебного заседания и возможности лиц, присутствующих в открытом судебном заседании, делать заметки, совершать иные действия (ч. 7 ст. 11 АПК), но и путем публикации судебных актов. В частности, постановления Президиума ВАС РФ подлежат опубликованию в журнале «Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» (ст. 307 АПК). Реализация принципа гласности в такой же форме имеет место через информационные системы «КонсультантПлюс», «Гарант» и др. (Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. С. 43.)

Государственный язык судопроизводства в арбитражном суде. До преобразования государственного и ведомственного арбитража в систему арбитражных судов принцип государственного языка в арбитражном процессе не упоминался. Граждане как стороны не участвовали в арбитражном процессе, а процесс проводился на русском языке.

Арбитражный процесс был предназначен в качестве формы разрешения хозяйственных споров между юридическими лицами. Планирование, заключение договоров, документооборот между предприятиями и организациями проводились на русском языке. Как само собой разумеющееся явление, производство в арбитраже велось на русском языке.

Принцип государственного языка судопроизводства в арбитражном суде является логическим продолжением изменения подведомственности споров и отнесения к ведению арбитражных судов споров с участием граждан. Данное обстоятельство потребовало закрепления в законе принципа государственного языка судопроизводства (ст. 12 АПК РФ). Этот принцип введен в арбитражный процесс впервые в 1992 г. (ст. 9 АПК РФ, принятого 5 марта 1992 г.). Судопроизводство в арбитражных судах ведется на государственном языке Российской Федерации, т.е. на русском языке (ст. 10 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», ст. 12 АПК РФ).

Однако лицам, участвующим в деле и не владеющим русским языком, обеспечивается право ознакомления с материалами дела, участия в судебных действиях через переводчика и право выступать в арбитражном суде на родном языке или свободно выбранном языке общения. Оплата труда переводчика производится за счет средств федерального бюджета (См.: Шерстюк В.М. Арбитражный процесс в вопросах и ответах. С. 20–21.).

Судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, на русском языке, а по их ходатайству — в переводе на язык, который они использовали в процессуальных действиях.

#### § 4. Функциональные принципы арбитражного процесса

Принцип диспозитивности. Его содержание заключается в возможности участвующих в деле лиц, и в первую очередь сторон, распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. Принцип диспозитивности определяет движение процесса по делу, переход его из одной стадии в другую. Нормы права, раскрывающие действие этого принципа, направлены на регулирование порядка возбуждения дела, рассмотрения его и окончания, включая исполнение

решений арбитражного суда в зависимости от воли сторон. Диспозитивность арбитражного процесса предопределяется наличием одноименного принципа в регулятивных (материальных) правоотношениях, являющихся объектом судебного рассмотрения и разрешения. Так, в ст. 1 ГК РФ провозглашено, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Кредитор может прекратить обязательство прощением долга (ст. 415 ГК РФ). Свобода действий сторон, но в рамках закона, определяет и сущность арбитражного процесса.

Арбитражный процесс по конкретному спору возникает только по заявлению заинтересованных лиц, обратившихся за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен (ст. 4 АПК РФ). Однако стороны с учетом действия принципа диспозитивности по своему соглашению могут передать спор на рассмотрение третейского суда (ч. 6 ст. 4 АПК РФ), если иное не установлено федеральным законом. Передача сторонами спора на рассмотрение третейского суда не является отказом от права на обращение в суд.

Право на обращение в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов имеют прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы (ст. 52–53 АПК РФ).

Если в законе установлена альтернативная подсудность для данного вида иска (ст. 36 АПК РФ), то истец может выбрать арбитражный суд по своему усмотрению. В отдельных случаях стороны своим соглашением могут определить подсудность дела (ст. 37 АПК РФ). По заявлению лица, участвующего в деле, арбитражный суд вправе принять меры по обеспечению иска в любой стадии процесса (ст. 75 АПК РФ).

Истец в исковом заявлении сам определяет предмет и основание иска (ст. 125 АПК РФ) и может соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Ответчик имеет возможность до принятия решения по делу предъявить к истцу встречный иск. Стороны могут в ходе всего процесса по делу, включая стадию исполнения судебного акта, достичь мирового соглашения, которое оформляется ими письменно. Истец может до принятия решения судом изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, либо отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично.

Свобода распорядительных действий сторон имеет некоторые пределы, т.е. ограничения, определяемые в интересах принципа законности.

Арбитражный суд не принимает, в частности, отказа от иска, уменьшения размера исковых требований, признания иска, не утверждает мирового соглашения, если эти действия противоречат законам и иным нормативным правовым актам или нарушают права и законные интересы других лиц (ч. 5 ст. 49 АПК РФ ч. 6 ст. 141).

Впервые в АПК РФ 2002 г. разработан институт «Примирительные процедуры. Мировое соглашение». Регламент этого института содержится в отдельной главе кодекса (гл. 15) и свидетельствует об определенном углублении содержания принципа диспозитивности в арбитражном процессе.

Принцип состязательности. Истоки принципа состязательности находятся в противоположности экономических и иных интересов сторон в арбитражном процессе. Если принцип диспозитивности определяет возможности сторон и других лиц, участвующих в деле, по распоряжению объектом спора и движением процесса, то принцип состязательности определяет их возможности и обязанности по доказыванию оснований заявленных требований и возражений, по отстаиванию своей правовой позиции, представлению доказательств и получению обоснованного и справедливого решения в зависимости от результатов доказывания.

Этот принцип теснейшим образом связан с принципом законности, диспозитивности, другими принципами арбитражного процесса. Условием реализации принципа состязательности выступает процессуальное равноправие сторон, поскольку состязаться в отстаивании субъективных прав и интересов стороны могут лишь в одинаковых правовых условиях с использованием равных процессуальных средств. В Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) этот принцип рассматривается как «принцип справедливого разбирательства дела». Это означает, что каждая сторона должна обладать равными возможностями при

рассмотрении дела и ни одна из сторон не должна пользоваться какими-либо существенными преимуществами по сравнению со своими оппонентами(См.: Нешатаева Т.Н., Старженецкий В.В. Право на справедливое разбирательство дела // Вестник ВАС РФ. 1999. № 11. С. 124–125.).

Заинтересованное лицо само определяет, когда и как реализовать право на защиту. Именно на стадии обращения в суд начинает действовать принцип состязательности сторон(См.: Рехтер В.В. Проблемы реализации принципа состязательности в арбитражном процессе // Вестник ВАС РФ. 1999. № 11. С. 96–99.).

Яркой иллюстрацией принципа состязательности является установленное правило доказывания, в соответствии с которым каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ч. 1 ст. 65 АПК РФ). Доказательства представляются лицами, участвующими в деле.

Всесторонность рассмотрения дела, принятие арбитражным судом законного и обоснованного решения обеспечивается обширными возможностями сторон проявлять в процессе свою инициативу и активность, приводить доводы в обоснование своей позиции и отвергать доказательства и аргументы противоположной стороны.

Весь ход судебного заседания имеет состязательную форму, которая проявляется в определенной очередности выступлений лиц, участвующих в деле, в порядке исследования доказательств и в последовательности разрешения арбитражным судом заявленных ходатайств. Непредставление отзыва на исковое заявление или дополнительных доказательств, которые судья предложил представить лицам, участвующим в деле, не является препятствием к рассмотрению дела по имеющимся в нем материалам (ч. 1 ст. 156 АПК РФ).

В арбитражном процессе при реализации принципа состязательности определенная активная роль отводится арбитражному суду в интересах обеспечения законности. Идеальной состязательности, при которой исключалась бы вообще роль суда в доказывании и установлении обстоятельств по делу, в настоящее время в арбитражном процессе нет.

Так, согласно ч. 2 ст. 66 АПК РФ арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства. Арбитражный суд проверяет относимость представляемых доказательств к рассматриваемому делу, окончательно устанавливает содержание вопросов, по которым требуется получить заключение экспертов.

Судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений (п. 1 ч. 1 ст. 135 АПК РФ). В главе 14 «Подготовка дела к судебному разбирательству» АПК РФ 2002 г. много новых правовых норм, обогащающих содержание принципа состязательности: о предварительном судебном заседании, правах и обязанностях сторон в этом заседании (ст. 136 АПК РФ), о раскрытии доказательств на стадии подготовки дела к судебному разбирательству(Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. С. 148–149.).

В АПК РФ содержится достаточно много гарантий реализации принципа состязательности: надлежащий порядок извещения сторон о процессе; правила рассылки процессуальных документов и получения возражений на них; последовательность выступлений сторон, их представителей в судебном заседании; восполнительная деятельность суда по собиранию доказательств и т.д.

Принцип процессуального равноправия сторон. В основе этого принципа лежат те экономические начала, которые ставят организации в равное положение в сфере производственных отношений. Это состояние в сфере экономических отношений в свою очередь положено в основу равноправия сторон в арбитражном процессе (ст. 8 АПК РФ).

Суть данного принципа выражается в установленных законом равных возможностях сторон и гарантированных правах на защиту своих интересов. Предоставляя одной стороне конкретные процессуальные права, закон наделяет аналогичными правами и другую сторону. Если истцу предоставляется право изменять предмет и основания своих требований, то ответчику соответственно предоставлено право изменять основания возражений, ранее выдвинутых против иска. Таким образом, ни одна из сторон не пользуется каким-либо преимуществом перед другой.

При разрешении спора обе стороны в равной мере имеют право рассчитывать на объективность со стороны суда. Арбитражный суд не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон (ч. 3 ст. 8 АПК РФ).

Принцип процессуального равноправия сторон имеет важное значение на всех стадиях процесса и является предпосылкой реализации принципа состязательности процесса. Естественно, что абсолютного равноправия между сторонами нет в силу особого процессуального положения каждой стороны (например, ответчик не вправе требовать обеспечения иска, уменьшения исковых требований)(Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. С. 32.).

Принцип сочетания устности и письменности. Арбитражный процесс строится на сочетании двух начал: устности и письменности. Традиционно преобладающее значение в этом сочетании придается устности. Однако в современных условиях развития информационных процессов сторонам, арбитражному суду и другим участникам приходится преимущественно закреплять свои правовые отношения и совершать процессуальные действия в письменной форме.

Роль письменности в арбитражном процессе более высокая, чем в гражданском процессе. Арбитражный суд разрешает дела, как правило, между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, акционерами. Без исследования документов, фиксирующих регистрацию этих субъектов гражданского оборота (учредительных документов), а также документов, отражающих состоявшиеся сделки (договоры) между ними, трудно обойтись при разрешении экономических и иных споров. Исковое заявление как основной документ подается в арбитражный суд в письменной форме (ч. 1 ст. 125 АПК РФ). В законе (ст. 126 АПК РФ) содержится перечень письменных доказательств, прилагаемых к исковому заявлению. Только в письменной форме выносятся решение арбитражного суда и подается апелляционная, кассационная жалобы и жалоба о пересмотре дела в порядке надзора.

В арбитражном процессуальном законодательстве в то же время закреплены нормы, обязывающие арбитражный суд, стороны, других участников процесса совершать некоторые действия в устной форме, т.е. фиксирующие начала устности.

Так, заседание арбитражного суда ведется в устной форме. Судья, председательствующий в заседании арбитражного суда, в устной форме открывает заседание суда, объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, проверяет явку участников процесса, устно разъясняет процессуальные права и обязанности. Объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов заслушиваются устно. Вопросы всем участникам процесса задаются также в устной форме.

Действие устности в арбитражном процессе имеет важное практическое значение. Личное общение сторон между собой и с судом создает наилучшую возможность достижения истины в процессе, обмена мнениями, облегчает восприятие доказательств по делу и вынесение законного и обоснованного решения. Устная форма общения повышает эффективность состязания сторон в процессе разрешения спора.

Некоторые процессуальные действия могут совершаться равнозначно как в устной, так и в письменной формах. Например, стороны могут заявлять ходатайства в судебном заседании как в устной, так и в письменной формах. Возражать против ходатайств разрешается в письменной форме, в письменной и устной формах можно ставить вопросы перед экспертом в судебном заседании.

Принцип непосредственности. Этот принцип определяет способы и методы восприятия арбитражным судом доказательств по делу. В силу данного принципа суд должен основывать свое решение по делу исключительно на доказательствах, проверенных и исследованных в арбитражном заседании (ст. 10 АПК РФ). Арбитражный суд должен всемерно стремиться к тому, чтобы сведения о необходимых для разрешения спора фактах были получены из первоисточников, хотя копии документов или выписки из них не исключаются. Если для дела имеет значение лишь часть документа, предоставляется надлежащим образом заверенная выписка из него. Подлинные документы предоставляются, когда обстоятельства дела согласно законодательству должны быть удостоверены только такими документами (ч. 9 ст. 75 АПК РФ).

Исследование доказательств с соблюдением всех требований принципа непосредственности является весьма эффективным способом достижения истины по делу. Заслушивая лично объяснения участвующих в деле сторон и других участников процесса, судьи тем самым имеют возможность вести проверку предоставленных доказательств и объяснений указанных лиц активно.



## ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНОМУ СУДУ

### § 1. Понятие и критерии подведомственности дел арбитражным судам

Возникновение полисистемности в судоустройстве как следствие создания самостоятельной ветви судебной власти — арбитражных судов и наличие в связи с этим судов различных видов юрисдикции — повлекло за собой проблемы, связанные с определением подведомственности и ее разграничением между арбитражными судами и судами общей юрисдикции. Эти проблемы являются важными. От правильности определения подведомственности во многом зависит реализация права на доступ к правосудию. Обеспечение права на эффективное средство правовой защиты гарантируется ст. 46 Конституции Российской Федерации и Конвенцией о защите прав человека и основных свобод.

В контексте Конвенции о защите прав человека и основных свобод право на доступ в суд на условиях, не противоречащих ст. 6 (п. 1) Конвенции, непосредственно связано со ст. 13 этой Конвенции о праве на эффективное средство правовой защиты. Европейский Суд по правам человека признает нарушением ст. 13 Конвенции случаи, когда лицо, чьи права нарушены, не может найти компетентный суд или иной компетентный орган, куда оно может обратиться с соответствующим заявлением. К числу таких нарушений относятся и случаи отказа судов в принятии обращения к своему производству на основании того, что они не компетентны решать тот вопрос, который поставлен заявителем (См. решение Европейского Суда по правам человека от 4 мая 2002 г. по делу «Ротару против Румынии».).

Исходя из этих предпосылок, особую значимость приобретают проблемы выбора надлежащего суда и определения судебной компетенции при реализации права на доступ к суду и обеспечении права на эффективное средство правовой защиты.

В качестве механизма разрешения этих проблем применяются процессуальные институты подведомственности и подсудности, правильное понимание и использование которых позволяет определить, какой суд является компетентным судом по рассмотрению конкретного дела.

Понятие компетентного суда используется как в международных договорах (См., например: Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.); Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств-участников Содружества (Москва, 6 марта 1998 г.) и др.), так и в актах российского законодательства (См., например: ст. 27 Закона Российской Федерации «О Международном коммерческом арбитраже»; ст. 2, 25, 40, 45 и др. статьи Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»; п. 2 ч. 1 ст. 150 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.).

При этом под компетентным судом имеется в виду суд, который полномочен рассматривать дело, одновременно подведомственное и подсудное этому суду. Из этого можно сделать вывод, что подведомственность и подсудность составляют суть, содержание более общего понятия — компетенции конкретного суда.

Именно это понятие — понятие компетенции, включающее в себя традиционно используемые в процессуальном праве институты подведомственности и подсудности, используется в Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации (2002 г.), для определения юрисдикции арбитражных судов. Вопросам компетенции арбитражных судов посвящена гл. 4 АПК РФ.

Использование универсального понятия компетенции для определения юрисдикции арбитражных судов представляется оправданным, поскольку в соответствии со ст. 4 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» арбитражные суды осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Конституцией РФ, названным Законом, АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. Кроме того, понятие компетенции позволяет унифицировать терминологию, используемую для определения юрисдикции в судоустройственном законе и в процессуальном кодексе (гл. 4, пп. 1, 3, 5 ст. 29, гл. 32, ст. 247, 248, 249, 250, 252 АПК РФ), а также в международном гражданском процессе (См.: Лунц Л.А.,

Марышева Н.И. Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М., 1976; Нешатаева Т.Н. Международный гражданский процесс: Учебное пособие. М., 2001. С. 105.).

В самом общем виде компетенция арбитражных судов определена в ст. 127 Конституции РФ и в ст. 4 и 5 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации», согласно которым к ведению арбитражных судов относится рассмотрение экономических споров и иных дел в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Тем самым законодатель обозначил сферу юрисдикции арбитражных судов. Однако отсутствие нормативного определения понятий экономического спора и иной экономической деятельности создает сложности для их практического применения в качестве критерия разграничения компетенции между судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

В связи с этим в АПК РФ используется институт подведомственности, который призван не только разграничить юрисдикцию различных судов, но и создать условия для выбора надлежащего суда лицу, намеревающемуся обратиться за судебной защитой своих прав. Подведомственность, таким образом, позволяет определить, какая ветвь судебной власти обладает юрисдикцией в отношении конкретного спора.

Исходя из этих предпосылок подведомственность или предметную компетенцию арбитражных судов можно определить как круг дел, рассмотрение которых законодательными актами Российской Федерации отнесено к ведению арбитражных судов Российской Федерации. Нормы о подведомственности арбитражных судов предусмотрены как собственно арбитражным процессуальным законодательством (§ 1 гл. 4 АПК РФ), так и законодательными актами материально-правового характера (Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Таможенный кодекс РФ, Бюджетный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, федеральные законы о несостоятельности (банкротстве), об исполнительном производстве, о банках и банковской деятельности, об акционерных обществах и др.).

Понятие подведомственности, используемое в российском процессуальном праве, как правило, не применяется в других странах. Исключение составляет, пожалуй, лишь ФРГ. Для определения судебной компетенции в других зарубежных странах обычно используется понятие подсудности (См.: Елисеев Н.Г. Гражданское процессуальное право зарубежных стран: Источники, судоустройство, подсудность: Учебное пособие. М., 2000. С. 69.).

Четко определить подведомственность того или иного спора арбитражному суду возможно, лишь опираясь на критерии подведомственности, выработанные процессуальной доктриной и практикой и используемые в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации (ст. 22) и Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации (ст. 27–33) для разграничения сфер судебной юрисдикции. Общее правило подведомственности дел арбитражным судам сформулировано в ч. 1 ст. 27 АПК РФ, согласно которой к юрисдикции арбитражных судов относится рассмотрение экономических споров и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Это правило, в основе которого заложен предметный критерий разграничения подведомственности, исходит из того, что все экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, т.е. все споры в сфере бизнеса (Термин «бизнес» используется в данном случае как синоним дела, начинания, предприятия. См.: Александрова З.Е. Словарь синонимов русского языка / Под ред. Л.А.Чешко. М., 1986. С. 42, 404.) относятся к подведомственности арбитражных судов.

Для использования предметного критерия как условия разграничения подведомственности необходимо установить, носит ли спор или иное дело экономический характер, связан ли предмет спора по своему содержанию с предпринимательской или иной экономической деятельностью?

В действующей системе правового регулирования вопросов подведомственности именно предметному критерию отводится приоритетное значение. Он становится основным критерием разграничения подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами, поскольку именно он закреплен одновременно в двух законах — в ч. 1 ст. 27 АПК РФ и в ч. 3 ст. 22 ГПК РФ, согласно которой из подведомственности судов общей юрисдикции исключены экономические споры и другие дела, отнесенные законом к ведению арбитражных судов.

Надо сказать, что и правовые системы других стран, как тех, в которых в основе определения судебной компетенции лежит подведомственность (См., например: гл. 1 Закона о судоустройстве ФРГ (в редакции от 9 мая 1975 г.)), так и тех, которые используют для этого подсудность дел (См.,

например: Кодекс судостроительства Франции от 16 марта 1978 г.), критерием разграничения дел между судами различных юрисдикций называют в первую очередь предмет спора или род дела.

Предметный критерий подведомственности фактически проводится через все категории дел, рассмотрение которых согласно АПК РФ отнесено к ведению арбитражных судов. При этом в ст. 27–33, а также в ст. 247 и 248 АПК РФ о компетенции арбитражных судов по делам с участием иностранных лиц определение подведомственности осуществляется через «привязку», указание на связанность спора с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Известные сложности при использовании предметного критерия подведомственности на практике вызывает отсутствие законодательного определения понятий «экономические споры» и «иная экономическая деятельность». Однако положения <185> 1 гл. 4 АПК РФ, во взаимосвязи с другими положениями, в частности, определяющими задачи судопроизводства в арбитражных судах (ст. 2 АПК РФ), позволяют дать понимание экономического спора. При отнесении конкретного спора к экономическому представляется заслуживающим внимание подход, при котором определяющее значение имеет сфера общественных отношений, где возник данный спор. Например, имущественные отношения в сфере потребления вряд ли можно назвать экономическими и, наоборот, аналогичные отношения, складывающиеся в сфере общественного производства, как правило, носят экономический характер (См.: Стрелкова И.И. Подведомственность арбитражному суду дел по экономическим спорам и иных дел: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2002. С. 11–12.).

Экономический спор можно было бы определить как спор из гражданских, административных и иных публичных правоотношений, возникший в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, или в связи с обеспечением доступа к такой деятельности, а также с предъявлением юридическими лицами иных требований экономического (имущественного) характера (См.: Жуйков В.М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 280.).

При этом экономический характер спора должен отражать существо взаимоотношений между спорящими сторонами, содержание правоотношения, из которого возник спор или требование. Отношения же экономического характера, из которых возник спор или требование, должны быть таковыми для обеих сторон спора.

Подведомственность дел арбитражным судам не ограничивается только экономическими спорами. Как ст. 127 Конституции РФ, так и положения <185> 1 гл. 4 АПК РФ относят к ведению арбитражных судов и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Важно определить, что имеется в виду под предпринимательской и иной экономической деятельностью.

Понятие предпринимательской деятельности дается в Гражданском кодексе Российской Федерации, который исходит из того, что «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» (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Следует обратить особое внимание на один из основных признаков гражданско-правового понятия предпринимательской деятельности — осуществление ее лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Законом, определяющим условие и порядок регистрации, является Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». При этом государственная регистрация представляет собой акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей и иных сведений о них (ст. 1 ФЗ). Таким образом, в качестве предпринимателей могут быть зарегистрированы физические лица, именуемые индивидуальными предпринимателями, и юридические лица, как правило, коммерческие организации. Используемое в гражданском законодательстве понимание предпринимательской деятельности относится и к характеристике экономического спора, возникшего при осуществлении предпринимательской деятельности.

В числе иных дел (помимо экономических споров), связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, подведомственных арбитражным судам, можно назвать, например, дела об административных правонарушениях (п. 3 ст. 29 АПК РФ), о взыскании обязательных платежей и санкций (п. 4 ст. 29 АПК РФ), об установлении юридических фактов (ст. 30 АПК РФ), дела о несостоятельности (банкротстве) (п. 1 ч. 1 ст. 33 АПК РФ) и др.

Сложнее обстоит дело с определением содержания иной экономической деятельности. Понятие экономической деятельности широко используется в законодательстве (См., например: ст. 8, 34 Конституции Российской Федерации, ст. 4, 5 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и др.) и правоприменительной практике (См., например: Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 22 июля 2002 г. № 14-П.) и связывается с определенной сферой общественных отношений. В отличие от предпринимательства, предполагающего систематическое получение прибыли, иная экономическая деятельность не направлена непосредственно на систематическое получение прибыли как приоритетной цели деятельности, но, тем не менее, приносит доход. По своей природе такая деятельность имеет экономическую основу, относится к хозяйствованию, удовлетворению материальных потребностей и интересов в сфере общественного производства. При этом закон не связывает иную экономическую деятельность с наличием у лиц, ее осуществляющих, определенного статуса, приобретаемого в установленном законом порядке, как это предусмотрено в ст. 2 ГК РФ применительно к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность. В этом смысле в качестве иной экономической деятельности можно, по-видимому, рассматривать хозяйственную деятельность, связанную с заключением гражданско-правовых договоров имущественного характера, осуществляемую некоммерческими организациями, финансовую деятельность органов государственной власти и местного самоуправления и т.п. Такое понимание экономической деятельности согласуется с ее определением, содержащимся в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности, который был принят и введен в действие 1 января 2003 г. Постановлением Государственного комитета Российской Федерации по стандартам и метрологии от 6 ноября 2001 г. № 454—ст. В постановлении, в частности, определено, что экономическая деятельность имеет место тогда, когда ресурсы (оборудование, рабочая сила, технологии, сырье, материалы, энергия, информационные ресурсы) объединяются в производственный процесс, имеющий целью производство продукции (оказание услуг). Таким образом, по своей природе экономическая деятельность связана с хозяйствованием, с удовлетворением материальных потребностей и интересов, с осуществлением имущественных прав субъектами экономической деятельности.

Из такого понимания иной экономической деятельности исходит и Президиум ВАС РФ, примером чему является его Постановление № 8923/05 от 8 ноября 2005 г.

Критерием, влияющим на определение подведомственности дел арбитражным судам, является субъектный состав участников спора.

Этот критерий хотя и сохраняется, однако в настоящее время уже не имеет столь важного и решающего значения при определении подведомственности, какое он имел до принятия в 2002 г. ГПК РФ и АПК РФ. Подтверждением правомерности такого вывода является сравнительный анализ содержания ч. 1 ст. 22 АПК РФ 1995 г. и ч. 1 ст. 27 АПК РФ 2002 г.

Если раньше указывалось на совокупность двух критериев — характера правоотношений и субъектного состава участников спора как обязательное условие определения подведомственности спора арбитражному суду, то сейчас субъектный состав, скорее, выступает в качестве дополнительного условия подведомственности отдельных категорий дел. Ключевая же роль в разграничении подведомственности отводится предметному критерию, поскольку определяющим моментом компетенции арбитражных судов и в Конституции РФ, и в Федеральном конституционном законе «Об арбитражных судах в Российской Федерации» является указание на экономические споры.

Общее правило подведомственности, содержащееся в ст. 27 АПК РФ, не только не связывает юрисдикцию арбитражных судов с рассмотрением споров со специальными субъектами, но и включает в круг участников арбитражного процесса лиц, никогда ранее ими не являвшихся (например, должностных лиц).

В соответствии с ч. 2 ст. 27 АПК РФ 2002 г. арбитражные суды компетентны рассматривать споры с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих

предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных данным Кодексом и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, организаций и граждан.

Очевидно, что приведенное положение значительно расширяет состав участников споров, подведомственных арбитражным судам, по сравнению с положениями ст. 22 АПК РФ 1995 г.

Более того, в ч. 4 ст. 27 АПК РФ 2002 г. предусмотрена норма, согласно которой не должно влиять на изменение подведомственности дела арбитражному суду привлечение к участию в этом деле в процессе его рассмотрения гражданина, не имеющего статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора.

Таким образом, указание в ст. 27 АПК РФ на многообразие состава участников арбитражного процесса фактически отводит на второй план значимость субъектного состава при определении подведомственности.

Статус юридического лица и индивидуального предпринимателя имеет значение лишь при определении подведомственности арбитражному суду экономических споров и иных дел, возникающих из гражданских правоотношений. Ст. 28 АПК РФ допускает возможность расширения субъектного состава этих споров за счет других участников гражданского оборота, если это предусмотрено в Кодексе или в ином федеральном законе.

Таким образом, чтобы спор был подведомствен арбитражному суду, его участниками по АПК РФ 2002 г. необязательно должны быть юридические лица и/или индивидуальные предприниматели. Определяющим фактором в данном случае будет то, что спор связан с предпринимательской или иной экономической деятельностью.

Арбитражному суду подведомственны споры с участием организаций и граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации (ч. 5 ст. 27 АПК РФ). Аналогичное положение содержится и в ч. 2 ст. 22 ГПК РФ. Однако из этого не следует, что применительно к делам с участием иностранных лиц и организаций с иностранными инвестициями существует альтернативная подведомственность. Такие дела рассматриваются судами общей юрисдикции и арбитражными судами в соответствии с их компетенцией, определяемой исходя из предметного критерия подведомственности. Если спор носит экономический характер и связан с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности, то он подлежит рассмотрению в арбитражном суде независимо от «национальности» стороны. Согласно ч. 3 ст. 22 ГПК РФ такие споры исключены из ведения судов общей юрисдикции.

Названные выше критерии подведомственности используются в тех случаях, когда в законодательном акте подведомственность определена альтернативно (суду или арбитражному суду) либо когда имеется указание о рассмотрении спора или требований в судебном порядке. Однако они не имеют значения, если закон относит рассмотрение определенных категорий дел к исключительной компетенции либо суда общей юрисдикции, либо арбитражного суда.

Такая возможность правового регулирования предусматривается в ч. 3 ст. 27 АПК РФ, согласно которой к подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела, надо полагать, необязательно связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

В частности, ст. 7(М^)1<D) Федерального закона от 14 апреля 1995 г. № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» к ведению арбитражных судов отнесено рассмотрение всех споров, связанных с осуществлением государственного регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию, независимо от субъектного состава спорящих сторон и связанности спора с предпринимательской деятельностью.

К исключительной подведомственности арбитражных судов отнесены дела о несостоятельности (банкротстве) в соответствии с Федеральным законом «О несостоятельности

(банкротстве)», в том числе с участием физических лиц, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

Фактически об исключительной подведомственности отдельных категорий дел идет речь в ст. 33 АПК РФ о специальной подведомственности дел арбитражным судам.

<185) 2. Подведомственность дел, возникающих из гражданских правоотношений

В отличие от ч. 2 ст. 22 АПК РФ 1995 г., содержащей примерный перечень экономических споров, подведомственных арбитражному суду, АПК РФ 2002 г. такого перечня не дает. Однако в нем называются категории дел, отнесенных к подведомственности арбитражных судов, а также определяются правила судопроизводства, по которым эти дела должны судом рассматриваться. Кодекс 1995 г. не проводил дифференциацию процедур рассмотрения споров в зависимости от их категории.

Так, ст. 28 АПК РФ 2002 г. устанавливает, что арбитражные суды рассматривают в порядке искового производства возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных данным Кодексом и иными федеральными законами, другими организациями и гражданами.

Рассмотрим некоторые из дел этой категории, хотя и не называемые в АПК РФ, но относящиеся к подведомственности арбитражных судов в силу общего правила предметной подведомственности.

К числу споров, возникающих из гражданских правоотношений, можно отнести преддоговорные споры — споры о разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или передача разногласий по которому на разрешение арбитражного суда согласована сторонами. Для подведомственности этих споров арбитражному суду необходимо наличие одного из двух условий — соглашения сторон или прямого указания закона <P10.5M) — иначе производство по рассмотрению такого искового заявления будет прекращено в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ. Такое положение имеет материально-правовую основу: оно логически вытекает из принципа свободы договора, закрепленного в гражданском законодательстве.

В какой форме должно быть выражено соглашение сторон? На практике принята письменная форма соглашения. Совершение ответчиком действий, свидетельствующих о том, что он не возражает против рассмотрения спора арбитражным судом, не является доказательством наличия соглашения (Вестник ВАС РФ. 1993. № 1. С. 114.). Вместе с тем, если истец в своем исковом заявлении указывает, что с ответчиком достигнуто устное соглашение о передаче спора на рассмотрение арбитражного суда, судья должен принять исковое заявление, однако на стадии подготовки дела предложить сторонам представить соглашение в письменном виде.

Передача преддоговорного спора в арбитражный суд может также вытекать из закона, предусматривающего в определенных случаях обязательность заключения того или иного договора. Число таких случаев в законодательстве незначительно и в основном связано с принудительным сохранением сложившихся хозяйственных связей (например, при поставках в районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности), с поставками продукции для государственных нужд и т.д. Кроме того, ст. 426 ГК РФ устанавливает, что не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. Передача преддоговорного спора в арбитражный суд возможна также в случае уклонения от заключения договора, основанного на предварительном договоре (ст. 429 ГК РФ).

Большую группу экономических споров, возникающих из гражданских правоотношений, подведомственных арбитражному суду, составляют споры о защите права собственности. Рассматривая право собственности как одно из фундаментальных прав, арбитражный суд исходит из равной защиты любой формы собственности, в том числе частной собственности, из недопустимости произвольного лишения права частной собственности, что гарантируется ст. 8, 35 Конституции РФ (См., например: Постановление Президиума ВАС РФ от 28 января 2003 г. № 12024.). К числу таких споров относятся и споры о признании права собственности. Согласно ст. 12 ГК РФ признание права — это один из способов защиты гражданских прав. Признание права

собственности посредством обращения в арбитражный суд является способом судебной защиты права собственности, когда оно оспаривается третьими лицами.

Такой способ защиты может быть использован собственником спорного имущества, например в том случае, когда возникает спор о праве собственности на часть здания и т.п.

Посредством обращения в арбитражный суд может защищаться не только право собственности, но и право законного владения имуществом. Так, лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может обратиться в арбитражный суд с иском о признании своего права (п. 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 сентября 1992 г. № 13 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о собственности»)(Вестник ВАС РФ. 1993. № 1. С. 78.).

Экономические споры, связанные с истребованием собственником или иным законным владельцем имущества из чужого незаконного владения, как и споры о признании права собственности, относятся к числу споров, направленных на защиту права собственности и других вещных прав, объектом которых является индивидуально-определенное имущество. Согласно ст. 301 ГК РФ собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Это право принадлежит и законному (титовому) владельцу имущества. Законный владелец имущества имеет право на защиту его владения также против собственника (ст. 305 ГК РФ).

В данном случае имеются в виду виндикационные иски, когда собственник или законный владелец имущества, фактически им не владеющий, истребует это имущество из чужого незаконного владения, т.е. предъявляет в арбитражный суд иск к фактическому обладателю имущества, не являющемуся его собственником.

Споры о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения, рассматриваются арбитражным судом по негаторным искам, направленным на защиту правомочий пользования и распоряжения имуществом и представляющим собой требования об устранении препятствий в осуществлении этих правомочий, хотя эти препятствия и не были сопряжены с лишением владения.

Согласно ст. 304 ГК РФ собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, а в силу ст. 305 ГК РФ это право принадлежит и законному владельцу имущества.

Примером предъявления негаторного иска может быть требование одной организации к другой, нарушающей права организации — истца по делу, об устранении препятствий в осуществлении права аренды.

Наряду с названными способами защиты прав собственника возможен иск о признании сделки недействительной и применении последствий недействительности ничтожной сделки.

Арбитражному суду подведомственны также экономические споры, возникающие из гражданских правоотношений по возмещению убытков и другие дела, связанные с защитой нарушенных или оспариваемых гражданских прав, основания возникновения которых установлены в ст. 8 ГК РФ.

В сфере гражданских правоотношений юридический статус их участников имеет большее значение для определения подведомственности, нежели в сфере публичных отношений, поскольку с наличием определенного статуса — юридического лица или индивидуального предпринимателя гражданское законодательство связывает возможность осуществления предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК РФ).

Отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, занимают особое место в сфере правоотношений, регулируемых гражданским законодательством. Однако участниками гражданских правоотношений могут быть и физические лица, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя (например, акционеры, участники иных хозяйственных товариществ и обществ), а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, когда они являются участниками гражданского оборота (ст. 2, 124 ГК РФ). Споры и другие дела, возникающие из гражданских правоотношений и связанные с осуществлением этими лицами и организациями экономической деятельности, рассматриваются в арбитражных судах в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами.

Так, например, арбитражному суду подведомственны возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела независимо от того, являются ли участниками

правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане, в случаях, предусмотренных в пп. 1, 2, 4, 5 ч. 1 ст. 33 АПК РФ.

Споры, возникающие из гражданских правоотношений, составляют значительную часть дел, рассматриваемых арбитражными судами (В 2005 г. число всех дел, рассмотренных арбитражными судами, составило 1 467 368, из них 1 080 559 составили дела, возникающие из административных правоотношений, остальные — дела, возникающие из гражданских правоотношений (Вестник ВАС РФ. 2006. № 5. С. 24–48).). При этом, в отличие от других категорий дел, например, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, о подведомственности которых говорится в ст. 29 АПК РФ, в ст. 28 АПК РФ круг таких дел не определяется. Исключение составляют лишь названные в пп. 1, 2, 4 и 5 ч. 1 ст. 33 АПК РФ дела, которые также относятся к числу дел, возникающих из гражданских правоотношений.

Чтобы избежать ситуации, при которой право лица на доступ к суду будет нарушено отказом в принятии искового заявления к производству арбитражного суда по причине неподведомственности ему дела, АПК РФ 2002 г. перенес решение вопроса о подведомственности со стадии принятия заявления на стадию его рассмотрения. Это означает, что вопрос о подведомственности дела арбитражному суду судья должен решать с учетом конкретного содержания искового заявления, характера правоотношений, по поводу которых возник спор, для чего требуются установление и исследование фактических обстоятельств конкретного дела.

Такой подход в наибольшей мере обеспечивает лицам, участвующим в деле, право на судебную защиту, гарантией которого является и право на доступ к суду.

<185> 3. Подведомственность дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений

В соответствии со ст. 29 АПК РФ арбитражные суды рассматривают также экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением гражданами и организациями предпринимательской и иной экономической деятельности, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

Особенностью данного вида правоотношений является их публичный характер. Если споры из гражданских правоотношений в основе своей имеют частный интерес, это всегда частноправовые споры между равными участниками гражданского оборота, то в основе спора из административных правоотношений лежит публичный интерес, это публичный спор о правах и обязанностях сторон, одна из которых находится в административном или ином властном подчинении у другой стороны.

Учитывая эту особенность, в ст. 29 АПК РФ установлено правило о том, что дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, рассматриваются арбитражными судами в порядке административного судопроизводства.

В связи с этим дела, например, об оспаривании решений органов управления акционерных обществ, иных хозяйственных обществ и товариществ должны рассматриваться арбитражным судом по правилам искового производства, поскольку они относятся к числу дел, возникающих из гражданских правоотношений (См. п. 8 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.), а не в порядке административного судопроизводства.

Кодекс значительно расширяет пределы юрисдикции арбитражных судов в сфере административных и иных публичных правоотношений, относя к их подведомственности дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (п. 1 ст. 29). Таким образом, для отнесения к подведомственности арбитражного суда дел об оспаривании нормативных правовых актов необходимо наличие двух условий: во-первых, такой акт должен нарушать права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагать на него какие-либо обязанности или создавать иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности; и, во-вторых, рассмотрение дел об оспаривании тех или иных нормативных правовых актов в соответствии с федеральным законом должно быть отнесено к компетенции арбитражных судов.

Так, Налоговый кодекс Российской Федерации (ст. 138) относит к подведомственности арбитражных судов оспаривание организациями и индивидуальными предпринимателями



нормативных правовых актов, изданных налоговыми органами (См. п. 3 постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»). Аналогичное положение содержится в п. 4 ст. 5 Таможенного кодекса Российской Федерации, согласно которому нормативные правовые акты министерства, уполномоченного в области таможенного дела, затрагивающие права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, могут быть обжалованы в арбитражный суд.

К подведомственности арбитражных судов относится также рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов органов местного самоуправления, если эти акты касаются сферы предпринимательской и иной экономической деятельности. Соответствующие полномочия арбитражных судов предусмотрены в ст. 52 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления» (Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 августа 2004 г. № 80 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов» (Вестник ВАС РФ. 2004. № 10)).

Большую группу подведомственных арбитражному суду экономических споров, возникающих из административных правоотношений, составляют споры об оспаривании ненормативных правовых актов государственных органов, органов местного самоуправления, решений и действий иных органов и должностных лиц, нарушающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. При рассмотрении этих споров необходимо иметь в виду следующее: во-первых, оспариваемый акт должен иметь ненормативный характер, т.е. быть адресованным конкретному лицу или группе лиц; во-вторых, этот акт должен порождать юридические последствия (письма, справки, информационные сообщения также могут быть предметом обжалования, если они порождают юридические последствия, поскольку АПК РФ предусматривает возможность обжалования не только ненормативных актов, но и любых решений и действий); в-третьих, круг органов и должностных лиц, чьи ненормативные правовые акты, решения и действия могут быть признаны недействительными или незаконными, арбитражным процессуальным законодательством не ограничивается — оспариваться могут акты и действия (бездействие) Президента РФ, Правительства РФ, палат Федерального Собрания РФ, различных министерств и ведомств, должностных лиц и т.д. По этим же правилам должны оспариваться решения и действия судебных приставов-исполнителей (ст. 197 АПК РФ).

Необходимо обратить внимание на то, что защита от незаконного акта, решения или действия (бездействия) государственного или иного органа или должностного лица путем обращения в арбитражный суд с заявлением о признании его недействительным или незаконным основана на положениях ст. 46 Конституции РФ. В связи с этим само право на обжалование не может зависеть от формы принятия решения. На это указывается, в частности, в Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 4 декабря 2003 г. 418-О, в котором отмечается, что форма и реквизиты решения не меняют правовую природу этого акта как ненормативного и не могут служить основанием для отказа суда от проверки его законности и обоснованности, а значит, для ограничения прав заинтересованного лица, гарантированных ст. 45 и 46 Конституции РФ, на их обжалование в судебном порядке.

Положение, содержащееся в п. 2 ст. 29 АПК РФ, не связывает отнесение к подведомственности арбитражных судов названных дел с указанием на это в федеральном законе, как это предусмотрено в п. 1 данной статьи. Исходя из этого надо признать, что возможность оспаривания в арбитражном суде решений и действий, например, судебного пристава-исполнителя возникает не только в связи с исполнением им судебного акта арбитражного суда, как это предусмотрено в ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве», но и в других случаях, когда есть основания полагать, что им нарушены права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В числе дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, АПК РФ называет дела об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражных судов (п. 3 ст. 29).

Таким федеральным законом, который относит к компетенции арбитражных судов некоторые дела об административных правонарушениях, является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, вступивший в силу с 1 июля 2002 г. Согласно его ст. 23.1

арбитражные суды правомочны рассматривать дела об административных правонарушениях и привлекать виновных лиц в указанных случаях к административной ответственности, а согласно ст. 30.1 КоАП в арбитражный суд могут обжаловаться постановления по делам об административных правонарушениях, совершенных юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, в соответствии с АПК РФ.

Арбитражным судам подведомственны и дела о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания. Для обращения государственных органов, органов местного самоуправления, иных контрольных органов в арбитражный суд с требованием о взыскании указанных платежей и санкций необходимым условием является предварительное направление требования об уплате взыскиваемой суммы в добровольном порядке или неуплата этой суммы в установленный срок (ч. 2 ст. 213 АПК РФ). При этом подобное дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде, если федеральным законом предусмотрен иной порядок взыскания указанных платежей. Так, например, Федеральным законом от 14 ноября 2005 г. 137-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых положений законодательных актов Российской Федерации в связи с осуществлением мер по совершенствованию административных процедур урегулирования споров» предусматривается такой порядок взыскания налогов, страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и санкций в установленных пределах (5 тыс. руб. — в отношении индивидуального предпринимателя, 50 тыс. руб. — в отношении организации), при котором они взыскиваются по решению налоговых органов, территориальных органов Пенсионного фонда Российской Федерации без обращения в суд.

<185> 4. Подведомственность иных категорий дел

Арбитражный процессуальный кодекс РФ к ведению арбитражных судов относит рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 30). В частности, арбитражному суду подведомственны дела об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом как своим собственным; факта государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте; факта принадлежности правоустанавливающего документа и др. (ст. 218).

Следует иметь в виду, что арбитражный суд в порядке особого производства может устанавливать именно факты, имеющие юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а не правовые последствия этих действий. При этом условием подведомственности арбитражному суду дел об установлении юридических фактов будет не только их значимость для определенной сферы общественных отношений (предметный критерий), но наличие у заявителя определенного юридического статуса — юридического лица или индивидуального предпринимателя, на что указывается в ч. 1 ст. 218 АПК РФ.

Новые положения появились в АПК РФ в части, касающейся форм взаимодействия арбитражных судов и третейских судов, оказания содействия в их развитии. К подведомственности арбитражных судов согласно ст. 31 АПК РФ отнесены дела об оспаривании решений третейских судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

При этом юрисдикция арбитражных судов распространяется как на «внутренние» третейские суды, образованные в соответствии с Федеральным законом «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 г., так и на международный коммерческий арбитраж, действующий на основании Закона Российской Федерации «О международном коммерческом арбитраже» (1993 г.).

Кроме того, АПК РФ предусматривает не только возможность сторон третейского разбирательства ходатайствовать перед арбитражным судом об отмене решения третейского суда или испрашивать приведения его в исполнение, но и обратиться с заявлением о принятии обеспечительных мер в отношении иска, рассматриваемого в третейском суде (ст. 90), а также с

заявлением об отмене постановления третейского суда предварительного характера о наличии у него компетенции (ст. 235).

Значительно расширена подведомственность дел арбитражным судам в соответствии с АПК РФ в сфере признания и приведения в исполнение решений иностранных государственных судов и иностранных арбитражных решений по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 32 АПК РФ).

Специальное правило подведомственности сформулировано в ст. 33 АПК РФ. Фактически в данной статье устанавливается исключительная компетенция арбитражных судов в отношении рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве), по спорам о соз-дании, реорганизации и ликвидации организаций, по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров (См. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»), о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Указанные дела подлежат рассмотрению в арбитражном суде независимо от субъектного состава участников правоотношений, из которых возникли спор или требование.

Новыми в этой связи для арбитражных судов являются споры, возникающие в сфере корпоративных отношений, с участием акционеров и участников иных хозяйственных обществ — физических лиц, которые до введения в действие <185> 1 гл. 4 АПК РФ 2002 г. рассматривались судами общей юрисдикции. При этом подведомственность этой категории дел трактуется довольно широко в судебной арбитражной практике. В частности, в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК» указывается, что арбитражным судам также 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 (п. 7); споры о признании выпуска эмиссионных ценных бумаг недействительными, 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 (п. 8).

Из этих подходов исходит и правоприменительная практика арбитражных судов. В частности, Президиум ВАС РФ неоднократно отмечал, что участие в корпоративных спорах физических лиц, в том числе не являющихся акционерами (участниками) хозяйственных обществ, не изменяет подведомственность таких дел арбитражному суду (см., например, Постановление Президиума ВАС РФ № 5134/05 от 20 февраля 2006 г.). Изменилась в силу ст. 33 и подведомственность арбитражных судов в части рассмотрения дел о защите нематериальных благ. С одной стороны, подведомственность арбитражных судов ограничена по сравнению со ст. 22 АПК 1995 г. только защитой деловой репутации. Споры же о защите чести и достоинства гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, к подведомственности арбитражного суда теперь не относятся.

С другой стороны, по правилам специальной подведомственности все споры о защите деловой репутации должны рассматриваться в арбитражном суде, в том числе и в тех случаях, когда в качестве ответчика привлекается, например, автор публикации — физическое лицо (См. п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11.). До АПК РФ 2002 г. привлечение к участию в деле о защите деловой репутации физического лица означало прекращение производства по делу в арбитражном суде.

По АПК РФ 2002 г. юридическое лицо, как и гражданин-предприниматель, вправе обратиться в арбитражный суд с требованием к любому лицу об опровержении порочащих его деловую репутацию сведений или о признании этих сведений не соответствующими действительности, о возмещении убытков, причиненных распространением таких сведений. В качестве порочащих могут рассматриваться такие сведения, которые носят дискредитирующий характер, например, подрывающие деловую репутацию юридического лица, индивидуального предпринимателя, наносящие ущерб их бизнесу и т.д.

Для решения вопроса о рассмотрении такого дела в арбитражном суде важно, чтобы речь шла о защите деловой репутации лица именно в сфере предпринимательской деятельности. Показательным в этой связи представляется дело, рассмотренное Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ, который посчитал не подлежащим рассмотрению в арбитражном суде спор о защите деловой репутации. В данном случае в арбитражный суд с иском к газете «Московский комсомолец» обратилось управление муниципальной милиции, по мнению которого, публикацией в этой газете была задета деловая репутация истца. Однако Президиум отметил, что в указанной публикации не затрагивается репутация истца в сфере предпринимательской деятельности, поэтому производство по делу должно быть прекращено (Вестник ВАС РФ. 1997. № 9. С. 61–62.).

Помимо прямого указания на группы и категории дел, подведомственных арбитражному суду, АПК РФ устанавливает, что федеральным законом к подведомственности арбитражного суда могут быть отнесены и другие дела (ч. 3 ст. 27, п. 5 ст. 29, п. 6 ч. 1 ст. 33). Это означает, что компетенция арбитражных судов может и впредь расширяться путем установления соответствующих правил федеральным законом. Такая практика использовалась и ранее законодателем (например, ст. 90 ФЗ «Об исполнительном производстве», ст. 138 Налогового кодекса РФ и др.).

Рассматривая вопрос о подведомственности дел арбитражному суду и о разграничении подведомственности арбитражных судов и судов общей юрисдикции, необходимо упомянуть о правиле «приоритета общесудебной подведомственности». Это правило, закрепленное в ч. 4 ст. 22 ГПК РФ, устанавливает, что при объединении нескольких связанных между собой требований, одни из которых подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции, если эти требования разделить невозможно.

Практическое значение института арбитражно-судебной подведомственности проявляется в процессуально-правовых последствиях несоблюдения правил о подведомственности дел арбитражному суду. Если дело не подведомственно арбитражному суду, судья прекращает производство по делу (п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ). Отказать на этом основании в принятии искового заявления по Арбитражному процессуальному кодексу РФ 2002 г. нельзя.

## ГЛАВА 7 ПОДСУДНОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНЫМ СУДАМ

### § 1. Родовая подсудность

Составной частью компетенции арбитражных судов является и подсудность дел.

Если нормы о подведомственности устанавливают круг дел, отнесенных к рассмотрению и разрешению арбитражных судов как отдельной системы юрисдикционных органов, то институт подсудности в арбитражном процессе позволяет распределить дела, подведомственные арбитражным судам, между различными звеньями системы арбитражных судов. В зависимости от того, какой признак принимается за основу такого распределения: уровень арбитражного суда в системе или место (территория) рассмотрения дела — подсудность делится на родовую и территориальную.

Родовая подсудность позволяет разграничить дела между арбитражными судами различного уровня.

Особенностью организации системы арбитражных судов является то, что при наличии в этой системе судов четырех уровней или звеньев только суды двух из них наделены полномочиями по рассмотрению дел в качестве судов первой инстанции — арбитражные суды субъектов Российской Федерации и Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (См. ст. 3, 10, 24, 33, 34 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (с изм. от 4 июля 2003 г.)).

Арбитражное процессуальное законодательство разграничивает предметную компетенцию Высшего Арбитражного Суда РФ и арбитражных судов субъектов Российской Федерации. Общий принцип разграничения родовой подсудности, закрепленный в ч. 1 ст. 34 АПК РФ, можно определить следующим образом: все дела, подведомственные арбитражным судам, подсудны

арбитражным судам субъектов Российской Федерации, за исключением дел, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ.

При этом под судами субъектов Российской Федерации понимаются действующие в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области и автономных округах арбитражные суды, рассматривающие дела по первой инстанции. Все они имеют статус федеральных судов. По содержанию и объему компетенции все арбитражные суды субъектов Российской Федерации равны между собой. Это обстоятельство имеет важное значение для определения родовой подсудности, поскольку в случае невозможности рассмотрения того или иного дела в одном арбитражном суде оно может быть рассмотрено в другом арбитражном суде того же уровня, т.е. в арбитражном суде первой инстанции, находящемся на территории другого субъекта Российской Федерации.

Согласно ч. 2 ст. 34 АПК РФ к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ как суда первой инстанции относятся:

- 1) дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, 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 Российской Федерации, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, 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 Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации. Применительно к подсудности этой категории дел Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в ряде своих постановлений исходил из такого ее понимания, при котором к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ относятся лишь такие дела, в которых спор возник непосредственно между указанными государственно-правовыми образованиями, а не между отдельными государственными органами, муниципальными образованиями или иными лицами (См. постановления Президиума ВАС РФ № 10944/05 от 6 декабря 2005 г., № 11172/05 от 6 декабря 2005 г., № 3082/06 от 20 июня 2006 г.).

Из этого следует, что к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации относятся дела ограниченного круга из числа тех дел, которые в соответствии с АПК РФ и другими федеральными законами отнесены к подведомственности арбитражных судов.

Таким образом, в ч. 2 ст. 34 АПК РФ речь идет не о наделении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации правом рассматривать указанные в ней дела в дополнение к тем, подведомственность которых определена в ст. 27–33 АПК РФ, а об отнесении к его подсудности указанных в данной статье дел при условии, что они подведомственны арбитражным судам согласно положениям <185> 1 гл. 4 АПК РФ.

В связи с этим указанные в п. 1 ч. 2 ст. 34 АПК РФ дела об оспаривании нормативных правовых актов, отнесенные к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, реально могут им рассматриваться лишь при условии, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражных судов. На это обстоятельство обращается внимание и в п. 3 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 9 декабря 2002 г. № 11.

Соответствующие указания содержатся и в новой редакции ст. 10 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (с изм. от 4 июля 2003 г. № 4-ФКЗ), устанавливающей полномочия Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

При этом Высший Арбитражный Суд РФ не может принять к своему производству и разрешить дело, подсудное арбитражному суду субъекта Российской Федерации.

#### <185> 2. Территориальная подсудность

Территориальная подсудность позволяет разграничить предметную компетенцию арбитражных судов одного уровня или звена в зависимости от места рассмотрения спора. Фактически правила территориальной подсудности относятся только к арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Территориальная подсудность может быть разделена на несколько видов:

а) общая территориальная подсудность формирует основное правило разграничения компетенции одноуровневых арбитражных судов.

В соответствии с этим правилом иск предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения ответчика (ст. 25 АПК РФ);

б) подсудность по выбору истца или альтернативная подсудность (ст. 36 АПК РФ) означает, что истцу предоставляется возможность выбора арбитражного суда, в который будет предъявлен иск. Истец может выбирать между арбитражным судом по месту нахождения ответчика и другим арбитражным судом. Так, иск к ответчику, место нахождения которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту нахождения в Российской Федерации. Иск к ответчику, являющемуся организацией или гражданином Российской Федерации и находящемуся на территории другого государства, может быть предъявлен по месту нахождения истца или по месту нахождения имущества ответчика. Иск, вытекающий из договора, в котором указано место исполнения, может быть предъявлен 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. По выбору истца также определяется подсудность иска, связанного со столкновением судов, оказанием помощи и спасением на море.

Если в деле участвуют ответчики, находящиеся на территориях разных субъектов РФ, иск к таким ответчикам может быть предъявлен по выбору истца в арбитражный суд по месту нахождения одного из них.

Подсудность по выбору истца предусматривается также в ч. 3 ст. 99 АПК РФ, в соответствии с которой заявление об обеспечении имущественных интересов (о предварительных обеспечительных мерах) может быть подано в арбитражный суд по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов, либо по месту нарушения имущественных прав заявителя. В целях обеспечения эффективности судебной защиты Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации разъяснил, что арбитражный суд вправе отказать в удовлетворении заявления об обеспечении имущественных интересов, поданного по месту нахождения заявителя, если известно место нахождения должника либо его имущества или денежных средств, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии предварительных обеспечительных мер (См. п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11.);

в) исключительная подсудность (ст. 38 АПК РФ) «исключает» возможность выбора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена арбитражным процессуальным законом для рассмотрения данной категории споров, а также изменения подсудности по соглашению сторон. Иски о признании права собственности на здания, сооружения, земельные участки, об изъятии зданий, сооружений, земельных участков из чужого незаконного владения, об устранении нарушений прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения, предъявляются по месту нахождения здания, сооружения, земельного участка. Иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки, в том числе когда перевозчик — один из ответчиков, предъявляется по месту нахождения органа транспорта.

Заявление по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации организации-ответчика на территории Российской Федерации. Если же такая организация не имеет государственной регистрации на территории России, то заявление должно подаваться в Арбитражный суд Московской области (например, споры между российскими организациями, осуществляющими деятельность на территории Байконура в Республике Казахстан и т.п.). Исключительные правила подсудности установлены по делам, связанным с признанием и приведением в исполнение решений третейских судов (Об особенностях применения правила исключительной подсудности, содержащегося в ч. 8 ст. 38 АПК РФ, см. п. 14 Обзора практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 96 // Вестник ВАС РФ. 2006. № 3. С. 90).), иностранных судов.

Исключительные правила территориальной подсудности установлены арбитражным процессуальным законодательством и в отношении дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, а также дел о несостоятельности (банкротстве);

г) подсудность по связи дел в теории процессуального права выделяется в качестве отдельного вида, но в АПК РФ она предусмотрена как разновидность исключительной подсудности. Так, встречный иск предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 10 ст. 38 АПК РФ). Иск третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, предъявляется по месту рассмотрения спора между первоначальными сторонами;

д) договорная подсудность. Правила о договорной подсудности (ст. 37 АПК РФ) позволяют сторонам по соглашению определять место рассмотрения спора. Однако такое соглашение возможно лишь в отношении общей и альтернативной территориальной подсудности.

Исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

Правило о договорной подсудности не может быть применено и в тех случаях, когда соответствующее соглашение имеется между истцом и ответчиком, однако в споре участвуют несколько истцов (ответчиков) или третьи лица, не участвующие в соглашении о договорной подсудности.

<185> 3. Передача дела из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд

Арбитражное процессуальное законодательство (ст. 39 АПК РФ) регулирует также вопросы, связанные с передачей дел из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд. При этом Кодекс исходит из того, что дело, принятое арбитражным судом к производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду. Однако арбитражный суд передает дело на рассмотрение другого суда, если при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности, а также если после отвода одного или нескольких судей их замена в данном суде становится невозможной и в других случаях, когда нельзя рассмотреть дело в данном суде. Например, невозможно рассмотреть дело в арбитражном суде, когда одной из сторон в споре является тот же арбитражный суд (Положение, содержащееся в п. 4 ч. 2 ст. 39 АПК РФ, во взаимосвязи с положением ч. 1 той же статьи <P8.5M>— в той мере, в какой оно возлагает на арбитражный суд, являющийся участником спора, совершение процессуальных действий по возбуждению дела, выбору по своему усмотрению суда для рассмотрения дела по существу и направлению его в этот суд, — как аналогичное положениям, ранее признанным Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции РФ, не может применяться арбитражными судами (см.: Определение Конституционного Суда РФ от 2 марта 2006 г. № 22-О)). Кроме того, АПК РФ предусматривает дополнительные по сравнению с АПК РФ 1995 г. основания для передачи дела в другой арбитражный суд: по заявлению ответчика о передаче дела на рассмотрение по месту его нахождения (жительства), если ранее оно не было известно, по ходатайству обеих сторон о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств.

В случаях, когда имеются предусмотренные в ч. 2 ст. 39 АПК РФ основания для передачи дела в другой арбитражный суд, выносится определение об этом, и дело направляется судом в другой арбитражный суд того же уровня. Уровень суда определяется исходя из ст. 3 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации», имея в виду вопрос судостроительства, а не процесса, т. е. из арбитражного суда одного субъекта Российской Федерации дело может быть передано только в арбитражный суд другого субъекта Российской Федерации.

Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации не допускаются (ч. 4 ст. 39 АПК РФ), что обеспечивает гарантии права на судебную защиту лиц, обратившихся в арбитражный суд. Этот

## § 1. Состав участников арбитражного процесса

Нормы об участниках арбитражного процесса составляют самостоятельный институт арбитражного процессуального права. Нормативные правовые акты, регулирующие порядок разрешения дел по экономическим спорам, содержат достаточно широкий комплекс юридических гарантий защиты прав и охраняемых законом интересов участников арбитражного процесса.

Правовое положение каждого участника процесса определяется функциями и целями, которые тот или иной участник выполняет в ходе рассмотрения и разрешения споров. Участники арбитражного процесса — это те субъекты, действия которых могут способствовать правильному и быстрому рассмотрению споров, защите прав и охраняемых законом интересов хозяйствующих субъектов.

Все участники арбитражного процесса делятся на несколько групп. К первой относятся арбитражные суды (судьи). Во вторую включены те участники арбитражного процесса, которых закон называет лицами, участвующими в деле. Состав лиц, участвующих в деле, определен законом.

Лицами, участвующими в деле, являются стороны; заявители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК РФ случаях; третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ (ст. 40).

Третью группу составляют лица, содействующие осуществлению правосудия, нормальному ходу разрешения спора.

Лица, участвующие в деле, — это те участники процесса, от действия которых зависит движение процесса, они обладают большим объемом процессуальных прав и обязанностей.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле; знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им настоящим Кодексом и другими федеральными законами (ст. 41 АПК РФ).

К числу прав лиц, участвующих в деле, можно отнести также и права, предоставленные им нормами некоторых законов. Это, в частности, касается законов, регулирующих вопросы несостоятельности (банкротства).

Следует отметить также, что лица, участвующие в деле, вправе знакомиться с доказательствами, представленными другими участниками процесса еще до начала судебного разбирательства, а также и в ходе всего процесса по делу.

К числу обязанностей, возложенных на лиц, участвующих в деле, могут быть отнесены как обязанности, установленные в нормах самого АПК РФ (например, ст. 124, ч. 3 ст. 125 АПК РФ), так и содержащиеся в других законах (ст. 34, 45 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

Арбитражный процессуальный кодекс РФ предусматривает и неблагоприятные последствия для лиц, участвующих в деле, в случае неисполнения ими своих процессуальных обязанностей. Это важное правило содержится в нормах ст. 21 и 65, 124, 125, 126, 128, 156 АПК РФ.

Помимо прав, предоставленных ст. 41 АПК РФ, лица, участвующие в деле, имеют право пользоваться и иными процессуальными правами. Так, например, они могут в случае необходимости воспользоваться услугами переводчика, имеют право подачи апелляционной жалобы, заявить ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» содержит указание на существование прав и обязанностей сторон (должника и взыскателя), участвующих в процессе, истечение судебных актов арбитражных судов.



Согласно ч. 2 ст. 31 ФЗ «Об исполнительном производстве» стороны (взыскатель и должник) обязаны исполнять требования законодательства РФ об исполнительном производстве. В частности, за нарушение должником возложенных на него обязанностей являются штрафы и уголовная ответственность.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

Злоупотребление процессуальными правами лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц неблагоприятные по-следствия(См.: Шабанова К.А. О злоупотреблении процессуальными правами // Арбитражная практика. 2002. № 5. С. 48–52.).

Указание на необходимость предотвращения злоупотребления процессуальными правами содержится в ряде норм АПК РФ (ч. 2 ст. 111), например на сторону могут быть возложены судебные расходы по делу.

Вместе с тем в отдельных случаях закон достаточно четко устанавливает состав лиц, участвующих в деле, по отдельным наиболее важным категориям дел, рассматриваемым арбитражными судами.

Так, ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» различает понятия лиц, участвующих в деле о банкротстве, и лиц, участвующих в арбитражном процессе о банкротстве.

Согласно ст. 34 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» к лицам, участвующим в деле о банкротстве, относятся:

должник, арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, уполномоченные органы;

федеральные органы исполнительной власти, а также органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления по месту нахождения должника в случаях, предусмотренных настоящим ФЗ;

лица, предоставившие финансовое обеспечение для проведения финансового оздоровления.

К числу же лиц, участвующих в арбитражном процессе по делу о банкротстве, относятся представитель работников должника, представитель собственника имущества должника-унитарного предприятия, представитель учредителя (участников должника); представитель собрания кредиторов или представитель комитета кредиторов и другие лица, например, государственный орган РФ по надзору за страховой деятельностью по делу о банкротстве страховой организации, государственный орган по регулированию рынка ценных бумаг в случае рассмотрения дела о банкротстве организации или гражданина, являющихся профессиональными участниками рынка ценных бумаг, а также свидетели, эксперты, переводчики.

Появление в АПК статьи, упоминающей такого участника процесса, как «заявитель», приводит иногда к ошибкам, допускаемым арбитражным судом при определении правового положения лиц, участвующих в деле. Так, по конкретному делу арбитражный суд указал, что арбитражный суд первой инстанции не привлек к участию в деле всех заинтересованных лиц и не решил вопросов, связанных с определением круга заинтересованных лиц, и не привлек их к участию в деле в качестве соответствующих сторон. Это обстоятельство послужило основанием для отмены судебных актов, принятых по данному делу(Постановление Президиума ВАС РФ № 317/03 от 15 апреля 2003 г. // Вестник ВАС РФ. 2003. № 8. С. 29.).

Термин заинтересованные лица применим к лицам, участвующим в делах неискового производства (ч. 2 ст. 191, ч. 3 ст. 192, ч. 8 ст. 194 АПК).

Наряду с этим термин заявитель используется и в отношении тех лиц, которые не привлечены к участию в рассмотрении дела, но чья заинтересованность предполагается. Это может иметь место, например, в предварительном судебном заседании (ч. 1 ст. 136 АПК)(Комментарий к АПК РФ / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 91, 92.).

Суды допускают ошибки в определении процессуального положения заинтересованных лиц. Обращая внимание на это обстоятельство, вышестоящие суды указывают при рассмотрении конкретных дел на необходимость их устранения. Так, по конкретному делу было указано, что «доводы суда о том, что истец не может предъявлять исковые требования о признании недействительной сделки приватизации, поскольку он не указал в числе лиц, которым законодательством о приватизации предоставлено право оспаривания таких сделок, не

соответствуют процессуальному законодательству», поскольку в соответствии со ст. 4 АПК заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Следовательно, по данному делу законный владелец нежилых помещений может обратиться в суд (ВАС РФ. 2004. № 3. С. 23.).

Арбитражный процессуальный кодекс РФ содержит новую норму (ст. 42) о лицах, не участвовавших в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, рассматривая дело в порядке апелляции, кассации или судебного надзора.

Если же арбитражный суд вынес судебный акт о правах и обязанностях лиц, не участвовавших в деле, то данное дело должно быть прекращено на основании ст. 130 АПК РФ.

Вопрос о правах лиц, не участвовавших в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, связан с вопросом о том, с какого момента они могут быть отнесены к лицам, участвующим в деле. В литературе высказано обоснованное мнение, что определение их правового положения как лиц, участвующих в деле, зависит от момента извещения их и привлечения в происходящий процесс и в последнем случае их правовое положение сопоставимо с положением сторон или третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования.

В случае же отсутствия извещения об участии их в суде первой инстанции, права и обязанности лиц, участвующих в деле, возникают с того момента, когда суд апелляционной или кассационной инстанций принимает жалобы этих лиц о пересмотре дела.

Помимо лиц, участвующих в деле, в законе перечислены и иные участники арбитражного процесса. Наряду с лицами, участвующими в деле, могут участвовать представители, эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания (ст. 54 АПК РФ).

Для характеристики участников арбитражного процесса важным является то обстоятельство, что одним из обязательных субъектов арбитражных процессуальных правоотношений всегда выступает арбитражный суд как орган, на который законом возложены задачи рассмотрения и разрешения споров, а другим обязательным субъектом правоотношения выступает хозяйствующий субъект — организация или гражданин (Тенденция к повышению роли арбитражных судов сохраняется (об итогах работы арбитражных судов в 2003 г. и об основных задачах на 2004 г.: Доклад Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на совещании председателей арбитражных судов 18 февраля 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 5.).

Каждый из участников арбитражного процесса выступает как носитель определенных прав и обязанностей, которые определяют их роль в арбитражном процессе.

Арбитражный суд и стороны — это обязательные участники арбитражного процесса, без которых невозможен процесс по конкретному спору. Участие остальных лиц не всегда обязательно, а состав их диктуется конкретными обстоятельствами каждого дела (В литературе приводится несколько иная классификация участников арбитражного процесса (Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. С. 107).).

Арбитражный суд является основным и обязательным участником арбитражного процесса. Ему принадлежит руководящая роль в процессе, только он может рассмотреть и разрешить спор о праве и вынести законное и обоснованное судебное решение.

Арбитражный суд выступает как субъект арбитражного процессуального правоотношения, права и обязанности которого не противостоят правам и обязанностям других участников арбитражного процесса. На нем лежит обязанность максимальной реализации прав и обязанностей остальных участников арбитражного судопроизводства.

Дела в первой инстанции арбитражного суда рассматриваются судьей единолично, если коллегиальное рассмотрение дела не предусмотрено АПК РФ.

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

При этом закон предусматривает перечень дел, рассмотрение и разрешение которых в первой инстанции должно обязательно происходить в коллегиальном составе. К их числу относятся: 1) все дела, подсудные Высшему Арбитражному Суду Российской Федерации; 2) дела об оспаривании нормативных правовых актов; 3) дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом; 4) дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение (ст. 17 АПК РФ); 5) возникающие из административных и иных правоотношений; 6) дела особого производства.

Вместе с тем если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей, то арбитражный суд первой инстанции в этом случае рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений в коллегиальном составе (пп. 1, 2, 3 ст. 17 АПК РФ).

В действующем АПК РФ достаточно детально регламентирован порядок привлечения к рассмотрению дел арбитражных заседателей (См. также ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации»). Уже на стадии подготовки дела к судебному разбирательству суд обязан разъяснить сторонам их право заявлять ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей. При этом срок на то, чтобы заявить ходатайство не должен превышать месяц до начала судебного разбирательства.

Разрешение ходатайства о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей происходит по правилам ст. 159 АПК РФ. В случае отказа в удовлетворении данного ходатайства оно может быть заявлено в предварительном заседании арбитражного суда и вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства (ст. 136 АПК).

В случае удовлетворения ходатайства о рассмотрении спора с участием арбитражных заседателей у сторон есть важное диспозитивное право выбрать кандидатуру конкретного лица из списка арбитражных заседателей и не позднее десяти дней до начала судебного разбирательства заявить об этом арбитражному суду. Наряду с этим суд может отказать об удовлетворении ходатайства о привлечении к участию в рассмотрении данного дела выбранной кандидатуры по основаниям, служащим поводом для отвода судьи.

В апелляционной и кассационной инстанциях, а также в порядке надзора дела, как правило, рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей, если иное не установлено АПК РФ.

Законность и обоснованность судебных постановлений в порядке судебного надзора проверяет Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Состав арбитражного суда, его формирование, а также правовое положение судей арбитражных судов в Российской Федерации закреплены в действующем законодательстве.

Судьями арбитражных судов являются Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ, его заместители, судьи Высшего Арбитражного Суда РФ, председатели, заместители председателей, судьи федеральных арбитражных судов округов и арбитражных судов субъектов Российской Федерации (ст. 8 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»).

Судья в арбитражном процессе пользуется всеми необходимыми правами по выявлению действительных обстоятельств дела, установлению прав и обязанностей сторон, вытекающих из спорного правоотношения.

Правовое положение судьи арбитражного суда характеризуется не только его руководящей ролью в процессе, но и широтой полномочий, которая обусловлена тем, что его действия должны быть направлены на защиту охраняемых законом прав и интересов организаций и граждан, на содействие правовыми средствами соблюдению законности и законодательства при разрешении споров в арбитражном суде.

Наиболее активна роль суда на стадии судебного разбирательства (Вестник ВАС РФ. 1999. № 6. С. 74.).

Именно на этой стадии он руководит процессом, принимает необходимые меры по истребованию заявленных доказательств, проведению экспертизы, вызывает заявленных свидетелей, специалистов, решает вопросы привлечения к участию в деле третьих лиц.

Судьи арбитражных судов обладают многими определенными законом полномочиями, необходимыми им для осуществления их деятельности. Требования судьи, предъявленные им в пределах его полномочий, обязательны для тех государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций и граждан, к которым эти требования обращены.

Формирование арбитражного суда происходит по правилам, установленным законом. Для рассмотрения конкретного дела состав суда формируется с учетом нагрузки и специализации судей методом, исключающим 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. Замена судей может произойти только по основаниям, предусмотренным законом.

Порядок наделения полномочиями Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, его заместителей, других судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, председателей, заместителей председателей, других судей федеральных арбитражных округов, федеральных арбитражных судов субъектов Российской Федерации устанавливается соответствующим Федеральным конституционным законом и Федеральным законом «О статусе судей» (ст. 13 Федерального конституционного закона «О внесении дополнений и изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации»» от 17 декабря 2001 г.)

Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ является судьей и осуществляет процессуальные полномочия, установленные законом. Те же самые функции выполняют и заместители председателя Высшего Арбитражного Суда РФ. Процессуальные полномочия председателя федерального арбитражного суда округа также определены законом. Председатель арбитражного суда субъекта Российской Федерации осуществляет свои полномочия в соответствии с законом. Полномочия и компетенция председателей судебных коллегий и председателей судебных составов определены Регламентом арбитражных судов (гл. 2).

Правовые гарантии деятельности арбитражных судов содержатся в иных, кроме АПК РФ, нормативных правовых актах Российской Федерации (ФКЗ «Об арбитражных судах Российской Федерации» от 5 мая 1995 г., ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. (с изменениями и дополнениями от 17 декабря 2001 г. и 4 июля 2003 г.), ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» (февраль 2002 г.) и ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц, правоохранительных и контролирующих органов» от 26 апреля 1995 г. (с изм. и доп., внесенными 15 декабря 2001 г.). Этот закон указывает, что среди лиц, подлежащих государственной защите, находятся и судьи арбитражных судов, и предусматривает различные меры и способы этой защиты (ст. 2, 5, 20).

Основное назначение арбитражных судов — обеспечить судебную защиту участников гражданско-правовых отношений.

В стадии предъявления иска и возбуждения дела судья единолично решает вопрос о принятии искового заявления (ст. 127 АПК РФ), проверяет как наличие предпосылок права на предъявление иска, так и условий реализации этого права. Арбитражному суду принадлежит право оставить исковое заявление без движения по основаниям, указанным в законе (ст. 125–126, 128 АПК РФ), или же возвратить исковое заявление (ст. 129 АПК РФ).

Большой объем полномочий предоставлен судье арбитражного суда при проведении подготовки дела к судебному разбирательству. Закон (ст. 135 АПК РФ) предусматривает, какие именно действия совершает единолично судья в этой стадии арбитражного процесса. От его действий, составляющих содержание этой стадии процесса, зависит, насколько правильно и своевременно будет разрешен спор сторон по существу.

Заметно повысилась роль судьи арбитражного суда с введением в арбитражный процесс предварительного судебного заседания, где совершаются действия, направленные на наиболее эффективное проведение процесса в стадии судебного разбирательства (ст. 136 АПК РФ).

Но наиболее ярко ведущая роль судьи проявляется при рассмотрении дела в стадии судебного разбирательства, имеющей центральное значение. Согласно АПК РФ судья, председательствующий в заседании руководит всем ходом процесса, объявляет состав суда, проверяет явку участников процесса, разъясняет им их процессуальные права и обязанности, оказывает содействие в осуществлении ими этих прав, обеспечивает выяснение всех обстоятельств дела, принимает меры к соблюдению порядка в зале судебного заседания и т.д.

Арбитражному суду в лице его судей принадлежат также и другие важные права. Так, он может при необходимости решить вопрос о привлечении в процесс другого ответчика, решить вопрос о принятии обеспечительных мер (гл. 8 АПК РФ), отложить дело слушанием, назначить экспертизу и т.д.

Большими полномочиями наделены судьи при вынесении решения по делу (гл. 20 АПК РФ). Закон обстоятельно регламентирует полномочия судей при пересмотре дела в порядке апелляции и в стадии кассационного пересмотра судебных постановлений, а также при пересмотре судебных актов и постановлений в порядке судебного надзора (разд. VI АПК РФ).

В соответствии с дополнениями, внесенными ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и в ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (ст. 241), произошли изменения

в структуре арбитражных судов. К 2007 г. будет создано 20 арбитражных апелляционных судов и 10–12 их филиалов, действующих судебных присутствий.

Закон предусматривает возможность отвода судьи по основаниям, предусмотренным в ст. 21 АПК РФ. В состав арбитражного суда не могут входить лица, состоящие в родственных отношениях между собой. При наличии этих и иных оснований судья обязан заявить самоотвод (ст. 24 АПК РФ).

Кодекс регламентирует вопрос об основаниях и определяет порядок отвода и самоотвода судей и таких участников процесса, как помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта и переводчика.

Действующий АПК РФ достаточно четко регламентирует порядок разрешения отвода, заявленного участником процесса, и в том числе судьи (ст. 25 АПК РФ).

## § 2. Стороны в арбитражном процессе

В любом споре имеются, как минимум, две стороны. Одна из сторон — организация, гражданин, т.е. лицо, обратившееся в арбитражный суд за защитой своего нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса, поскольку оно считает, что его права и интересы нарушены или оспариваются другим лицом. Вторая сторона — то лицо, к которому предъявлены исковые требования (ст. 44 АПК РФ). Обе стороны выступают как предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения.

В большинстве случаев сторонами арбитражного процесса выступают организации, являющиеся юридическими лицами. Согласно ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может требовать от своего имени, приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Статус юридического лица позволяет организации выступать в арбитражном суде в качестве как истца, так и ответчика.

Вместе с тем участниками арбитражного процесса могут быть организации, предприятия, учреждения, их филиалы и другие обособленные подразделения, в том числе и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Стороной в процессе может быть юридическое лицо, а также иные образования, которые не являются юридическими лицами, но экономические споры и другие дела с их участием подведомственны арбитражным судам (ч. 5 ст. 27, ст. 247, ч. 3 ст. 254, ч. 2 ст. 312 АПК РФ).

В качестве стороны по делу в арбитражном процессе может участвовать Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, государственные органы местного самоуправления, иные органы, должностные лица, образования, не имеющие статуса юридического лица и граждане, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя (ст. 124, ч. 3 ст. 125 ГК, 1071 ГК).

Согласно ст. 1 ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» от 17 июня 2003 г. фермерское хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (Информационное письмо от 27 июня 2003 г. № С5-7/У3-712 «О Федеральном законе «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»»).

Примером участия в арбитражном процессе предпринимателя без образования юридического лица может служить иск к ОАО о взыскании компенсации за нарушение его исключительного права на использование аудиовизуального произведения художественного фильма «Гладиатор по найму» в сумме 2 млн руб. (Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 40.).

По своему содержанию иски индивидуальных предпринимателей весьма разнообразны (Там же. С. 44–45.), например, иск индивидуального предпринимателя к межрайонной инспекции МНС России о признании недействительным ее решения о взыскании с него налога (Там же. № 12. С. 14.).

Согласно ФЗ от 8 февраля 1998 г. «Об обществах с ограниченной ответственностью» в случае подачи заявления о выходе из него физическое лицо (член ООО) может предъявить иск к ООО о взыскании с него доли в связи с выходом из ООО, которое обязано выплатить действительную стоимость его доли (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 44.).

Таким образом, действующее арбитражное процессуальное законодательство значительно расширило сферу судебной защиты, предоставив право обращаться в суд не только юридическим лицам, но и гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющим статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке.

Обособленное подразделение, не являющееся юридическим лицом, может предъявить иск только от имени юридического лица при наличии соответствующих полномочий на подписание искового заявления от имени юридического лица. В этом случае истцом или ответчиком предлагается считать юридическое лицо и дело подлежит рассмотрению по существу с участием юридического лица (О рассмотрении исков, вытекающих из деятельности обособленных подразделений юридических лиц. (Информационное письмо от 14 мая 1998 г. № 34 // Вестник ВАС РФ. 1997. № 7. С. 71.)).

Обособленное подразделение ООО может быть самостоятельным субъектом процесса, поскольку, например, в соответствии со ст. 83 Налогового кодекса РФ в целях проведения налогового контроля налогоплательщики подлежат постановке на учет в налоговых органах соответственно по месту нахождения организации, месту нахождения ее обособленных подразделений, месту жительства физических лиц, а также по месту нахождения принадлежащего им недвижимого имущества и транспортных средств, подлежащих налогообложению (Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 12.).

Арбитражные суды не могут принимать к своему производству иски филиалов юридических лиц. Если же исковое заявление будет принято, то дело в отношении его должно быть прекращено (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 2919/58 от 22 декабря 1998 г. // Вестник ВАС РФ. 1999. № 3. С. 57.).

Арбитражный суд может рассматривать дела с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (ст. 27 АПК РФ). Однако в этом случае должно быть специальное указание закона.

Предприятие в настоящее время отнесено к объектам недвижимости в силу прямого указания закона (ст. 132 ГК РФ) (Витрянский В.В. Основные направления развития гражданского законодательства о предприятии как объект гражданских прав // Вестник ВАС РФ. 2003. № 3. С. 151.).

В качестве сторон (юридических лиц) в процессе могут выступать государственные органы.

Так, по конкретному делу в Арбитражный суд Астраханской области обратился отдел вневедомственной охраны при ОВД одного из районов Астраханской области с иском к этому району о признании недействительным ее решения. По этому же иску было указано, что в данном случае Отдел вневедомственной охраны является субъектом обложения налогом на прибыль как юридическое лицо, получающее доход от реализации услуг по договорам с физическими лицами согласно гл. 25 Налогового кодекса РФ.

Предпринимательская деятельность без указания юридического лица и государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя являются обязательными условиями, при наличии которых гражданин может быть участником спора в арбитражном суде.

В качестве истцов могут выступать также и предприниматели без образования юридического лица.

Так, по конкретному делу такой истец обратился в суд с заявлением о признании недействующими ряда пунктов одного из постановлений городской Думы г. Хабаровска, касающегося перевозок пассажиров автомобильным транспортом.

Арбитражный суд принял заявление и вынес решение (Вестник ВАС РФ. 2003. № 7. С. 49.).

Однако наличие статуса юридического лица или гражданина-предпринимателя не во всех случаях служит основанием считать их сторонами арбитражного процесса. Это касается, в частности, некоммерческих организаций, которые не имеют в качестве основной цели извлечение прибыли. Они могут обратиться в арбитражный суд только в тех случаях, когда спор возник в связи с их предпринимательской деятельностью и носит экономический характер (п. 3 ст. 50 ГК РФ).

Отдельными видами деятельности, перечень которых определен законом, юридическое лицо и гражданин-предприниматель могут заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Понятие юридического лица связано с понятием его правоспособности. Согласно ст. 49 ГК РФ юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям его деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, т.е. с момента государственной регистрации, и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 8 ст. 53 ГК РФ).

Содержание процессуальной правоспособности определено в законе. Согласно ст. 43 АПК РФ способность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности (процессуальная правоспособность) признается в равной мере за всеми организациями и гражданами, обладающими согласно Федеральному закону правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов (ч. 1 ст. 43 АПК РФ).

Возрастающее число дел о банкротстве оптимизирует выявление специфики наиболее важных институтов арбитражного процесса. Обращено внимание не только на общие правила рассмотрения этих дел, но дается анализ отдельных вопросов. К их числу относится и процессуальная право- и дееспособность арбитражного управляющего (Законодательство. 2004. № 4. С. 53.).

Процессуальная дееспособность — способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности принадлежит в арбитражном суде организациям и гражданам (ч. 2 ст. 43 АПК РФ).

В судебно-арбитражной практике правоспособности сторон придается большое значение, ее нарушение является безусловным основанием к отмене решения суда. Так, по конкретному делу Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал, что «арбитражному суду не подведомственны споры с участием организаций, не являющихся юридическими лицами. В этом случае ввиду отсутствия правоспособности дело подлежит прекращению» (Постановление Президиума ВАС РФ № 4264/98 от 15 сентября 1998 г. // Вестник ВАС РФ. 1998. № 12. С. 103.).

В законе сторонами в деле являются истец и ответчик (ст. 44 АПК РФ). Сторонами арбитражного процесса могут быть также иностранные организации, международные организации, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, организации с иностранными инвестициями (ч. 5 ст. 27 АПК РФ). В этом случае судопроизводство в арбитражных судах по делам, в которых участвуют иностранные лица, осуществляется в соответствии с действующим законодательством, т.е. они являются лицами, участвующими в деле со всеми принадлежащими им правами и обязанностями.

Вместе с тем в судебной практике в связи с принятием ГК РФ стали возникать вопросы о том, какой государственный орган должен быть привлечен к участию в деле в качестве ответчика в тех случаях, когда стороной в обязательствах, вытекающих из договоров, и по возмещению вреда является государство.

Согласно ст. 1 ФЗ «О государственных долговых товарных обязательствах» исполнение этих обязательств отнесено на счет внутреннего государственного долга Российской Федерации, от имени которой в соответствии со ст. 125 ГК РФ в судах должны выступать Правительство РФ или уполномоченный им государственный орган.

В соответствии с п. 2 ст. 23 ГК РФ глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Независимо от того, действует ли данное хозяйство в качестве юридического лица или его глава осуществляет деятельность в качестве предпринимателя, оно может выступать стороной в процессе.

Таким образом, появились новые участники экономического оборота и тем самым изменился состав сторон в спорах, рассматриваемых в арбитражных судах.

Во всех случаях сторонами арбитражного процесса являются субъекты спорного материального правоотношения, однако до тех пор, пока не вынесено решение по поводу их прав и обязанностей, арбитражный суд исходит из предположения наличия спорного права у одной из сторон и существования обязанности (предположение таковой) у другой стороны.

Обе стороны арбитражного процесса (истец и ответчик) — это только предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения, служащего предметом рассмотрения в арбитражном процессе.

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

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

Если предметом спора являются имущественные права и интересы, то процесс, как правило, начинается по заявлению того лица, которое считает, что принадлежащее ему спорное право нарушено (ч. 2 ст. 44 АПК РФ). Именно в необходимости защиты нарушенного права и проявляется его заинтересованность в обращении к арбитражному суду. Чаще всего арбитражный суд принимает к своему производству дела по заявлению организации или гражданина, обращающихся за защитой своих прав и охраняемых законом интересов, и именно они являются теми заинтересованными лицами, о которых идет речь в ст. 4 АПК РФ. Они и становятся истцами по делу. Во всех случаях обращения в арбитражный суд заинтересованное лицо либо защищает нарушенное или оспариваемое право, либо просит о подтверждении каких-либо прав, подвергающихся оспариванию со стороны другого лица, которое становится ответчиком по предъявленному к нему исковому требованию.

Ответчиками являются организации и граждане, которым предъявлен иск (ч. 3 ст. 44 АПК РФ).

В АПК РФ отсутствует четкое понятие процессуального соучастия, не указаны и основания для привлечения в процесс на стороне истца или ответчика нескольких лиц в качестве процессуальных соистцов или соответчиков (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6759/01 от 20 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 21; Постановление Президиума ВАС РФ № 2789/00 от 13 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 25.).

В ряде случаев множественность лиц на стороне истца или ответчика прямо регламентируется законом, например, в случае предъявления индивидуального иска несколькими участниками общей долевой собственности. Так, согласно Положению о переводном и простом векселе все лица, выдавшие, акцептовавшие, индоссировавшие переводной вексель или поставившие на нем авало, в случае предъявления иска к нескольким лицам, солидарно обязанным по векселю, будут занимать положение процессуальных соответчиков (ст. 38 Постановления Пленума ВАС РФ и Пленума ВС РФ от 4 декабря 2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей»).

Институт процессуального соучастия имеет важное не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку позволяет объединять в одном производстве одинаковые иски требования неограниченного числа соистцов.

Так, по конкретному делу в Арбитражный суд Воронежской области обратилось 386 участников хозяйственного общества с одним иском об установлении права собственности на свои паи (доли) в уставном капитале общества (Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 116.).

Однако ст. 46 АПК РФ содержит указание на то, что иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие) (ч. 1 ст. 46 АПК РФ). Каждый из истцов или ответчиков выступает в процессе самостоятельно в том случае, когда иск предъявлен в арбитражный суд несколькими истцами, то они являются процессуальными соистцами. При предъявлении иска к нескольким ответчикам речь идет о процессуальных соответчиках.

Основанием процессуального соучастия может быть солидарная ответственность обязанных лиц. Так, ОАО предъявило иск о взыскании солидарно с ответчиков вексельной суммы и пени за просрочку платежа по векселю (Там же. № 7. С. 25.).

Каждый из соучастников выступает самостоятельно по отношению друг к другу (Комментарий к АПК РФ / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 111.).

Одной из особенностей института процессуального соучастия является то обстоятельство, что арбитражный суд может привлечь в качестве соответчика лицо, если об этом вообще отсутствует



просьба истца либо он возражает против этого, однако обстоятельства дела обуславливают необходимость такого действия (ч. 2 ст. 46 АПК РФ).

Таким образом, процессуальное соучастие — это такое участие в арбитражном процессе нескольких лиц на стороне истца или ответчика, права, требования и обязанности которых не исключают друг друга.

Процессуальное соучастие в арбитражном процессе делится на обязательное (необходимое) и необязательное (факультативное). Однако содержание ст. 46 АПК РФ позволяет говорить о названных видах соучастия применительно к участию в деле нескольких ответчиков.

Согласно ч. 2 ст. 46 АПК РФ при невозможности рассмотрения дела без участия другого ответчика арбитражный суд первой инстанции по ходатайству сторон или с согласия истца привлекает к участию в деле другого ответчика.

Если Федеральным законом предусмотрено обязательное участие в деле другого ответчика, а также по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд первой инстанции по своей инициативе привлекает к участию в деле другого ответчика.

Процессуальное соучастие в практике рассмотрения экономических споров возникает достаточно часто именно на стороне ответчика, когда в качестве соучастников выступают юридические лица (Вестник ВАС РФ. 2003. № 8. С. 21, 22, 29; № 3. С. 29.).

Практике рассмотрения экономических споров известны случаи осложнения процесса по субъектному составу, когда для участия в деле на стороне ответчика привлекается несколько лиц, которых называют соответчиками (Постановление Президиума ВАС РФ № 205/01 от 6 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 27; Постановление Президиума ВАС РФ № 4005/00 от 27 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 47.).

В практике рассмотрения хозяйственных споров встречаются случаи участия в процессе в качестве соответчиков одновременно как физических, так и юридических лиц (Вестник ВАС РФ. 2003. № 6. С. 34.).

Арбитражный суд в необходимых случаях с согласия истца может привлечь к участию в деле ответчиком организацию, которая не значилась стороной по делу.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья рассматривает вопрос о привлечении к участию в деле других лиц, в том числе и другого ответчика (п. 5 ч. 1 ст. 135 АПК РФ).

Стороны при рассмотрении дела пользуются равными процессуальными правами (ч. 4 ст. 44 АПК РФ).

Закон устанавливает, что лицам, участвующим в деле, а следовательно, и сторонам принадлежит большой объем процессуальных прав и обязанностей (ст. 41 АПК РФ).

К числу прав, принадлежащих только сторонам и связанных с распоряжением ими процессом, относятся такие важные диспозитивные права, как право истца на изменение основания или предмета иска, изменения размера исковых требований, отказа от иска. Ответчик имеет право признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение (ст. 49 АПК РФ) (Постановление Президиума ВАС РФ № 2434/01 от 4 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 60–61; Постановление Президиума ВАС РФ № 74/06 от 30 октября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 22–23.).

Отказ от иска не может быть под условием.

Отказ от иска должен быть оформлен в письменном виде, и в этом случае он должен быть приобщен к материалам дела или может быть оформлен в виде протокольной фиксации (ч. 1 ст. 159 АПК РФ).

Поскольку отказ от иска может иметь место со стороны представителя истца, то должны быть проверены его полномочия (ч. 2 ст. 62 АПК). Если же отказ истца от иска последовал в период перерыва между судебными заседаниями, то письменное оформление этого действия является обязательным (ч. 4 ст. 160 АПК РФ).

В тех случаях, когда арбитражный суд не оценивает должным образом неблагоприятные последствия отказа истца от иска, определение суда о прекращении производства по делу, принятое вследствие отказа истца от иска по делу по данному основанию подлежит отмене.

В свою очередь ответчик вправе признать иск полностью или частично. Однако арбитражный суд не принимает признания иска, если оно нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц.

Изменение предмета иска означает изменение материально-правового требования истца к ответчику.

Изменение предмета иска может привести к изменению способа защиты права или к увеличению количественного характера материально-правовых требований в том случае, когда истец реализует свое право на соединение нескольких исковых требований.

Встречающееся в практике рассмотрения экономических споров «уточнение предмета иска» (См. например: Постановление Президиума ВАС РФ от 9 января 2000 г. № 2635/01, от 13 ноября 2001 г. № 2918/01.) означает чаще всего изменение предмета иска.

Примером изменения предмета иска может служить случай, когда первоначальное требование о взыскании неосновательного обогащения истец изменил на требование о признании права собственности на долю жилплощади в пятиэтажном доме, пропорциональную размеру внесенного истцом вклада в денежном выражении в жилой части этого дома и на требование о выделении доли в натуре, признав за истцом право собственности на одиннадцать квартир (Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 12.).

Изменение предмета исковых требований может происходить неоднократно (Там же. № 6. С. 42.).

Изменение основания иска означает новый объем фактических обстоятельств, из которых истец выводит свое требование к ответчику (См. более подробно гл. 10 «Иск в арбитражном процессе».).

Вместе с тем не может являться изменением основания иска представление истцом дополнительных доказательств по делу. На это обстоятельство сослался Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, указав по конкретному делу, что истец не изменил основания иска, а привел дополнительные доказательства, свидетельствующие об исполнении им обязательств по делу (Постановление Президиума ВАС РФ № 5006/98 от 19 января 1999 г. // Вестник ВАС РФ. 1999. № 5. С. 62.).

Из понятий предмета и основания иска вытекает, что если требование о признании сделки недействительной заменяется требованием о расторжении договора и приводятся иные основания этого изменения, то имеет место изменение предмета и основания иска.

Одновременное изменение предмета и основания иска стороной не допускается.

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 может быть заявлено самостоятельно.

Стороны могут закончить дело мировым соглашением.

Мировое соглашение в арбитражном суде чаще всего рассматривается как средство защиты права, имеющее свою специфику, применительно к различным правоотношениям, возникающим в тех или иных сферах гражданского оборота (Рожкова М.А. Мировое соглашение в арбитражном суде // Вестник ВАС РФ. 2003. № 9. С. 113.).

Вопрос о правовой природе и сущности мирового соглашения решается неоднозначно в научных исследованиях различных авторов (См.: Шамшурин Л.Л. Мировое соглашение как реабилитационная процедура несостоятельного должника // Вестник ВАС РФ. 2004. № 5. С. 112 и сл.; Давыденко Д.Л. К вопросу о мировом соглашении // Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 159 и сл.; <М> Рожкова М.А. Мировое соглашение в процедуре банкротства // Законодательство. 2004. № 2. С. 22 и сл.; Ясенов И.А. Мировое соглашение в арбитражном процессе: актуальные проблемы теории и практики: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.).

Большинство авторов приходит к выводу, что мировое соглашение имеет самостоятельное значение в правовом обороте и является одной из важных составных частей такого института как распорядительные диспозитивные права сторон.

С процессуальными правами сторон тесно связаны и их обязанности.

Стороны не могут совершать действий, противоречащих закону, либо нарушающих чьи-либо права и интересы. Арбитражный суд не только не санкционирует таких действий, но, принимая решения в целях обеспечения законности в экономических отношениях, применяет в необходимых случаях санкции. Так, если дело возникло вследствие неправильных действий стороны, например,

нарушения ею досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора, предусмотренного федеральным законом для данной категории дел или договором (оставление претензий без ответа, невысылка истребованных документов), арбитражный суд вправе отнести на это лицо судебные расходы независимо от исхода дела.

Некоторые права сторон одновременно являются их обязанностями, так, например, сторона имеет право давать объяснения по поводу своих исковых требований, но это право является и ее обязанностью дать такие объяснения по требованию судьи арбитражного суда. Представление доказательств по делу является правом стороны и в то же время ее обязанностью и т.д.

### <185> 3. Замена ненадлежащего ответчика

Участие конкретного лица в арбитражном процессе в качестве ответчика определяет наличие предположения о том, что ответчик является носителем гражданско-правовых обязанностей. Возможны случаи, когда в качестве ответчика привлекается то лицо, которое не должно отвечать по предъявленному иску (ненадлежащий ответчик).

Правильное определение надлежащей стороны по делу является важным обстоятельством для разрешения спора по существу и для вынесения законного и обоснованного судебного решения.

Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно обращал внимание судов на важность правильного определения надлежащей стороны по конкретным категориям экономических споров.

В ряде случаев закон содержит прямое указание на надлежащие стороны спора. Так, по смыслу гл. 4 Налогового кодекса Российской Федерации (п. 1 ст. 26 НК РФ) субъектом налогового правоотношения является сам налогоплательщик независимо от того, лично ли он участвует в этом правоотношении или через законного или уполномоченного представителя. В связи с этим при решении вопроса о привлечении налогоплательщика к ответственности действия (бездействие) его представителя расцениваются как его действия (бездействие) (Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 6.).

Неправильное определение надлежащей стороны по делу — основание к отмене решения арбитражного суда. Вывод суда о том, является ли ответчик ненадлежащим, не подтвержденный материалами дела, служит основанием для отмены решения суда (Постановление Президиума ВАС РФ № 2218/01 от 13 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 15–16.). По конкретному делу Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал на то, что арбитражный суд по иску о признании права собственности на жилой дом не выяснил, кто является надлежащим истцом по делу, т.е. кому и на каком праве фактически принадлежат в спорном доме жилые помещения.

Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно указывал на необходимость замены ненадлежащего ответчика по конкретным категориям экономических споров. При этом, как правило, подчеркивал, кто конкретно должен являться надлежащим ответчиком по делу.

Так, при принятии к рассмотрению исков налогоплательщиков об обжаловании действий (бездействия) должностных лиц налоговых органов судам необходимо исходить из того, что ответчиком по такому иску истец вправе указать как конкретное должностное лицо налогового органа, так и сам налоговый орган (Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 17.).

Ненадлежащий ответчик — это ответчик, в отношении которого исключается существовавшее в момент предъявления иска (возбуждения процесса) предположение о его юридической ответственности по предъявленному иску при сохранении предположения, что право (интерес) истца существует и подлежит защите со стороны арбитражного суда.

Замена ненадлежащего ответчика происходит, как правило, в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Возможна она и в стадии судебного разбирательства в суде первой инстанции. В законе указано, что если при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции будет установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, арбитражный суд может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика ответчиком надлежащим.

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

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

Замена ненадлежащего ответчика оформляется определением суда. Если же истец не согласен на замену ответчика другим лицом, или не согласен на привлечение этого лица в качестве второго ответчика, арбитражный суд рассматривает дело по предъявленному иску (ст. 47 АПК РФ).

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. «О практике применения положений ГК РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами» указано: «Судам необходимо учитывать, что в случае нарушения денежного обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение этого обязательства, проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, взыскиваются не с этих лиц, а с должника на тех же основаниях, что и за собственные нарушения». В информационном письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 декабря 1997 г. «О судебной арбитражной практике по применению ответственности плательщиков и банков за перечисление или несвоевременное перечисление страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации» указывается, что «в случае несвоевременного поступления в Пенсионный фонд в результате нарушений, допущенных банком, обслуживающим плательщика (в частности, вследствие неисполнения или несвоевременного исполнения платежного поручения плательщика), пени взыскиваются Пенсионным фондом с банка» (Вестник ВАС РФ. 1998. № 11. С. 6.).

Надлежащими ответчиками по искам собственника (законного владельца) об освобождении имущества от ареста, наложенного в порядке обеспечения иска или исполнения исполнительных документов на имущество, не являющееся собственностью должника и не принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, являются должник, у которого произведен арест имущества, и те организации или лица, в интересах которых наложен арест на имущество.

Надлежащая сторона может быть определена судом на основании прямого указания закона, содержащегося в нормах материального права. Так, например, надлежащим ответчиком по иску о возмещении вреда, причиненного деятельностью, связанной с повышенной опасностью для окружающих, являются юридические лица и граждане (транспортные организации, промышленные предприятия, стройки, владельцы транспортных средств).

В соответствии со ст. 518 ГК РФ требования, возникающие в связи с поставкой товаров ненадлежащего качества, могут быть предъявлены поставщику, а не изготовителю товара. Согласно пп. 2 и 3 ст. 18 Закона РФ «О защите прав потребителей» потребитель вправе предъявить требование о безвозмездном устранении недостатков для возмещения расходов на их исправление продавцу, а также изготовителю.

Согласно ст. 325 Кодекса торгового мореплавания РФ иск о возмещении ущерба от загрязнения может быть предъявлен к собственнику судна при наличии условий, предусмотренных гл. XVIII Кодекса. Иск о возмещении ущерба от загрязнения может быть предъявлен непосредственно к страховщику или к лицу, предоставившему иное финансовое обеспечение ответственности собственника судна за ущерб от загрязнения (п. 4 ст. 325).

В случае, когда истец не согласен на замену первоначального ответчика (ненадлежащего) надлежащим ответчиком и их совместного участия в рассмотрении дела, оба они не являются соответчиками, поскольку имеют интересы, противоречащие друг другу.

Что же касается содержания судебного решения, то оно предопределяется конкретными обстоятельствами дела и может быть различным. Суд может удовлетворить исковое требование истца, ошибочно предъявленное к ненадлежащему ответчику, за счет второго ответчика. Суд может отказать в иске и освободить от ответственности по предъявленному иску как первоначального ответчика, признанного ненадлежащим, так и второго ответчика (в частности, по мотивам истечения срока давности, исполнения обязательства до начала судебного разбирательства и т.д.). Суд может вынести решение об удовлетворении предъявленного иска к первоначальному ответчику, освободив от ответственности второго ответчика.

После того как произошла замена ненадлежащего ответчика и вступление в процесс надлежащего ответчика, рассмотрение дела производится с самого начала (ч. 3 ст. 47 АПК РФ). При этом все действия, совершенные в процессе ненадлежащим ответчиком, не имеют никаких правовых последствий для надлежащего ответчика и в этом случае как раз и состоит отличие института замены ненадлежащего ответчика от процессуального правопреемства.

Замена ненадлежащего ответчика может иметь место только при рассмотрении дела в суде первой инстанции.

Замена ненадлежащего ответчика в арбитражном процессе имеет существенное практическое значение, поскольку позволяет рассмотреть гражданское дело и разрешать спор сторон по существу с наименьшей затратой процессуальных средств, сокращая время проведения процесса.

#### <185) 4. Процессуальное правопреемство

В процессе рассмотрения спора права или обязанности субъектов спорного материального правоотношения еще до завершения процесса в силу тех или иных обстоятельств могут перейти к другому лицу, которое не является участником данного конкретного дела. В этом случае происходит процессуальное правопреемство — замена одной из сторон процесса другим лицом, т.е. правопреемником. Замена выбывшей стороны ее правопреемником может иметь место в результате правопреемства, которое было в материальном правоотношении (Детальная разработка вопросов, связанных с правопреемством, принадлежит Б.Б. Черепяхину (см.: Черепяхин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву. Л., 1964).).

Состав участников гражданского (материального) правоотношения может изменяться в результате правопреемства, когда происходит переход прав и обязанностей от одного лица первопредшественника к другому лицу — правопреемнику (В литературе высказано небесспорное мнение о том, что институт процессуального правопреемства распространяется на всех лиц, участвующих в деле в исковом производстве, в том числе и на прокурора, государственные органы и органы местного самоуправления (Комментарий к АПК РФ / Под ред. В.В. Яркова. С. 114).).

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 (п. 3 ст. 48 АПК РФ).

Замена стороны ее правопреемником, как правило, происходит в случаях выбытия одной из сторон в спорном правоотношении (реорганизация юридического лица, уступка требованиям, перевод долга, смерть гражданина, перемена лиц в обязательстве и в других случаях). Арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником, указывая об этом в определении, решении или постановлении. При этом правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса (ст. 48 АПК РФ).

Определение о процессуальном правопреемстве должно быть вынесено в стадии судебного разбирательства до вынесения решения по делу.

Нерешенным в действующем законодательстве остался вопрос о том, возможно ли процессуальное правопреемство на стадии исполнительного производства. Однако практика рассмотрения этого вопроса свидетельствует о его положительном решении на данной стадии, если процессуальное правопреемство не было произведено на предыдущих стадиях процесса (Анохин В.С. Проблемы правового регулирования арбитражного производства // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 105.).

Судебный акт, которым произведена замена стороны ее правопреемником, может быть обжалован.

Замена стороны правопреемником происходит, как правило, в случаях перемены субъекта права или обязанности в правоотношении, когда новый субъект права (истец или ответчик) полностью или частично принимает на себя права или обязанности правопреемника, т.е. в случае универсального или сингулярного правопреемства в материальном праве.

Так, по конкретному делу Высший Арбитражный Суд РФ указал, что «поскольку истцу как правопреемнику предприятия было известно еще до реорганизации о заниженной прибыли, просрочке уплаты налогов, то к нему (истцу) должны быть применены налоговые санкции, которые должны были быть применены к его правопреемнику».

Так, ВАС РФ по одному из дел, отменяя судебные акты нижестоящих судов, указал на то, что по данному делу был неправильно решен вопрос о процессуальном правопреемстве, поскольку не было оснований для уступки требования по конкретному делу (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 32–33.).

Арбитражные суды на практике допускают ошибки, связанные с определением норм о правопреемстве по конкретным делам (Постановление Президиума ВАС РФ № 5011/99 от 6 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 52–53.).

Универсальное правопреемство, т.е. переход всех правомочий к другому лицу (от правопреемника к правопреемнику) может иметь место в таких случаях, как, например, правопреемство при реорганизации юридических лиц. Согласно ст. 58 ГК РФ при слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

Реорганизация юридического лица должна быть обязательно оформлена в соответствии с законом (наличие передаточного акта и разделительного баланса, государственная регистрация уже возникшего юридического лица и т.д.).

Согласно п. 3 ст. 58 ГК РФ при разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом и в случае его отсутствия в материалах дела утверждение о его универсальном правопреемстве в правоотношениях по инвестиционному контракту необоснованно (Постановление Президиума ВАС РФ № 6748/01 от 18 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 39–40.).

Реорганизация юридического лица может осуществляться в различных формах. Одной из них является преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 57 ГК РФ). При этом в случае преобразования государственного предприятия, которое произошло по условиям конкурса, в другую организационно-правовую форму правопреемник становится должником по обязательствам, вытекающим из договора, который заключил правопреемник.

Вместе с тем не всякое преобразование юридического лица является его реорганизацией.

Реорганизация юридического лица может осуществляться и в форме присоединения одного или нескольких юридических лиц к другому.

При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

В практике разрешения хозяйственных споров имеются дела, когда ответственность за нарушения, допущенные государственными предприятиями, являющимися юридическими лицами до их присоединения к государственному предприятию и преобразования в его составе в акционерное общество, выявленные в ходе проверки финансовой деятельности предприятия, возлагались на правопреемников. Так, по конкретному случаю Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ разъяснил, что «недоимки по налогам, выявленные в ходе проверки, и пени за задержку уплаты налогов, подлежат уплате правопреемником, вновь возникшим в результате реорганизации — юридическим лицом — акционерным обществом. Довод суда о том, что налогоплательщик не сообщил в установленный срок о реорганизации, в данном случае не может быть признан обоснованным.

Правопреемство в отдельном материальном отношении (сингулярное) по гражданскому праву влечет за собой процессуальное правопреемство. Так, например, уступка требования кредитором другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам, договору (Постановление Президиума ВАС РФ № 4625/01 от 20 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 38–39.). Однако не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника и, следовательно, недопустимо процессуальное правопреемство (ст. 388 ГК РФ). Точно так же перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора (ст. 391 ГК РФ). Таким образом, как при уступке требований кредитором другому лицу, так и при переводе долга на другое лицо должником допускается правопреемство в арбитражном процессе и основанием его является правопреемство в материальном правоотношении, допускаемом законом. Правопреемство может возникать по различным категориям дел.

Случаи перемены лиц в обязательстве достаточно разнообразны и их перечень не является исчерпывающим. Для характеристики этого основания можно указать на переход прав (обязанностей) на основании закона (ст. 387 ГК РФ). Сделки, влекущие перемену лиц в материальных правоотношениях, кроме цессии и перевода долга, обусловлены существованием гражданско-правового принципа свободы договора, влекущее за собой перемену лиц в материальных правоотношениях.

Уступка требования, регулирующая процессуальное правопреемство, определяется нормами ст. 382 ГК РФ, а основание правопреемства в материальном праве.

Уступка требования и перевод долга представляют собой случаи сингулярного правопреемства (гл. 24 ГК РФ).

По конкретному делу арбитражный суд отказал в удовлетворении исковых требований, исходя из того, что были нарушены условия, предусмотренные п. 2 ст. 382 ГК РФ, необходимые для передачи права требования для правопреемства (Обзор практики разрешения споров, связанных с

договором мены. Информационное письмо от 24 сентября 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2003. № 1. С. 81; № 12. С. 24.).

В тех случаях, когда арбитражный суд не признает заключенным договор уступки права требования, процессуального право-преемства не может быть (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 32.).

Основания правопреемства в материальном праве достаточно четко предусмотрены в нормах ГК РФ. Так, согласно п. 1 ст. 57 ГК РФ реорганизация юридического лица может происходить в форме слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования (см. также ст. 58, 59 ГК РФ).

Процессуальное правопреемство подчиняется определенным правилам, порядок его осуществления регулируется законом.

В случае реорганизации лица, участвующего в деле, арбитражный суд вправе приостановить производство по делу (ч. 2 ст. 82 АПК РФ). Производство по делу приостанавливается до вступления в процесс правопреемника выбывшего лица либо привлечения противной стороной к делу правопреемника выбывшей стороны. Приостановление производства происходит в этом случае как по инициативе арбитражного суда, так и по ходатайству стороны.

Для допуска в дело правопреемника необходимо предъявить суду доказательства правопреемства, т.е. должны быть представлены доказательства, свидетельствующие о правопреемстве в материальном правоотношении (документы о реорганизации юридического лица, документ об уступке права требования или переводе долга). Возобновляя производство по делу, суд выносит определение.

Когда правопреемство в материальном праве наступает в отношении нескольких лиц, то вступление каждого из них в процесс зависит от его воли. При возобновлении процесса арбитражный суд должен известить каждого из них.

### § 5. Участие третьих лиц в арбитражном процессе

Помимо основных лиц, участвующих в деле, истца и ответчика, в арбитражном процессе могут участвовать также третьи лица. Аналогично сторонам, они имеют как материально-, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, выступают в процессе в защиту своих собственных интересов и от своего имени.

Институт третьих лиц имеет своей целью защиту интересов участников арбитражного процесса. Он направлен на защиту прав и охраняемых законом интересов как своих собственных, так и интересов сторон — истца и ответчика. Их интерес не является тождественным интересом сторон.

Основная функция участия третьих лиц в арбитражном процессе в конечном итоге сводится к вынесению решения, содержание которого может оправдать их участие в процессе и благоприятно отразиться на содержании их субъективных прав и обязанностей.

Вместе с тем привлечение третьих лиц к участию в арбитражном процессе по конкретному хозяйственному спору в немалой степени способствует правильному и быстрому рассмотрению и разрешению экономического спора и вынесению по делу с их участием решения, которое направлено на защиту прав и охраняемых законом интересов участников процесса. Суды допускают ошибки в правильном определении правового статуса третьих лиц обоих видов (Вестник ВАС РФ. 2003. № 7. С. 31; № 10. С. 27.).

Хотя ранее действовавшее законодательство и предусматривало участие в арбитражном процессе таких субъектов, как кредитор-должник, которые занимали процессуальное положение второго истца и второго ответчика, однако отсутствие четкой регламентации их правового положения в арбитражном процессе не соответствовало в полной мере их действительному положению в системе материальных правоотношений.

Включение в АПК РФ 1992 г. института третьих лиц во многом расширило процессуальные гарантии основных участников процесса. В настоящее время любая организация или гражданин-предприниматель имеют право на судебную защиту не только посредством предъявления иска, но и вступлением в уже начавшийся процесс и участие в нем в качестве третьего лица.

Арбитражное процессуальное законодательство предусматривает два вида третьих лиц: третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 50 АПК РФ) и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (ст. 51 АПК РФ).

В практике рассмотрения споров в арбитражном суде встречаются примеры участия как третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования, так и не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора.

Примером может служить случай такого участия третьих лиц обоих видов по иску государственного унитарного предприятия «Железные дороги МЧС России» к районной администрации о признании недействующим постановления главы администрации (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 67.).

В соответствии с законом третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, могут вступить в дело до принятия решения арбитражным судом первой инстанции (ч. 1 ст. 50 АПК РФ). Правовое положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, по существу аналогично правовому положению истца. Их отличие состоит в том, что третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, вступает в уже возникший процесс и его требования направлены как против ответчика, так и во многих случаях против истца.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, пользуются правами и несут обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором (ч. 2 ст. 50 АПК РФ).

Практика рассмотрения экономических споров свидетельствует о том, что третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, вступает в процесс, начатый другими лицами, путем предъявления самостоятельного иска.

Перечень оснований, служащих поводом для возвращения искового заявления третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, распространяется в данном случае и на исковые заявления, поданные этими лицами.

К исковому заявлению третьих лиц должны быть приложены все необходимые документы, требующиеся при подаче искового заявления истцом, в том числе и копии искового заявления и других документов, которые должны быть направлены всем лицам, участвующим в деле.

Вопрос о вступлении в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, решается до начала судебного разбирательства, а практически уже в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала (ч. 3 ст. 50 АПК РФ).

Вступление в дело третьего лица оформляется вынесением определения (ч. 4 ст. 50 АПК РФ).

Однако третье лицо, заявляющее самостоятельное требование, которое не вступило в процесс, сохраняет право на предъявление иска в самостоятельном процессе, где оно будет занимать самостоятельное положение истца.

Иск предъявляется к одной из бывших сторон предыдущего процесса (истцу или ответчику), в пользу которого было вынесено решение арбитражного суда.

Участие третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, предусмотрено законодательством (ст. 51 АПК РФ).

Содержание и значение данного института состоит в обеспечении правовых гарантий защиты прав и охраняемых законных интересов этого участника процесса, в предотвращении возможности их ущемления другими лицами.

Одно из важных условий участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований в арбитражном процессе, — наличие материально-правового отношения его с одной из сторон процесса. Как правило, участие этих лиц в арбитражном процессе имеет целью предотвращение для них неблагоприятного последствия, связанного с вынесением решения по данному делу.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут принимать участие в арбитражном процессе как на стороне истца, так и на стороне ответчика. Как свидетельствует практика, рассмотрение экономических споров чаще всего происходит с их участием в процессе на стороне ответчика.

Так, например, по иску Управления Федерального казначейства Министерства финансов РФ по Приморскому краю к государственному образовательному учреждению «Профессиональное училище № 35» о взыскании средств, использованных по целевому назначению и штрафа с обращением взыскания на имущество ответчика в качестве третьего лица (ст. 51 АПК РФ) было



привлечено Контрольно-ревизионное управление Министерства финансов России в Приморском крае(Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 11.).

Возможны случаи, когда в процессе рассмотрения дела участвуют в качестве третьих лиц без самостоятельных требований несколько юридических лиц. Так, к участию в деле в качестве третьих лиц по иску ЖСК «Советское искусство» к ООО «Торговый дом «Екатерина»» было сразу привлечено несколько юридических лиц, в том числе Москомрегистрация, Международный художественный фонд и Департамент государственного и муниципального жилья г. Москвы (постановление Президиума ВАС РФ № 3828/03 от 7 октября 2003 г.)(Там же. № 11. С. 39; № 8. С. 25; № 11. С. 74; № 6. С. 20, 22. 34, 38. 40.).

Арбитражные суды иногда допускают ошибки, привлекая третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, в качестве соотвечников или ответчиков по делу(Там же. 2003. № 12. С. 30–31.).

В качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, может быть привлечен и государственный орган(Там же. 2004. № 3. С. 22; 2003. № 12. С. 32.).

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

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны.

На третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования, не распространяется требование о необходимости соблюдения претензионного порядка, а также им не принадлежат такие права, как право на изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказа от иска, признание иска или заключения мирового соглашения, предъявления встречного иска, требования принудительного исполнения судебного акта (ч. 1, 2 ст. 51 АПК РФ). Таким образом, им не принадлежат диспозитивные распорядительные права сторон.

Это объясняется тем, что они не являются предполагаемыми субъектами спорного материального правоотношения.

Однако вступление в дело на стороне истца или ответчика не создает для третьих лиц положения сторон (соучастника) по спору между истцом и ответчиком. Тем не менее поскольку третьи лица участвуют в деле на стороне истца или ответчика, они, следовательно, содействуют защите субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон.

Вместе с тем правовое положение третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований, обусловлено тем основанием, что решение по делу может повлиять на его права и обязанности по отношению к сторонам процесса. Это связано с возможностью предъявления иска к третьему лицу или возникновением права на иск у третьего лица.

Примером тому может служить наиболее распространенный случай возникновения регрессного иска к третьему лицу.

Для признания требования регрессным необходимо наличие не менее двух правоотношений с тремя субъектами, наличие оснований для выплаты сумм стороне одного правоотношения по вине субъекта второго правоотношения и невозможность предъявления к нему прямого требования. Примером могут служить требования головного изготовителя оборудования к изготовителю комплектующего изделия, дефекты которого выявлены покупателем. После отгрузки оборудования покупателю требование к своему субпоставщику изготовитель может предъявить лишь после удовлетворения требования покупателя (взыскания сумм покупателем по решению арбитражного суда). Требование к субподрядчику может быть заявлено, если причиной недоброкачества оборудования являлись дефекты комплектующих изделий.

Обеспечение права регресса является лишь частным случаем участия третьих лиц без самостоятельных требований в арбитражном процессе. Любая организация или гражданин-предприниматель, предположительно связанные материальным правоотношением с одним из субъектов спора (истцом или ответчиком), вследствие чего судебное решение по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к этой стороне, могут вступить в дело, заявив об этом соответствующие требования, или могут быть привлечены к участию в деле арбитражным судом(См., например: Вестник ВАС РФ. 2003. № 12. С. 36.).

В юридической литературе указывается на наиболее распространенные основания привлечения (участия) в арбитражном процессе третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований:

состоявшееся в пользу одной организации (третье лицо) решение государственного или иного органа (ответчика) нарушило права или законные интересы другой организации (истец);

иск о признании оспоренного или о защите нарушенного права собственности имеет своим объектом имущество, по поводу которого к тому времени состоялась сделка между лицом, считающим себя собственником (ответчик), и покупателем, арендатором, залогодержателем (третье лицо);

собственник предъявил к фактическому владельцу иск об отобрании имущества, которое ответчик ранее получил не от истца, а от иной организации (третье лицо);

неисполнение должником (ответчиком) обязательства перед кредитором (истцом) связано с нарушением своей обязанности контрагентом должника (третьего лица).

Судебно-арбитражная практика знает случаи привлечения в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, по конкретным категориям экономических споров не одного, а нескольких субъектов.

Так, по конкретному делу иск был предъявлен специализированным государственным унитарным предприятием по продаже государственного и муниципального имущества г. Москвы. В основании иска истец сослался на то обстоятельство, что спорное помещение является собственностью ЖСК. В качестве третьих лиц были привлечены Департамент государственного и муниципального имущества г. Москвы, Государственное унитарное предприятие «Московский городской комитет по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (Постановление Президиума ВАС РФ № 3276/01 от 27 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 45–46; см. также: Постановление Президиума ВАС РФ № 9963/00 от 6 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 30. ).

О вступлении в дело третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований, либо о привлечении их к участию в деле или об отказе в этом арбитражным судом выносятся определение.

В случае, если третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала (ст. 51 АПК РФ).

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, имеет право на подачу апелляционной жалобы (Постановление Президиума ВАС РФ № 7530/00 от 11 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 50–51.).

Вступление в дело третьих лиц возможно лишь в суде первой инстанции. Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении № 13 от 24 сентября 1999 г. «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде кассационной инстанции» указал, что в кассационной инстанции не применяются, в частности, правила о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора (ст. 38 АПК РФ), о вступлении в дело (привлечении) к участию в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора (ст. 39 АПК РФ) и др.

#### § 6. Участие прокурора в арбитражном процессе.

Участие в арбитражном процессе государственных органов и органов местного самоуправления, выступающих в защиту прав других лиц

Прокурор является лицом, участвующим в деле, при рассмотрении экономических и иных споров в арбитражном процессе.

Прокурор относится к той группе лиц, участвующих в деле, которые имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, всегда выступают от своего имени, но в защиту интересов других лиц.

Правовой статус прокуратуры как единой федеральной централизованной системы органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции

Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации, и имеющих целью обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства, предопределяет условия, при которых прокурор реализует свои полномочия по участию в арбитражном процессе (пп. 1, 2 ст. 1 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. с изменениями от 1 января 2002 г.).

Существенной особенностью участия прокурора в арбитражном процессе является то обстоятельство, что если иные лица, участвующие в деле, как правило, участвуют в арбитражном процессе в защиту собственных интересов, то прокурор принимает участие в арбитражном процессе в основном в защиту общественных или государственных интересов (ст. 52 АПК РФ).

Так, в 2005 г. с участием прокурора было рассмотрено 9050 дел, требований удовлетворено в 46,5% случаях (Вестник ВАС РФ. 2006. № 5. С. 7.).

На прокурора распространяются все процессуальные права и обязанности лиц, участвующих в деле (ст. 41 АПК РФ).

Но наряду с этим прокурор отличается от других лиц, участвующих в деле, поскольку он является должностным лицом право-охранительного органа — прокуратуры, одной из основных функций которой является надзор за точным и единообразным исполнением закона.

Необходимость участия прокурора в арбитражном процессе обусловлена важностью той роли, которую играют арбитражные суды в реализации задач судопроизводства (ФЗ «О реализации прокурорами полномочий в арбитражном судопроизводстве». Приказ Генерального прокурора Российской Федерации от 5 сентября 2003 г. № 20.).

В приказе Генерального прокурора РФ от 5 июня 2003 г. подчеркивается: «На всех стадиях арбитражного процесса прокурорам определять свою позицию в строгом соответствии с требованиями закона, материалами дел и внутренним убеждением, последовательно отстаивать ее, руководствуясь принципами законности, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон» (Яковлев Н.М. Деятельность прокуратуры Российской Федерации по обеспечению верховенства Конституции Российской Федерации, федеральных законов: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002.).

Участие прокурора в арбитражном процессе регламентируется нормами ст. 52 АПК РФ, которая предусматривает право прокурора на обращение в арбитражный суд в предусмотренных законом случаях.

Нормы ст. 53 АПК существенно изменили процессуальное положение прокурора в арбитражном процессе.

В основном это обусловлено тем, что закон ограничил право прокурора предъявлять иски, указав перечень дел, перечисленных в п. 1 ст. 52 АПК РФ. В основном это иски, связанные с защитой государственных или общественных интересов.

Так, прокурор может обратиться в арбитражный суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 82; № 3; 2003. № 10. С. 90; № 11. С. 94.).

Вместе с тем право на предъявление иска прокурор имеет только по определенным категориям экономических споров с иском о признании недействительными сделок, совершенными органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, 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 Российской Федерации, доля участия муниципальных образований (Там же. 2003. № 7. С. 29.).

Кроме того, прокурору предоставлено право обращения в суд с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, 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 Российской Федерации, доля участия муниципальных образований.

Прокурор, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца (ч. 3 ст. 52 АПК РФ). Прокурор имеет право отказать от иска, предъявленного им в защиту интересов других лиц. Однако отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле (ч. 4 ст. 52 АПК РФ).

Очевидно, под участием истца в деле следует понимать тот случай, когда истец в материально-правовом смысле в защиту интересов которого предъявлен иск прокурором, извещен надлежащим образом и участвует в процессе.

Таким образом, иск прокурора или представление, направляемые в арбитражный суд, являются средствами прокурорского реагирования на нарушения законности, обнаруженные в процессе осуществления его надзорной функции.

Обращению в суд прокурора предшествует проверка исполнения закона на основании поступивших сообщений и имеющихся сведений о его нарушении. Альтернатива полномочий прокурора, закрепленная в законодательстве, позволяет сделать вывод, что правовая природа представления в порядке общего надзора и обращения в арбитражный суд с иском едина — это нарушение законности, а выбор средств реагирования зависит от прокурора и компетентных органов, их рассматривающих.

Прокурор всегда должен обращаться в суд только в случае обнаружения нарушения закона, прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц, невозможности устранить это нарушение другими средствами.

Предъявляя иск, прокурор занимает положение процессуального истца, в то время как истцом в материальном смысле является то лицо, в защиту интересов которого предъявлен иск прокурором.

Примером участия в процессе прокурора, когда он выступает как процессуальный истец, является иск прокурора Московской области по делу, где истцом указана администрация г. Долгопрудный Московской области (Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 58.).

Важно иметь в виду, что прокурор имеет право обращаться в арбитражный суд и возбуждать производство по делу путем предъявления иска или путем подачи заявления независимо от того, имеется ли в этом волеизъявление субъектов спорного материально-правового отношения, в защиту прав и охраняемых законом интересов которых прокурор обратился в арбитражный суд.

Решая вопрос о предъявлении иска в защиту интересов других лиц, прокурор должен исходить из того, насколько нарушены их права или охраняемые законом интересы, когда они сами не могут обратиться в суд в свою защиту по уважительным причинам.

Согласно закону обращение в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации направляет Генеральный прокурор Российской Федерации или заместитель Генерального прокурора Российской Федерации, в арбитражный суд субъекта Российской Федерации направляют также прокурор субъекта Российской Федерации или заместитель прокурора субъекта Российской Федерации и приравненные к ним прокуроры или их заместители (ч. 2 ст. 52 АПК РФ).

Основания, по которым прокурорам следует предъявлять иски, отмечен в приказе Генерального прокурора РФ от 5 июня 2003 г. № 59 «О реализации прокурорами полномочий в арбитражном судопроизводстве».

Согласно п. 2 данного приказа при решении вопросов о подготовке и предъявлении исков предлагается считать необходимым вмешательство прокурора для защиты государственных и общественных (публичных) интересов в случаях:

выявления правонарушений, для устранения которых законодательство обязывает прокурора обратиться с иском (по делам приватизации, несостоятельности);

занятия запрещенными видами деятельности либо занятия коммерческой деятельностью, на осуществление которой необходимо специальное разрешение (лицензия), когда оно отсутствует или просрочено;

нарушений природоохранительного законодательства, связанных с причинением ущерба здоровью людей и окружающей природной среде;

<P8.5B) невыполнения обязательств в пользу государства, если это привело или могло привести к срыву крупных инвестиционных проектов, целевых программ;

несоответствия учредительных документов юридических лиц требованиям законодательства и нарушения установленного порядка их образования и государственной регистрации и др.

Приказ № 20 Генерального прокурора РФ от 5 июня 2003 г. «О реализации прокурорами полномочий в арбитражном судопроизводстве» предусматривает две формы участия прокурора в арбитражном процессе: 1) предъявление исков и подача заявлений по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК, и 2) вступление в процесс на любой стадии процесса по делам указанных категорий в порядке ч. 5 ст. 52 АПК РФ (ст. 2 приказа).

Согласно п. 6 приказа предусмотрено обязательное участие в предварительном заседании на стадии подготовки к судебному разбирательству дел, которые возбуждены по искам и заявлениям прокуроров, а также в стадии судебного разбирательства апелляционной и кассационной инстанций (ст. 6).

Участие прокурора в арбитражном процессе возможно также в стадии пересмотра судебных актов в порядке надзора. Согласно ст. 292 АПК РФ вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке надзора по представлению прокуроров. В ст. 52 АПК РФ указан перечень дел, которые могут быть возбуждены по иску или заявлению прокурора.

При предъявлении исков в интересах предприятий, организаций и граждан-предпринимателей предлагается предъявлять подобные иски в первую очередь в защиту предприятий, в том числе федеральных казенных предприятий, когда они сами по объективным причинам не могли обратиться с иском либо такое обращение не последовало из-за недобросовестности руководителей и других должностных лиц. Иски в интересах иных юридических лиц следует предъявлять в случаях нарушения не только прав истцов, но и ущемления государственных и общественных (публичных) интересов (срывы выпуска социально значимой продукции, нарушение нормальной эксплуатации объектов транспорта, энергетики, оборонного комплекса, медицинских, образовательных учреждений, создание предпосылок экологических катастроф, серьезных социальных конфликтов и др.) (Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 17.).

Иск прокурора может привести к осложнениям процесса по субъектному составу. Так, по конкретному делу по иску прокурора области к нескольким соответчикам о признании недействительной сделки в виде закрытия счета в местном отделении Сбербанка в качестве третьего лица на стороне ответчика было привлечено Главное управление Сбербанка России по области (Там же. № 10. С. 34.).

Прокурор может предъявить иск также и в защиту интересов конкретных лиц. Так, прокурор Кабардино-Балкарской Республики предъявил иск к Министерству имущественных и земельных отношений республики и Кабардино-Балкарской таможне в интересах государственного учреждения — управления Федеральной почтовой связи Кабардино-Балкарской Республики (Там же. № 11. С. 41.).

При решении вопроса о принятии искового заявления прокурора к производству арбитражного суда в случае предъявления им иска в защиту интересов других лиц арбитражный суд должен проверить наличие права на предъявление иска и других условий реализации права на предъявление иска, а в случае их отсутствия возвратить исковое заявление по основаниям, предусмотренным в законе.

К иску прокурора не применяются требования об уплате государственной пошлины и принятии мер к непосредственному урегулированию спора.

Помимо возбуждения дела в арбитражном суде прокурору предоставлено право вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии процесса. Согласно закону по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК РФ, прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности (ч. 5 ст. 52 АПК РФ).

При этом он обладает всем объемом процессуальных прав и обязанностей лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности.

Данные указания закона позволяют прокурору вступить в процесс, начатый другими лицами, уже со стадии подготовки дела к судебному разбирательству, и участвовать в рассмотрении дела

в стадии судебного разбирательства, а также при пересмотре актов арбитражных судов в стадии надзорного производства и в стадии исполнения судебных актов (Об организации прокурорского надзора за исполнением законов при осуществлении полномочий судебными приставами (Указание Генерального прокурора Российской Федерации от 6 января 1999 г.). См. также: Типовая модель изучения арбитражного дела прокурором на предмет законности и обоснованности состоявшихся по нему судебных актов.).

Согласно указанию председателя ВАС РФ, данному в связи с Приказом Генерального прокурора РФ от 5 июня 2003 г. № 20 «О реализации прокурорами полномочий в арбитражном судопроизводстве» арбитражные суды субъектов РФ, федеральные арбитражные суды округов должны уведомлять органы прокуратуры о назначении к слушанию дел, предусмотренных ч. 1 и 5 ст. 52 АПК РФ (речь идет об оспаривании нормативных правовых актов) в целях возможного вступления прокурора в дело.

Поскольку действующий АПК РФ не предусматривает возможности истребования дел из арбитражного суда должностными лицами органов прокуратуры, арбитражные суды должны оказывать им содействие в ознакомлении с материалами дела в суде.

Таким образом, в целях обеспечения законности прокурор вправе по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК РФ вступить в дело на любой стадии арбитражного процесса, имея процессуальные права и обязанности лица, участвующего в деле (Информационное письмо ВАС РФ и Генерального прокурора РФ по вопросам, связанным с участием прокурора в арбитражном судопроизводстве от 27 ноября 2003 г.).

Участие в деле государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов.

Участие государственных органов в судебных спорах предусматривалось еще Уставом гражданского судопроизводства 1864 г. В качестве этих органов выступали «казенные управления». К ним относились Казенные палаты — органы местного самоуправления финансами, Управления земледелия, Управления государственных имуществ, отделения Государственного банка, земские учреждения, органы городского самоуправления, в том числе Городская дума и др. (<MI%0)Сорокина Ю.В. Особенности рассмотрения дел с участием государственных органов по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. // Гражданское право и гражданский процесс. Вып. 11. Воронеж, 2000. С. 149.)

Право на предъявление иска от своего имени в защиту чужих интересов имеют не должностные лица, а сами государственные и иные органы (ч. 1 ст. 53 АПК).

Так, например, согласно Положению «О государственном комитете Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур» право предъявления исков по делам, связанным с нарушением антимонопольного законодательства предоставлено самому Комитету (Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 35. Ст. 2018.).

В то же время право на возбуждение дел о взыскании штрафа за экономические правонарушения у данных органов отсутствует, поскольку оно не предоставлено Законом РСФСР «Об охране окружающей природной среды».

Закон предусматривает также возможность участия в случаях, предусмотренных действующим законодательством, и таких участников арбитражного процесса, как государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, которые вправе обратиться с исками или с заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов (ч. 1 ст. 53 АПК РФ).

Эти участники процесса относятся к той же группе лиц, участвующих в деле, как и прокурор, т.е. их правовое положение определяется тем, что они имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, выступают в защиту других лиц, когда нарушены публичные интересы, но от своего имени.

В отличие от гражданского процесса, их участие в арбитражном процессе предусматривает только одну форму. Они могут участвовать в процессе, только предъявляя иск по делам искового производства и подавая заявление по делам неискового производства.

Предъявление иска со стороны этих органов может последовать в тех случаях, когда заинтересованные лица по тем или иным причинам не могут сами обратиться в суд за защитой своих прав. Тогда обращение в суд может последовать со стороны тех лиц, которые не являются субъектами спорного материального правоотношения.

Орган, предъявивший исковое требование в защиту интересов других лиц, несет все процессуальные права и обязанности стороны (истца) и является процессуальным истцом. Согласно

ч. 3 ст. 53 АПК РФ орган, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. Однако он лишен права на заключение мирового соглашения.

Истцом в материально-правовом смысле является то лицо, в защиту которого предъявлен иск.

Отказ органа от предъявленного им иска не лишает права истца требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле (ч. 4 ст. 53 АПК РФ).

Участие в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, их право на предъявление иска и подачу заявления закон связывает с двумя обстоятельствами: необходимо прямое указание закона и кроме того объектом защиты должны быть публичные интересы.

Так, согласно ФЗ «О рынке ценных бумаг» (ст. 20, 42) Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг имеет право на обращение в арбитражный суд с иском о ликвидации юридического лица в случае нарушения им требования действующего законодательства о ценных бумагах и о применении к виновным лицам санкций, указанных в законе.

В отдельных законодательных актах содержится прямое указание на то, какой государственный орган может быть участником процесса.

Так, согласно ст. 43 ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах» федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг вправе обращаться в суд.

Правом на защиту публичных интересов государства как субъекта налоговых отношений наделено Министерство РФ по налогам и сборам, а в части взыскания таможенных платежей — Государственный таможенный комитет.

Иски о возмещении вреда, причиненного окружающей среде, имеют право предъявлять общественные и некоммерческие организации, которые осуществляют деятельность в области охраны окружающей природной среды.

Судебно-арбитражная практика знает случаи участия государственных органов в арбитражном процессе. Так, например, Таможенный орган вправе обратиться в арбитражный суд с иском о признании недействительной (ничтожной) сделки купли-продажи акций на основании ст. 367 Таможенного кодекса РФ.

Согласно ст. 20–51 ФЗ «О рынке ценных бумаг» Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг может предъявить иск в арбитражный суд о признании выпуска ценных бумаг недействительным в защиту интересов владельцев ценных бумаг в случае недобросовестной эмиссии.

Право предъявления исков в защиту государственных и общественных интересов принадлежит также антимонопольным и другим органам в случае, если это предусмотрено законом и вытекает из тех, полномочий, которые им принадлежат, а также в случаях, если это вытекает из их служебной компетенции.

Правом предъявления иска наделена Инспекция негосударственных пенсионных фондов и Министерства труда и социального развития РФ в случае нарушения негосударственными пенсионными Фондами ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» в случае нарушения прав и интересов участников, иных заинтересованных лиц и государства, она же имеет право на предъявление иска о ликвидации фондов, осуществляющих свою деятельность без лицензий.

В связи с принятием ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» появился такой термин, как «регулирующий орган». Под этим термином следует понимать федеральный орган исполнительной власти, который в соответствии с постановлением Правительства РФ уполномочен вести реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и осуществлять контроль за их деятельностью (п. 4 ст. 29).

Под уполномоченным органом государственной власти, применительно к п. 2 ст. 112 Бюджетного кодекса РФ следует понимать Федеральное казначейство (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 124.).

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, правовое положение которых регламентируется нормами ст. 55, 56, 57, 58 и гл. 6 АПК РФ.

## ГЛАВА 9 ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

### § 1. Понятие представительства

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций.

Например, в соответствии с ч. 4 ст. 113 ГК РФ органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом.

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

Граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей. Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица (ч. 3 ст. 59 АПК в ред. ФЗ от 31 марта 2005 г. № 25-ФЗ). В целях более полного представления интересов гражданина или организации в арбитражном суде ими могут быть назначены два и более представителей.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю (ч. 2 ст. 59 АПК).

С момента введения в действие Арбитражного процессуального кодекса РФ 2002 г. организации могли представлять свои интересы в суде, кроме адвокатов, либо через руководителей указанных организаций, действующих в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным актом, или учредительными документами, либо через лиц, состоящих в штате указанных организаций (ч. 5 ст. 59 АПК РФ). (Данное законоположение связано с п. 4 ст. 2 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ, где говорится, что «представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом»). Этой нормой законодатель установил различия между гражданами и организациями при выборе ими представителя, существенно ограничив (Такое ограничение уже имело место в АПК РФ 1992 г. Однако впоследствии арбитражная практика пошла по пути расширительного толкования перечня лиц, которые могли выступать в суде представителями организаций и граждан-предпринимателей (см. п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ № 11 от 23 июня 1992 г. «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»). Кодекс 1995 г. расширил субъектный состав представительства и установил, что представителем в арбитражном суде может быть любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в арбитражном суде (ст. 48 АПК РФ 1995 г.). ) права организаций на защиту своих интересов в арбитражном суде. Конституционный Суд РФ признал не соответствующей Конституции РФ ч. 5 ст. 59 АПК РФ, в той мере, в какой она в системной связи с п. 4 ст. 2 ФЗ «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 (Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 16 июля 2004 г. № 15-П «По делу о проверке конституционности части 5 статьи 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами государственного собрания-Курултая Республики Башкортостан, губернатора Ярославской области, Арбитражного суда Красноярского края, жалобами ряда организаций и граждан»). Таким образом, организации



получили право привлекать для защиты своих интересов в арбитражном суде представителей, не имеющих статуса адвоката и не состоящих в трудовых отношениях с представляемой организацией (ч. 5 и 51 ст. 59 АПК утратили силу).

В министерствах и ведомствах статус юридической службы закрепляется соответствующим положением (До настоящего времени действует «Общее положение о юридическом отделе (бюро), главном (старшем) юрисконсульте, юрисконсульте министерства, ведомства, исполнительного комитета совета депутатов трудящихся, предприятия, организации, учреждения», утвержденное Постановлением Совета Министров СССР от 22 июня 1972 г. № 467 (в ред. Постановлений Совмина СССР от 4 декабря 1980 г. № 1124, от 1 декабря 1987 г. № 1367 с изм., внесенными Постановлением Совмина СССР от 21 декабря 1990 г. № 1332, решением Верховного Суда РФ от 27 декабря 2000 г. № ГКПИ 2000-1409).).

Под представительством в арбитражном суде следует понимать деятельность представителя, осуществляемую от имени представляемого с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания арбитражному суду содействия в осуществлении правосудия по делам, отнесенным законом к его ведению.

Судебные представители — это лица, которые на основании данных им полномочий выступают в арбитражном суде от имени доверителя в указанных выше целях.

Необходимость в представительстве обусловлена различными обстоятельствами. Не все участвующие в деле лица обладают процессуальной дееспособностью, например, несовершеннолетние, лица, признанные судом недееспособными. Некоторые юридические лица тоже вынуждены обращаться за помощью к адвокату. Необходимость в представительстве нередко вызвана желанием юридических лиц и граждан получить квалифицированную юридическую помощь при рассмотрении дел в арбитражном суде. Случаев обязательного участия представителя действующим АПК РФ не предусмотрено. Однако, в отличие от предыдущих кодексов, предусмотрено, что 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 (ч. 2 ст. 110 АПК РФ).

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела, за исключением лиц, перечисленных в ст. 60 АПК РФ.

Руководители представительств и филиалов выступают от имени юридического лица и в его интересах на основании выданной им доверенности (п. 3 ст. 55 ГК РФ). В силу возложенных на обособленные подразделения функций они вправе осуществлять деятельность, которая может вызвать предъявление к юридическому лицу исковых требований.

В случае предъявления в арбитражный суд (кроме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации) исковых или иных требований к Правительству представление интересов Правительства в суде осуществляют федеральные министерства, иные федеральные органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации или Правительство (Постановление Правительства Российской Федерации от 1 июня 2004 г. № 260 «О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации»). Федеральные министры, руководители иных федеральных органов исполнительной власти представляют Правительство в суде без доверенности.

Для представления позиции Правительства в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации Правительство назначает полномочного представителя Правительства в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации, действующего от имени Правительства без доверенности.

Руководители федеральных органов исполнительной власти могут назначать представителей Правительства в суде из числа лиц, состоящих в штате этих и подведомственных им органов (центрального аппарата, территориальных и иных органах), либо привлекать адвокатов. Полномочия указанных лиц определяются в доверенности, которую подписывает руководитель соответствующего федерального органа исполнительной власти.

Федеральный орган исполнительной власти, назначивший представителя Правительства в суде, обязан в сроки, установленные процессуальным законодательством Российской Федерации

для обжалования судебных решений, доложить в Правительство о результатах рассмотрения дела в суде.

В случае удовлетворения судом требований, предъявленных к Правительству (кроме исковых или иных требований, связанных с долговыми обязательствами Российской Федерации), соответствующий федеральный орган исполнительной власти в установленном порядке незамедлительно докладывает о принятом решении, вносит предложения об обжаловании решения суда, а по вступлении судебного решения в силу — о мерах по его выполнению.

Закон определяет лиц, которые не могут участвовать в качестве представителей в арбитражном суде. Это лица, не обладающие полной дееспособностью, либо состоящие под опекой или попечительством (ст. 60 АПК РФ).

Представителями в арбитражном суде не могут быть также судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда, за исключением случаев, когда указанные лица выступают в процессе в качестве представителей соответствующих органов или как законные представители.

Представителями в суде могут быть только физические лица — граждане. Ни юридические лица, ни их обособленные подразделения не могут занять положение представителя в арбитражном процессе.

Вести дело в арбитражном суде через представителя могут не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора.

Представительство возможно по всем категориям дел в арбитражном суде первой инстанции, в апелляционной, кассационной, надзорной инстанциях, при пересмотре вступивших в законную силу решений по вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении решений арбитражных судов.

Для выполнения поставленных задач представитель вступает в процессуальные отношения с арбитражным судом. Эти отношения регулируются нормами арбитражного процессуального права и имеют процессуальный характер.

Отношения представителя и представляемого регулируются нормами материального права (гражданского, трудового) и являются по своему характеру материально-правовыми отношениями. Например, отношения, возникающие между организацией и юрисконсультom, регулируются нормами трудового права, отношения, возникающие из договора поручения, являются гражданско-правовыми и регулируются гражданским законодательством.

Представитель выступает в арбитражном процессе от имени представляемого — организации, гражданина или гражданина-предпринимателя. Формула «выступление от имени представляемого» в данном случае означает правомерные процессуальные действия представителя, совершаемые в пределах его полномочий по отношению к арбитражному суду, осведомленному о представительском характере этих действий, и направленные на получение определенных правовых результатов для представляемого.

Представительство в арбитражном процессе является самостоятельным институтом и его надо отличать от других правовых институтов. Так, институт представительства в арбитражном процессе следует отличать от представительства в гражданском праве. Они отличаются по многим признакам: целям и характеру отношений между представителем и представляемым; субъектному составу; основаниям возникновения; правовым последствиям, которые вызывает выдача поручения на совершение юридических действий.

Институт представительства в арбитражном процессе отличается и от участия в процессе органов юридических лиц: по целям и характеру взаимоотношений, возникающих между юридическим лицом и представителем и юридическим лицом и его органом; по основаниям возникновения полномочий у представителя и органа юридического лица, по форме их удостоверения.

## § 2. Виды представительства в арбитражном процессе

Виды представительства различаются в зависимости от оснований классификации.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемого, в других — для возникновения представительства волеизъявления представляемых не требуется.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения представительства можно выделить:

добровольное представительство, которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого;

законное представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого.

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

договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в арбитражном суде;

общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых граждан в общественных объединениях. Эти отношения урегулированы уставами общественных объединений.

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство может быть основано и на трудовых правоотношениях и осуществляться постоянным сотрудником предприятия (например, юрисконсульт). В этом случае основанием представительства является трудовой договор между предприятием и его работником.

Договорными представителями могут быть юрисконсульты и другие работники организаций; адвокаты; работники юридических фирм; один из соучастников по поручению других соучастников; лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу.

Общественным представительством называется представительство, осуществляемое в арбитражном процессе уполномоченными общественными объединениями по делам членов своих объединений. Основанием возникновения этого вида представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении, которое в силу устава обязано оказывать своим членам правовую помощь.

Членство в общественном объединении или занятие деятельностью, поощряемой этим объединением, могут привести к возникновению представительства только при наличии волеизъявления со стороны представляемого.

Законное представительство осуществляется в арбитражном суде в защиту прав недееспособных граждан и граждан, признанных ограниченно дееспособными. Основаниями этого вида представительства являются факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке; факт усыновления детей; административный акт о назначении опеки и попечительства.

Законными представителями в суде выступают родители, усыновители, опекуны и попечители.

Представляемыми лицами по законному представительству могут быть несовершеннолетние, а также лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными.

Законные представители могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю (ч. 2 ст. 59 АПК РФ).

### §3. Полномочия представителей в арбитражном суде

Полномочия представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть удостоверены в соответствии с требованиями закона (ст. 61 АПК РФ).

Так, полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций, подтверждаются представляемыми ими суду документами (К таким документам относятся, например, приказ о назначении в качестве руководителя организации, протокол компетентного органа общества о назначении и т.п. Подтверждением полномочий должностного лица является распорядительный документ о назначении государственного служащего на соответствующую должность государственной службы. Статус государственного служащего подтверждается удостоверением.), удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами (ч. 1 ст. 61 АПК РФ). Руководители организаций действуют в арбитражном суде без доверенности.

В отличие от ранее действовавшего АПК РФ 2002 г. содержит указание, что полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия. Такими документами являются паспорт родителей (усыновителей), свидетельства о рождении детей, акт об усыновлении. Опекун и попечитель должны представить арбитражному суду опекунское или попечительское удостоверение.

Полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом (ч. 3 ст. 61 АПК РФ).

В ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусмотрено, что адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием только в случаях, предусмотренных законом. В иных случаях адвокат выступает на основании доверенности. Судья не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи (ч. 2 ст. 6). Закон определяет случаи, когда адвокат не вправе принимать поручение от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи (ч. 4 ст. 6).

АПК РФ 2002 г. не требует наличия ордера у адвоката. Документом, подтверждающим полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде, является доверенность, выданная ему представляемым. При этом полномочия адвоката на совершение ряда процессуальных действий должны быть специально предусмотрены в доверенности (ст. 62 АПК РФ). Кроме того, адвокат предъявляет арбитражному суду удостоверение — единственный документ, подтверждающий статус адвоката.

Адвокат вправе осуществлять адвокатскую деятельность на всей территории Российской Федерации без какого-либо дополнительного разрешения (При подготовке третьего АПК РФ 2002 г. была сделана попытка ввести в арбитражном суде институт аккредитации адвокатов и других лиц, оказывающих юридическую помощь участникам процесса в ведении дела в суде (Постановление ГД ФС РФ № 1345-III ГД от 11 апреля 2001 г.). Введение института аккредитации ограничило бы право сторон на защиту своих интересов в процессе. В АПК РФ 2002 г. институт аккредитации не нашел своего отражения. ).

Полномочия других представителей на ведение дел в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, в ином документе (ч. 4 ст. 61 АПК РФ).

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

К лицам, состоящим в штате организации, относятся лица, заключившие с этой организацией трудовой договор, поэтому в доверенности или в ином документе должна быть указана занимаемая представителем должность в организации, выдавшей доверенность. В случае необходимости арбитражный суд вправе для проверки полномочий представителя потребовать иные документы, подтверждающие нахождение конкретного лица в штате организации (Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»).

Доверенность, выдаваемая гражданином, должна быть оформлена в порядке, предусмотренном законом (ст. 185 ГК РФ).

Представитель в арбитражном процессе вправе передать свои полномочия на ведение дела другому лицу (передоверие), если его полномочия на совершение этого процессуального действия специально предусмотрены в доверенности, выданной представляемым (ст. 62 АПК РФ).

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по конкретному делу от 9 января 1997 г. № 3030/96 отмечается, что если доверенность выдана в порядке передоверия, то в соответствии со ст. 187 ГК РФ она должна быть нотариально удостоверена.

Лица, не имеющие доверенности или иных документов, удостоверяющих их полномочия на ведение дела в арбитражном суде, не могут быть допущены в качестве представителя, ибо отсутствие надлежащих полномочий у представителя лишает его действия юридической силы.

При наличии надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела представитель допускается в процесс и приобретает право на совершение всех тех процессуальных действий, которые вправе совершать сам представляемый в суде.

Вместе с тем закон (ст. 62 АПК РФ) предусматривает и такие процессуальные действия, право на совершение которых должно быть специально оговорено в доверенности или ином документе.

Так, специально должно быть оговорено в доверенности или ином документе право представителя подписать исковое заявление, отзыв на исковое заявление, заявление об обеспечении иска; передать дело в третейский суд; полностью или частично отказаться от исковых требований; признать иск; изменить основание или предмет иска; заключить мировое соглашение и соглашение по фактическим обстоятельствам; передать свои полномочия представителю другому лицу (передоверие); подписать заявление о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам; обжаловать судебный акт арбитражного суда; получить присужденные денежные средства или иное имущество.

Кроме того, Кодекс предусматривает и другие полномочия, которые должны содержаться в доверенности. К ним относятся, в частности, подписание заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (п. 5 ч. 2, ч. 3 ст. 237 АПК РФ); подписание заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ч. 2, п. 4 ч. 3 ст. 242 АПК РФ).

Судебному представителю (юрисконсульту, адвокату и др.), имеющему соответствующие полномочия, Арбитражный процессуальный кодекс РФ предоставляет право подписывать и предъявлять исковое заявление.

Если исковое заявление подписано представителем истца, то к нему прилагается надлежащим образом оформленная доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя на подписание искового заявления (ст. 126 АПК РФ).

Судья оставляет исковое заявление без движения (ст. 128 АПК РФ), а в случае неустранения недостатков в установленный им срок возвращает подписанное представителем исковое заявление (ст. 129 АПК РФ), если такой доверенности нет, либо истек срок ее действия, либо она не оформлена в порядке, предусмотренном законом, или арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения (ч. 7 ст. 148 АПК РФ).

Отзыв на исковое заявление подписывается ответчиком или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий его полномочия на подписание отзыва. При этом следует учесть, что в доверенности представителя, подписавшего отзыв на исковое заявление, должно содержаться специальное указание о праве совершать такого рода действие (ст. 62 АПК РФ).

Представитель (юрисконсульт, адвокат и др.) вправе подать апелляционную жалобу на решение суда только в том случае, если это полномочие оговорено в доверенности, выданной представляемым.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, уполномоченным на подписание жалобы.

Представитель, подписавший апелляционную жалобу, обязан приложить к ней доверенность или иной документ, подтверждающий его полномочия на подписание апелляционной жалобы. Наличие подписи представителя в апелляционной жалобе само по себе никаких правовых последствий не влечет, если к ней не приложен документ, подтверждающий его полномочия на совершение этого процессуального действия. Таким документом в данном случае является доверенность. Ее содержание позволяет судить, имеет ли представитель право на обжалование судебного акта.

При отсутствии доверенности у представителя судья, рассматривающий вопрос о принятии апелляционной жалобы к производству суда, имеет все основания считать, что она подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства. При таких обстоятельствах апелляционная жалоба может быть оставлена без движения или возвращена в порядке, предусмотренном в ст. 263 и 264 АПК РФ. Аналогичные последствия предусмотрены АПК РФ, в случае отсутствия документов, подтверждающих полномочия представителя на подписание кассационной жалобы (ст. 280, 281 АПК РФ).

Арбитражный процессуальный кодекс предоставляет также право представителю подписывать отзыв на апелляционную (кассационную) жалобу. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание отзыва (ч. 3 ст. 262 АПК РФ, ч. 3 ст. 279 АПК РФ).

Законные представители вправе совершать все процессуальные действия, которые могли бы осуществлять сами представляемые, если бы они обладали процессуальной дееспособностью. В отличие от других представителей законные представители имеют право самостоятельно совершать без особых на то полномочий все распорядительные действия (ст. 62 АПК РФ). Однако в некоторых случаях для совершения таких действий необходимо разрешение органов опеки и попечительства (ст. 37 ГК РФ).

В действующем АПК РФ вопросам проверки полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей, посвящена отдельная статья. Арбитражный суд обязан проверить полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей (ст. 63 АПК РФ).

После исследования документов, предъявленных представителями, суд решает вопрос о признании полномочий представителей и допуске их к участию в судебном заседании.

Арбитражный суд, если сочтет необходимым, может приобщить к делу документы, подтверждающие полномочия представителей или занести сведения о них в протокол судебного заседания.

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

представлены ли лицом необходимые документы в подтверждение своих полномочий;

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

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

Если арбитражный суд придет к выводу, что представитель не может быть допущен к участию в судебном заседании, он отказывает в признании полномочий представителя на участие в деле, что фиксируется в протоколе судебного заседания.

## ГЛАВА 10

### ИСК В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

#### § 1. Исковая форма защиты права в арбитражном процессе

Деятельность арбитражного суда по рассмотрению и разрешению споров о праве осуществляется в установленной законом процессуальной форме, которая, с одной стороны, обеспечивает заинтересованным в исходе спора сторонам определенные правовые гарантии правильности разрешения спора, равенство процессуальных прав и процессуальных обязанностей сторон, а с другой — обязывает арбитражный суд рассматривать и разрешать споры в строгом соответствии с нормами арбитражного процессуального права (а также и материального права), устанавливать существенные для дела обстоятельства и выносить законные и обоснованные судебные решения (Чечина Н.А. Судебная защита и конституционные принципы гражданского процессуального права // Проблемы совершенствования материального и процессуального права. М., 1980; Семенов В.М. К вопросу о ценности гражданского процессуального права и гражданской процессуальной формы // Проблемы совершенствования ГПК РСФСР. Свердловск, 1975; Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.).

Основные черты исковой формы защиты права характерны и для арбитражного процесса.

Наряду с делами искового производства, для которых присуще наличие спора о праве, арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение. Для этих дел характерно отсутствие спора о праве. В этих делах нет истца и ответчика.

Наряду с делами искового производства в арбитражных судах разрешаются дела о несостоятельности (банкротстве).

Дела об установлении юридических фактов и дела о банкротстве возбуждаются в суде путем подачи заявления, а не искового заявления (В литературе высказывается мнение о том, что данные

категории дел дают возможность утверждать, что арбитражное судопроизводство дифференцируется и существует необходимость более тщательного урегулирования категории дел на уровне федерального законодательства (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. С. 408). В действующем АПК РФ указывается, что дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, установленным настоящим Кодексом с особенностями, предусмотренными в гл. 27 АПК РФ (ч. 1 ст. 217).).

Правовые нормы, регулирующие деятельность арбитражных судов, свидетельствуют об их большом сходстве с нормами, регулирующими деятельность судов общей юрисдикции. Арбитражные процессуальные законы в ряде случаев достаточно четко регулируют порядок предъявления иска, весь процесс рассмотрения и разрешения спора в судебном разбирательстве.

В нормах арбитражного процессуального права содержится большой объем правовых гарантий не только законного разрешения гражданских и иных споров арбитражными судами, но и обеспечивающих максимальную защиту нарушенных или оспоренных субъективных прав и охраняемых законом интересов хозяйствующих субъектов, в частности, сторон и иных участников арбитражного процесса (ст. 41–44 АПК РФ).

Сторонам арбитражного процесса обеспечены равные правовые гарантии по доказыванию своих требований и утверждений. На обязанности арбитражного суда лежит оказание помощи сторонам в истребовании необходимых доказательств. Лица, участвующие в деле, не имеющие возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от участвующего в деле лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства (ч. 4 ст. 66 АПК РФ). Суд при необходимости выдает лицу, участвующему в деле, запрос для получения доказательства (ч. 7 ст. 66 АПК РФ).

В случае неисполнения обязанности представить истребуемое доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, на лицо, у которого оно находится, налагается штраф (ч. 9 ст. 66, ч. 1 ст. 119 АПК РФ).

Таким образом, есть все основания говорить о дальнейшем развитии и углублении арбитражной исковой формы защиты права при разрешении споров в арбитражном судопроизводстве.

Об этом свидетельствует наличие в нормах арбитражного процессуального права всех основных наиболее существенных черт исковой формы защиты:

рассмотрение споров в арбитражном процессе происходит в строго регламентированном законом процессуальном порядке;

рассмотрение и разрешение споров осуществляется особо уполномоченным на то органом, каковым является арбитражный суд;

участникам процесса обеспечены существенные правовые гарантии;

решение арбитражного суда должно являться законным и обоснованным.

Для исковой формы защиты права в арбитражном процессе характерны те признаки, которые присущи исковой (процессуальной) форме защиты права, существующей в иных органах при рассмотрении споров о праве:

наличие требования одного лица к другому, вытекающего из нарушенного или оспариваемого права и подлежащего в силу закона рассмотрению в определенном процессуальном порядке, установленном законом (наличие иска);

наличие спора о праве.

Производство в арбитражном процессе носит характер спорного искового производства, проходящего в строго определенной процессуальной форме, для которой характерно наличие спора о праве и наличие спорящих сторон, законность и обоснованность требований которых проверяется в четко определенной законом последовательности и порядке (См. более подробно: Добровольский

А.А. Виды исковой формы защиты права // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1968. № 1; см.: А.А. Добровольский, Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. С. 20.).

<185) 2. Понятие иска. Элементы и виды исков

Иск занимает важное место среди других институтов арбитражного процессуального права. Как в суде общей юрисдикции, так и в арбитражном суде иск является важным процессуальным средством защиты нарушенного или оспариваемого права.

Закон закрепляет право каждого заинтересованного лица обратиться в арбитражный суд с требованием о защите своего нарушенного или оспариваемого права и законного интереса (ч. 1 ст. 4 АПК РФ).

Предъявление иска происходит путем подачи в суд искового заявления в письменной форме. В исковом заявлении заинтересованное лицо (предполагаемый носитель спорного права) излагает свое требование к другому лицу (предполагаемому нарушителю права истца) — ответчику (ст. 125 АПК РФ).

Правовая природа иска как процессуального средства защиты права состоит в том, чтобы арбитражный суд, приняв исковое заявление, в определенном процессуальном порядке проверил законность и обоснованность этого материально-правового требования одного лица к другому, которые становятся сторонами процесса и между которыми идет спор о праве.

В законе неоднократно указывается на требование одного лица к другому как об исковом требовании (например, ст. 130, 132, п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК РФ). В ст. 130 АПК РФ говорится, что истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Ясно, что в этом и в подобных случаях арбитражный суд будет рассматривать не обращение, а несколько исковых требований, которые присутствуют в одном обращении истца и которые суд вправе объединить или же выделить одно или несколько соединенных требований (ст. 130 АПК РФ). Во всех этих случаях суд будет соединять требования или же выделять именно требование одного лица к другому, а не обращение.

Об иске как о требовании одного лица к другому говорится в целом ряде норм арбитражного процессуального права. Так, согласно ч. 1 ст. 132 АПК РФ ответчик может до принятия решения по делу предъявить к истцу встречный иск для совместного его рассмотрения с первоначальным иском.

Таким образом, иском в арбитражном процессе следует считать спорное правовое требование одного лица к другому, вытекающее из материально-правового отношения, основанное на юридических фактах и предъявленное в арбитражный суд для рассмотрения и разрешения строго в определенном процессуальном порядке (Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. С. 159.).

Без такого понимания иска трудно представить себе и объяснить правовую природу многих институтов арбитражного процесса, таких, например, как цена иска, обеспечение иска, встречный иск, соединение и разъединение нескольких исковых требований и т.д. Будучи сложным правовым понятием, иск имеет две стороны:

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

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

Нельзя представить себе иск только как обращение в арбитражный суд заинтересованного лица за защитой нарушенного права, не сопровождаемое конкретным требованием истца к ответчику.

При отсутствии спорного правового требования истца к ответчику нет иска, отсутствует и исковое производство.

Наличие материально-правового требования истца к ответчику помогает поднять и обосновать существование таких институтов арбитражного процесса, как встречный иск, обеспечение иска, соединение и разъединение исковых требований, цена иска, отказ от иска.

Вместе с тем материально-правовое требование истца к ответчику должно подлежать рассмотрению и разрешению в строго определенном процессуальном порядке. Трудно согласиться с утверждением, что «сомнительна его (иска) характеристика как двойственного материально-



процессуального института». Вряд ли этот вывод вытекает из содержания тех источников, на которые ссылается автор (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 262–263.).

Об иске как о требовании одного лица к другому, предъявленном в арбитражный суд, говорится и в материалах судебно-арбитражной практики. Так, например, в «Обзоре практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о поручительстве» указывается: «Банк-кредитор обратился в арбитражный суд с иском к поручителю о возврате суммы займа».

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в своих постановлениях подчеркивал, что речь идет всегда о требовании одного лица к другому, предъявленному в арбитражный суд (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 9, 11, 13.). Таким образом, в судебных постановлениях обращается внимание на две стороны иска: требование истца к ответчику и требование к арбитражному суду о рассмотрении дела (Постановление Президиума ВАС РФ № 7223/98 от 13 февраля 2002 г.; Постановление Президиума ВАС РФ № 7610/99 от 5 марта 2002 г.; № 944/02 от 15 марта 2002 г. // Вестник ВАС. 2002. № 6. С. 48. ).

В «Обзоре практики разрешения споров, связанных с арендой» указывается на то обстоятельство, что иск предъявляется одним лицом к другому в арбитражный суд (Вестник ВАС РФ. 2001. № 6. ).

В практике рассмотрения хозяйственных споров по конкретным категориям дел также подчеркивается, что иск — это требование одного лица к другому, предъявленное в арбитражный суд.

Об иске как о требовании одного лица к другому, предъявленном в арбитражный суд, говорится также в Информационном письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 декабря 2001 г. (Информационное письмо ВАС РФ от 11 января 2002 г. № 66 // Вестник ВАС РФ. 2002. № 3. С. 17; см. также: Постановление Президиума ВАС РФ № 3470/00 от 16 января 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 19; Постановление Президиума ВАС РФ № 2891/01 от 4 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 11; Постановление Президиума ВАС РФ № 3246/01 от 24 июля 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 12. С. 17; Постановление Президиума ВАС РФ № 8508/01 от 25 сентября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 38.)

Таким образом, иск как в гражданском, так и в арбитражном процессах — это единое понятие с двумя сторонами, неразрывно связанными между собой, без одной из них не может быть иска (Арбитражный процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. С. 157–159.).

Элементы иска. Каждый иск имеет составные части, которыми исчерпывается его содержание. Содержание иска составляют два его элемента — основание и предмет иска.

Значение элементов иска состоит в том, что они являются средством индивидуализации каждого конкретного иска. По элементам иска один иск отличается от другого, в зависимости от элементов иска определяется направленность и объем исследования дела, проводится определение тождества исков. Элементы иска необходимы и для такого важного процессуального института, как изменение предмета или основания иска (Иевлев П.А. Изменение иска в судебной и судебно-арбитражной практике: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 16.). Изменяя иск, истец, как правило, изменяет свое требование к ответчику.

Изменение иска в арбитражном процессе означает возможность изменения как предмета, так и основания иска. Это действие имеет существенное значение для правильного рассмотрения и разрешения хозяйственных споров.

Предметом иска следует считать то конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, которое вытекает из спорного материально-правового отношения и по поводу которого арбитражный суд должен вынести решение по делу (п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

В законе говорится, что в исковом заявлении должно содержаться требование истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам — каждому из них (п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

Требование истца к ответчику должно основываться на фактических обстоятельствах по делу. Закон говорит, что в исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, на которых основаны исковые требования и подтверждающие эти обстоятельства доказательства (п. 5 ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

В постановлениях по отдельным категориям хозяйственных споров Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно подчеркивал, что в процессе рассмотрения дела суд изучает исковые

требования одного лица к другому, основанные на конкретных обстоятельствах дела. Арбитражный суд оказывает защиту спорному праву и удовлетворяет иск, если спорное право подлежит защите, или же отказывает в иске, если требуется защитить право ответчика.

Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно обращал внимание арбитражных судов на необходимость и важность правильного определения предмета иска при разрешении хозяйственных споров по отдельным видам исков. Так, предметом иска о присуждении (о воспреещении) может быть материально-правовое требование истца к ответчикам о запрещении ответчикам совершать действия, нарушающие права истца (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 41; 2003. № 7. С. 25; см. также Постановление Президиума ВАС РФ № 930/99 от 18 мая 1998 г.).

Изменение истцом предмета иска может в отдельных случаях привести к изменению вида иска. Так, ООО обратилось в арбитражный суд с иском к Инспекции Министерства РФ по налогам и сборам по Сормовскому району Нижнего Новгорода о признании неправомерными действий (бездействия) должностных лиц налогового органа, уклоняющихся от возмещения из бюджета суммы налога на добавочную стоимость, уплаченных поставщику и о возмещении этой суммы. В судебном заседании истец изменил предмет иска и обратился уже не с иском о присуждении, а с иском о признании неправомерным письменного отказа налогового органа в возмещении из бюджета этой суммы налога (Постановление Президиума ВАС РФ № 687/01 от 2 октября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 8–10. ).

Уточнение предмета иска возможно в процессе рассмотрения дела (Постановление Президиума ВАС РФ № 8561/00 от 11 января 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 27–28.).

Вместе с тем в практике рассмотрения хозяйственных споров встречаются случаи, когда суд не допускает одновременного изменения предмета иска и уточнения исковых требований.

Так, суд рассмотрел дело по существу заявленных требований и отклонил ходатайство истца об уточнении исковых требований на том основании, что оно было заявлено одновременно с требованием об изменении предмета (и основания) иска (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 26.).

Ошибки, допущенные судами различных инстанций ввиду неоднозначной оценки требований истца в результате однократного изменения им предмета иска, привели к тому, что ими была дана различная оценка правовых последствий, совершенных сделок, заключенных истцом, в результате чего были вынесены различные постановления по делу.

Так, пересматривая решение по делу, вышестоящая инстанция указала на то, что необходимо потребовать от истца уточнения предмета и основания иска (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 39; 2004. № 4. С. 106.).

Иск — это юридические факты, на которых истец основывает иски требования к ответчику. Как правило, основание иска — это сложный фактический состав, поскольку трудно представить себе, что основание иска состоит из одного юридического факта, из которого вытекает требование истца к ответчику. Эти юридические факты, фактические обстоятельства составляют фактическое основание иска.

Неправильное определение основания иска является поводом для отмены решения суда (Постановление Президиума ВАС РФ № 1236/00 от 13 ноября 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 6.).

В договоре о переводе долга, который заключается между первоначальным должником, новым должником и предприятием (кредитором), должно быть указано о переводе долга с первоначального должника на преемника с согласия кредитора (Постановление Президиума ВАС РФ № 3764/01 от 25 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 4. С. 52–53.).

Изменение основания иска должно произойти до вынесения решения по делу (Постановление Президиума ВАС РФ № 7726/03 от 30 сентября 2003 г.).

Кроме фактического основания иска, важное значение имеет правовое основание иска. Правовое основание иска — это указание в исковом заявлении на нарушение закона и иных нормативных актов, из которых вытекает требование истца к ответчику. Закон требует от истца, чтобы он указал спорное правоотношение, сделал ссылку на закон и иные нормативные акты, на ту норму права, которая, по его мнению, нарушена ответчиком. Это и будет являться правовым основанием иска (Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 17.). В АПК РФ указывается, что в исковом заявлении должны быть указаны те обстоятельства, на которых основаны иски требования, а также требования истца со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты (пп. 4 и 5 ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

В связи с этим вряд ли можно согласиться с мнением некоторых авторов, утверждающих, что нет повода для существования правового основания иска.

Наряду с предметом и основанием иска в литературе встречается упоминание и о содержании иска как его третьем элементе. Под содержанием иска понимается вид судебной защиты, истребуемый истцом. Следует согласиться с обоснованными возражениями авторов, предлагающих включить вид, истребуемый судебной защиты, в содержание такого элемента иска, как его предмет (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. С. 265.).

Ни судебно-арбитражная практика, ни закон не упоминают о содержании иска как его самостоятельном элементе (см., например, ст. 49, 125, 148, п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК РФ).

Виды исков. Принято делить иски на виды в зависимости от их процессуальной цели, преследуемой истцом при предъявлении им иска к ответчику, т.е. в зависимости от характера того спорного материально-правового требования, которое предъявляет истец к ответчику.

Существуют иски о присуждении и иски о признании.

Наиболее часто в практике рассмотрения споров в арбитражном производстве встречаются иски о присуждении. В тех случаях, когда требование истца к ответчику направлено на присуждение ответчика к исполнению в пользу истца определенной обязанности, вытекающей из спорного правоотношения, речь идет об иске о присуждении, или о так называемом исполнительном иске.

Когда истец предъявляет требование о возмещении убытков, об истребовании имущества из чужого незаконного владения или о возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном (безакцептном) порядке с нарушением требований закона, или кредитор обращается к банку с требованием об исполнении обязательств по банковской гарантии, либо продавец требует от поручителя исполнения денежного обязательства по оплате товара, или о взыскании штрафов, и это требование направлено на присуждение ответчика к совершению определенных действий в пользу истца либо к воздержанию от совершения каких-либо действий (иск о воспреещении) — это будет иск о присуждении.

Наиболее часто в практике рассмотрения хозяйственных споров встречаются иски о присуждении: об обязании ответчика освободить здание или нежилое помещение, виндикационные иски об истребовании имущества от покупателя, иски о взыскании убытков.

Примером иска о присуждении может быть иск об обязании ответчика заключить договор краткосрочной аренды земельного участка на условиях, указанных в проекте договора (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 30.).

К числу исков о присуждении относятся также иски о понуждении заключить дополнительное соглашение к договору (Постановление Президиума ВАС РФ № 486/01 от 13 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 13–14.).

Иском о присуждении является иск об обязании ответчика выполнить условия заключенного соглашения сторон (Постановление Президиума ВАС РФ № 6201/01 от 11 января 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 35.).

Иском о присуждении является и иск о взыскании штрафа за неуплату налога с продажи и неуплату налога на прибыль (Постановление Президиума ВАС РФ № 7275/00 от 18 декабря 2001 г.; Постановление Президиума ВАС РФ № 6492/00 от 4 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 33.).

В качестве примера иска о присуждении можно привести иск о понуждении исполнителя обязательства по договору о долевом участии в строительстве жилого дома в натуре и об обязании ответчика о передаче истцу квартиры (Постановление Президиума ВАС РФ № 5918/01 от 20 ноября 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 44–45.).

Примером иска о присуждении может быть требование о взыскании с ответчика неосновательного обогащения вследствие завышения им тарифа на услуги телефонной связи (Вестник ВАС РФ. 2003. № 7. С. 31–32.); иски об освобождении нежилых помещений, о взыскании задолженности за товар и неустойки за товар; иски о взыскании задолженности по арендной плате и пеней за просрочку платежа и об обязании ответчика освободить нежилые помещения (Там же. № 10. С. 13.).

В иске о присуждении предметом иска будет материально-правовое требование истца к ответчику совершить какое-либо действие в пользу истца или воздержаться от совершения какого-либо действия, нарушающего права или охраняемые законом интересы истца. Основание иска о

присуждении составляют юридические факты, свидетельствующие о возникновении права (например, факт заключения договора), и факты, свидетельствующие о том, что это право нарушено (истечение срока договора, невыполнение ответчиком обязательств, лежащих на нем в связи с заключенным договором). Это и будет сложный фактический состав основания иска.

Иски о признании. <D> Как правило, иск о признании предшествует иску о присуждении. Так, например, иск ООО к компании «Эйр Фойл ЛТД» (Великобритания) о признании за истцом права собственности на самолет АН-124-100 был соединен с исковым требованием об обязании ответчика передать его истцу (Там же. 2004. № 3. С. 22.).

Если же истец просит признать спорное право, подтвердить наличие или отсутствие спорного правоотношения, то такой иск называется иском о признании. Иски о признании делятся на иски о признании положительные, когда они направлены на признание наличия спорного права или же иски о признании отрицательные, которые направлены на признание отсутствия спорного права. Примерами исков о признании могут быть иски о признании права собственности, о признании недействительным договора, о признании не подлежащим исполнению исполнительного листа или иного документа, по которому взыскание производилось в бесспорном порядке. Иски о признании также называются исками установительными.

Иски о признании получают все большее распространение в практике рассмотрения хозяйственных споров в арбитражном суде (Там же. С. 17.).

Большое место в практике рассмотрения арбитражных споров занимают такие иски о признании, как иск о признании сделки по приватизации недействительной; иски, вытекающие из жилищных правоотношений: о признании права собственности на жилой дом; иск о признании недействительным постановления главы администрации о праве пользования истцом зданиями-памятниками истории и архитектуры, иски о признании договоров недействительными (Там же. 2002. № 4. С. 21. ).

Встречаются иски, вытекающие из налоговых отношений: иск о признании недействительными пунктов решения налоговой полиции, касающихся взыскания с истца в связи с неправильным использованием льготой по капитальным вложениям; иск о признании недействительным решения налоговой инспекции о применении финансовой ответственности за занижение прибыли.

В практике увеличилось число исков, связанных с налоговым законодательством, вытекающих из налоговых правоотношений.

Примерами этих исков могут служить иски о признании недействительными постановления налоговой инспекции о привлечении истца к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения (Постановление Президиума ВАС РФ № 7275/00 от 18 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 33.).

Примером этого вида исков является иск ООО к инспекции Министерства налоговой службы России по г. Сыктывкару о признании недействительными свидетельств об уплате единого налога (Постановление Президиума ВАС РФ № 6126/00 от 27 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 30.).

Иском о признании может являться также иск к Инспекции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам о признании недействительным ее решения в части уплаты недоимки по земельному налогу, пени и штрафа за непредставление налоговой декларации (Постановление Президиума ВАС РФ № 5991/01 от 2/30 октября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 12–13.).

Вместе с тем иск о признании может предшествовать требованию истца о присуждении. Так, например, иск о признании недействительной корректирующей записи в реестре акционеров внешнеэкономического общества о списании со счета истца акций был соединен с иском об обязании ответчика восстановить в реестре запись о принадлежности истцу на праве собственности определенного количества акций и о взыскании убытков (Постановление Президиума ВАС РФ № 4366/01 от 20 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 41. ).

Предметом иска о признании будет требование истца к ответчику о признании наличия или отсутствия спорного права. Основание иска о признании составят юридические факты, с которыми истец связывает свое требование к ответчику.

Иски о признании делятся на иски о признании положительные, когда они направлены на признание наличия спорного права (иски о признании права собственности), и иски о признании

отрицательные, когда они направлены на признание отсутствия спорного права (иски о признании сделки недействительной и др.).

Помимо исков о присуждении по их процессуальной классификации в литературе иногда упоминается о существовании так называемых преобразовательных исков. Авторы данной концепции утверждают, что так называемые преобразовательные иски направлены на прекращение, изменение, а в ряде случаев и возникновение нового материального правоотношения (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. С. 266.).

Однако, как известно, в данном случае судебное решение следует рассматривать как важнейший акт защиты нарушенного или оспоренного права, основываясь на нормах закона и тех юридических фактах, которые возникли еще до предъявления иска. В связи с этим оно и не может служить юридическим фактом материального права.

Помимо процессуально-правовой классификации существует также материально-правовая классификация исков, в основе которой лежит характер спорного материального правоотношения.

Значение этой классификации состоит в том, что она служит основанием для выявления важнейших процессуальных особенностей рассматриваемого спора и позволяет правильно определить состав и содержание основных институтов арбитражного процесса в каждом экономическом споре. Это относится к таким институтам процесса, как подведомственность и подсудность спора, субъектный состав, специфика доказательств, особенности рассмотрения дела на всех основных стадиях арбитражного процесса и т.д.

Классификация исков по их материально-правовой цели позволяет выявить состав исков, рассматриваемых арбитражными судами и наиболее встречающихся в судебно-арбитражной практике.

Это могут быть прежде всего иски, связанные с заключением, изменением, расторжением договоров; о признании договоров недействительными; о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств; о возмещении вреда (убытков), возникающих из внедоговорных обязательств; иски из бюджетных, налоговых, таможенных правоотношений, о землепользовании, об охране окружающей среды (См. основные показатели работы арбитражных судов Российской Федерации в 2002–2003 гг. (Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 22.)).

Помимо указанных классификаций исков в литературе встречается упоминание о существовании так называемых косвенных (производных исков) и исков о защите неопределенного круга лиц (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. С. 269–270.).

Однако, что касается этих видов исков, то они все по своей классификации могут быть отнесены как к искам о присуждении, так и к искам о признании.

### §3. Право на иск

Как в понятии иска, так и в понятии права на иск выступают два неразрывно связанных между собой правомочия. Право на иск включает в себя право на предъявление иска и право на удовлетворение иска. Таким образом, две стороны (материально-правовая и процессуально-правовая) иска как единого понятия проявляются в двух сторонах права на иск. Оба правомочия — право на предъявление иска и право на удовлетворение иска в арбитражном процессе — тесно связаны между собой (Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 7.).

Право на иск — самостоятельное субъективное право истца. Содержание права на иск составляют два правомочия: право на предъявление иска и право на удовлетворение иска. Если у истца имеются в наличии оба правомочия, то он, следовательно, обладает правом на иск и его нарушенное или оспариваемое право получит защиту в арбитражном суде при вынесении решения по делу и может быть реализовано.

Следовательно, право на иск в конкретном арбитражном процессе реализуется, с одной стороны, как право на возбуждение процесса по спору между сторонами, а с другой — оно проявляется как право на положительный результат процесса по этому спору, т.е. как право на получение защиты нарушенного или оспариваемого материального права в арбитражном суде.

Значит, право на иск — это не само нарушенное субъективное право, а возможность получения этой защиты в определенном процессуальном порядке, в определенной процессуальной исковой форме и вместе с тем принудительной его реализации (Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. С. 77.).

Право на судебную защиту в арбитражном процессе реализуется прежде всего в праве на иск в арбитражном процессе.

Наличие или отсутствие права на предъявление иска, т.е. процессуально-правовая сторона права на иск проявляется при предъявлении иска. Если у истца есть право на предъявление иска, то суд принимает заявление к рассмотрению.

Материально-правовая сторона права на иск, т.е. право на удовлетворение иска, проверяется в заседании арбитражного суда при разрешении спора. В случае обоснованности требований истца к ответчику как с фактической, так и с юридической стороны, иск будет подлежать удовлетворению, поскольку у истца будет право на удовлетворение иска. В тех случаях, когда у истца отсутствует право на удовлетворение иска, арбитражный суд должен отказать в удовлетворении исковых требований. Так, когда речь идет о пресекательных сроках, не подлежащих восстановлению, арбитражный суд должен отказать в удовлетворении требований истца (Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 8.).

Арбитражный суд рассматривает исковое заявление только при наличии определенных условий, которые получили название в теории предпосылок права на предъявление иска. Отсутствие в действующем законодательстве некоторых важных институтов исковой формы защиты права, в том числе норм, регулирующих основания к отказу в принятии искового заявления, не означает исчезновения такого института, как право на иск и предпосылок права на предъявление иска. Можно согласиться с В.В. Ярковым, что практика покажет эффективность нового правового регулирования (Арбитражный процесс / Под ред. В.В. Яркова. С. 273.).

Предпосылками права на предъявление иска являются следующие основания:

спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;

имеется вступивший в законную силу принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебный акт арбитражного суда, суда общей юрисдикции или компетентного суда иностранного государства, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда имеется спор между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

имеется принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 150 АПК РФ).

Проверка наличия предпосылок права на предъявление иска, т.е. наличие процессуально-правовой стороны права на иск в настоящее время выявляется в стадии рассмотрения дела по существу. Отсутствие их влечет за собой прекращение производства по делу.

Содержание норм ст. 150 АПК РФ позволяет прийти к выводу о том, что число предпосылок права на предъявление иска в действующем законодательстве подверглось корректировке.

Первая предпосылка права на предъявление иска означает, что спор должен быть подведомствен арбитражному суду.

По мнению некоторых авторов, существующие правила подведомственности таковы, что одни и те же предпринимательские споры могут рассматриваться как судами общей юрисдикции, так и арбитражными судами. Это может произойти в случае утраты гражданином статуса предпринимателя до возникновения спора в арбитражном суде (Шварц М.З. Систематизация арбитражного процессуального законодательства (проблемы теории и практики применения): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2004. С. 16.).

Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно указывал на ошибки арбитражных судов, имевших место при определении подведомственности.

В некоторых случаях это объясняется общим характером указаний по этому поводу, содержащихся в некоторых случаях в законе (Вестник ВАС РФ. 2004. № 7. С. 49. ).

При этом существуют нарушения подведомственности по основным ее критериям, т.е. как по субъектному составу, так и по характеру спорного материального правоотношения. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ», указывается, что «споры между гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, а также между указанными гражданами и юридическими лицами, разрешаются

арбитражными судами за исключением споров, не связанных с осуществлением гражданами предпринимательской деятельности.

В таком же порядке рассматриваются споры с участием глав крестьянского (фермерского) хозяйства. Отменяя решение арбитражного суда, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ не указал, что вывод суда о том, что спор неподведомствен суду в связи с тем, что убытки причинены неправомерными действиями ответчика как физического лица, — неправильный, стороны являются субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, спор между ними имеет экономическое содержание (Постановление Президиума ВАС РФ № 7342/98 от 8 июня 1999 г. // Вестник ВАС РФ. 1998. № 10. С. 25.). В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 февраля 1998 г., № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» подчеркивается, что споры между территориальными агентствами Мингосимущества России по вопросу распоряжения объектами федеральной собственности не подведомственны арбитражным судам, поскольку являются спорами о компетенции между государственными органами.

Налоговые споры между налоговыми органами и частными нотариусами, частными охранниками, частными детективами не подлежат рассмотрению в арбитражном суде. На это содержится указание в постановлении Пленума ВАС РФ от 28 февраля 2001 г. «О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса РФ» (Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 18. ).

По конкретному делу Высший Арбитражный Суд РФ указал, что споры, вытекающие из трудовых правоотношений, не подведомственны арбитражному суду, поскольку ответчик не был индивидуальным предпринимателем, а работал оператором у истца, состоял с ним в трудовых правоотношениях и допустил растрату материальных ценностей (Постановление Президиума ВАС РФ № 1117/01 от 28 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 32.).

Так, в постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 декабря 2000 г. «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» указывается: «Арбитражным судам дела по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении неподведомственны» (Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 21.).

В том случае, когда начисление налога обусловлено изменением налоговым органом юридической квалификации совершенных налогоплательщиком сделок или статуса и характера деятельности налогоплательщиков, взыскание с организации налогоплательщика доначисленных сумм может быть произведено только в судебном порядке (п. 1 ст. 45 Налогового кодекса РФ) (Там же. № 7. С. 7.).

По конкретному делу Высший Арбитражный Суд РФ указал, что иск Комитета по управлению имуществом Новосибирской области о применении последствий недействительности ничтожной сделки путем возврата имущества в федеральную собственность, предъявленный к юридическому лицу, является экономическим спором и поэтому подведомствен арбитражному суду. Данный спор не связан с разрешением требований об имущественных правах физических лиц-акционеров и вывод суда о необходимости привлечения этих лиц к участию в деле и прекращению в связи с этим производства по делу в арбитражном суде является ошибочным (Постановление Президиума ВАС РФ № 1919/01 от 18 декабря 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 59. ).

В постановлении Президиума ВАС РФ по конкретным категориям содержатся указания по поводу правильного определения подведомственности некоторых категорий споров.

Так, например, поскольку споры о взыскании убытков, образовавшихся вследствие недополучения причитающейся из федерального бюджета доли от стоимости услуг телефонной связи, оказанных гражданам, имеющим льготы, предусмотренные ФЗ «О ветеранах», «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», имеют экономический характер, то они в соответствии со ст. 27 АПК РФ относятся к компетенции арбитражного суда (Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 61.).

Еще одна предпосылка права на предъявление иска — отсутствие вступившего в законную силу решения суда общей юрисдикции, арбитражного суда, вынесенного по тождественному иску, и отсутствие решения или определения суда о прекращении производства по делу либо об утверждении мирового соглашения сторон.

Если мировое соглашение нарушает права третьих лиц, то оно не может быть утверждено судом (Постановление Президиума ВАС РФ № 5918/01 от 20 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 44-45.).

Таким образом, отсутствие определения об утверждении мирового соглашения означает, что у заинтересованного лица есть право на предъявление иска, ибо наличие этого определения влечет за собой прекращение производства по делу (п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК РФ).

Согласно ст. 150 АПК РФ суд утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу.

Однако в силу ст. 141 АПК мировое соглашение не утверждается в случае, когда это прямо противоречит законам, иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц.

Так, по конкретному делу Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал, что суд не должен был рассматривать исковое заявление, в связи с имевшим место тождеством исков, ранее данный спор рассматривался между теми же сторонами, по тем же основаниям и по тем же требованиям и имеется вступившее в законную силу решение суда (См., например: Постановление Президиума ВАС РФ № 5703/01 от 21 августа 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 12. С. 75.).

Если же не было тождества исков, то арбитражный суд должен принимать заявления и рассматривать дело по существу.

Так, например, Комитет по управлению имуществом г. Ульяновска предъявил иск к торгово-коммерческой ассоциации о выселении из помещения. Предметом иска было требование о выселении. Однако ранее было вынесено решение федерального арбитражного суда Поволжского округа об обязанности этой ассоциации передать данное здание на баланс Комитета по управлению имуществом. При этом был решен вопрос о праве собственности на спорное помещение. В данном случае был разрешен спор по иску с другим предметом, и поскольку предметы первого и второго исков не совпадали, тождество исков не могло иметь место, и отсутствовало основание для прекращения производства по делу (Постановление Президиума ВАС РФ № 5703/01 от 21 августа 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2001. № 12. С. 75.).

Третьей предпосылкой права на предъявление иска — отсутствие в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного, третейского суда дела по тождественному иску.

Во всех этих случаях судья должен проверить тождество исков по предмету, основанию и субъектам спорного правоотношения. Тождество предмета и основания, а также сторон свидетельствует о том, что у сторон отсутствует право на предъявление иска в арбитражный суд. Если отсутствует право на предъявление иска, то вторичное обращение в суд с тождественным иском невозможно.

Наличие определения суда, принявшего отказ истца от иска, означает, что повторное обращение в суд невозможно, поскольку действует правило, согласно которому вторичное обращение в суд с тем же иском, в отношении которого судом принят отказ истца от иска, невозможно.

Ввиду отсутствия предпосылок права на предъявление иска, судья должен вынести определение о прекращении производства по делу, которое может быть обжаловано. В случае прекращения производства по делу повторное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается (ч. 1, 3 ст. 151 АПК РФ).

Для института права на удовлетворение иска большое значение имеет комплекс вопросов, связанных с исковой давностью. Понятие исковой давности тесно взаимодействует с понятием иска. Соблюдение сроков исковой давности необходимо для того, чтобы сохранить возможность исковой формы защиты права и использовать иск как средство защиты нарушенного или оспариваемого права.

Значение исковой давности подчеркивается в законе. Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 185 ГК РФ) (Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 15/18 от 12, 15 ноября 2001 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» // Вестник ВАС РФ. 2002. № 1. С. 5. ).

Только сторона по делу может выступить с заявлением в суде об истечении срока исковой давности.

В соответствии со ст. 203 ГК РФ течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска (п. 13 Постановления № 15/18 от 12, 15 ноября 2001 г.).

Приняв заявление, арбитражный суд должен рассмотреть дело по существу и принять решение об отказе в удовлетворении иска ввиду истечения срока исковой давности.



Если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что произошел пропуск срока исковой давности без уважительных причин, и нет основания для восстановления этого срока, суд вправе отказать в удовлетворении исковых требований, поскольку в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 199 ГК РФ истечение срока исковой давности является самостоятельным основанием для отказа в иске.

Течение срока начинается с момента возникновения права на иск. Срок является институтом как материального, так и процессуального права.

В постановлениях по конкретным категориям экономических споров Высший Арбитражный Суд РФ неоднократно указывал на то, что ввиду отсутствия права на удовлетворение иска, связанного с пропуском истцом срока исковой давности, должен последовать отказ в иске.

Арбитражные суды допускают ошибки, отказывая в удовлетворении требований по данному основанию, когда решения по делу принимаются без учета действующего законодательства и конкретных обстоятельств дела (Постановление Президиума ВАС РФ № 3646/01 от 11 января 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 13.).

<185) 4. Процессуальные средства защиты  
ответчика против иска

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 г. усилил характер и содержание процессуальных средств защиты ответчика против предъявленного к нему иска. Встречный иск — важнейшее средство защиты ответчика.

Возможность предъявления встречного иска — одно из основных процессуальных средств защиты права ответчика в арбитражном процессе. Ответчик может до принятия решения по делу предъявить к истцу встречный иск для рассмотрения его совместно с первоначальным иском (ст. 132 АПК РФ).

Встречный иск — это материально-правовое требование ответчика к истцу, предъявленное для рассмотрения в том же самом процессе, который возбужден по иску истца к ответчику, и где они являются сторонами по делу.

Встречный иск представляет собой не только средство защиты ответчика против первоначального иска, но и процессуальным средством удовлетворения его самостоятельных требований.

Поскольку встречный иск может быть заявлен только в уже возникшем процессе, то стороны меняют свое положение, которое у них было вначале. Ответчик по встречному иску становится истцом, а первоначальный истец превращается в ответчика по встречному иску. Согласно ст. 132 АПК РФ ответчик до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, вправе предъявить истцу встречный иск для рассмотрения его совместно с первоначальным иском.

Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления исков (ч. 2 ст. 132 АПК РФ).

Предъявление встречного иска происходит по общим правилам предъявления исков в арбитражном процессе. Закон предусматривает, что встречный иск может быть принят, если:

встречные требования направлены к зачету первоначального требования;

удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;

между встречным и первоначальным иском имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела (п. 3 ч. 3 ст. 132 АПК РФ).

Встречный иск сохраняет свою полную самостоятельность на всем протяжении процесса по спору и к нему предъявляются те же требования, что и к первоначальному иску. По встречному иску должен быть, в частности, соблюден досудебный (претензионный), порядок, если он предусмотрен для данной категории дел, а также должны быть соблюдены все предпосылки и условия права на предъявление иска.

Наличие взаимной связи между первоначальным и встречным иском в случае их одновременного рассмотрения может привести к более быстрому и правильному рассмотрению

дела. Так, например, для совместного рассмотрения с первоначальным иском о досрочном расторжении договора по признаку существенного нарушения его другой стороной был предъявлен встречный иск об изменении условий договора в части уменьшения размера арендуемых помещений и размера арендной платы.

Необходимо, чтобы встречный иск был связан с основным иском. Так, по первоначальному иску о взыскании задолженности по кредиту и за пользование кредитом по договору может быть предъявлен встречный иск о признании недействительным данного кредитного договора (Постановление Президиума ВАС РФ № 5617/99 от 1 июня 1999 г. // Вестник ВАС РФ. 1999. № 9. С. 23.).

В другом случае по основному иску о взыскании суммы основного долга и договорной неустойки за просрочку оплаты поставки товара был предъявлен встречный иск о признании договора купли-продажи недействительным.

Возможно предъявление встречного иска о признании договора о передаче имущества недействительным по первоначальному иску о взыскании убытков, связанных с невыполнением ответчиком обязательств по сохранности имущества, переданного ему в счет залога и оставленного на складе ответчика на основании договора на передачу товара (Там же. С. 31–35. ).

Достаточно часто в практике рассмотрения хозяйственных споров в качестве защиты предъявляются встречные иски, связанные с защитой права собственности (Там же. 2003. № 2. С. 29, 39.).

Может быть предъявлен встречный иск о признании договора недействительным по иску о государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость (Постановление Президиума ВАС РФ № 6636/01 от 27 февраля 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 6. С. 50.). По конкретному делу по иску лесхоза к предпринимателю о взыскании неустойки за нарушение лесохозяйственных требований ответчик предъявил встречный иск о взыскании убытков с лесхоза. Арбитражный суд удовлетворил первоначальный иск и отказал в удовлетворении встречного иска (Постановление Президиума ВАС РФ № 3788/01 от 27 ноября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 67.).

Вместе с тем встречный иск может быть направлен на то, чтобы нейтрализовать требования истца посредством зачета.

Согласно ст. 386 и 412 ГК РФ должник вправе выдвигать возражения против требований нового кредитора и зачесть свое встречное требование к первоначальному кредитору.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 19 апреля 1999 г. № 5 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением банковского счета» указывается, что «если договор банковского счета расторгнут в силу общих положений ГК РФ о зачете (ст. 410), может быть применен зачет требований клиента к банку о возвращении остатка денежных средств и требований банка к клиенту о возврате кредита и исполнении иных денежных обязательств, срок исполнения которых наступил» (п. 5).

Достаточно часто зачет является одним из эффективных способов погашения требований. Так, по конкретному делу Президиум ВАС РФ указал, что «суд первой инстанции правильно установил, что на дату заявления в зачете, проведенного банком «Зенит» реестр требований кредитора был закрыт, требования кредиторов первой очереди погашены, требования кредиторов второй очереди отсутствовали и ответчик являлся единственным кредитором третьей очереди, чьи требования подлежали внеочередному удовлетворению. В связи с этим зачет являлся способом погашения требований» (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 27. ).

В одном из постановлений ВАС РФ указал, что по мнению суда первой инстанции ответчиком (в соответствии со ст. 410 ГК РФ) правомерно произведен зачет взаимных требований, поскольку он не нарушает порядка удовлетворения требований к банкроту (Там же. С. 26.).

Основанием для предъявления встречного иска может быть и зачет взаимных однородных требований истца к ответчику (Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований: Информационное письмо ВАС РФ от 29 декабря 2001 г. № 65 // Вестник ВАС РФ. 2002. № 3. С. 5–17.).

Вместе с тем предъявление встречного иска допустимо не по всем делам, рассматриваемым арбитражными судами. Обязательство не может быть прекращено зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил после предъявления иска к лицу, имеющему право заявить о зачете. В этом случае зачет может быть произведен при рассмотрении встречного иска.

Обязательство по уплате покупной цены за товар и обязательство по выдаче кредита не могут быть прекращены зачетом (Вестник ВАС РФ. 2002. № 3. С. 5, 11. ).

На ошибки, допускаемые арбитражными судами при решении вопросов, которые связаны с предъявлением встречного иска, неоднократно обращал внимание Высший Арбитражный Суд РФ.

Арбитражной практике известны случаи отказа в удовлетворении как встречного, так и основного исков, предъявленных и принятых для их совместного рассмотрения в одном процессе.

По конкретному делу был предъявлен иск о взыскании денежного долга за выполненные работы к ответчику и взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами. На стороне ответчика было привлечено третье лицо без самостоятельных исковых требований. Суд принял встречное требование ответчика о взыскании суммы излишне уплаченных по договору. Суд отказал в удовлетворении встречного и основного исков (Постановление Президиума ВАС РФ № 4658/00 от 11 февраля 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 24–25.).

Судебной практике известны случаи частичного удовлетворения первоначального иска и отказа во встречном иске. В качестве примера может быть приведен случай предъявления встречного иска ответчиком о взыскании с банка сумм налоговых санкций по иску ООО «Ивановский областной банк» к инспекциям МНС России по г. Иваново о признании частично недействительным ее решения о привлечении к ответственности банка за нарушения налогового законодательства и требования об уплате суммы налога на прибыль и пеней, а также штрафа (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11.).

Часто встречаются случаи отказа в удовлетворении встречного иска (Там же.).

Суд может отказать в удовлетворении первоначального иска и признать правомерность требований ответчика по встречному иску (Постановление Президиума ВАС РФ № 8358/00 от 28 февраля 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 38. ).

Бывают случаи удовлетворения частично как первоначального, так и встречного исков (Постановление Президиума ВАС РФ № 9984/00 от 9 октября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 7.).

Решение вопроса о совместном рассмотрении первоначального и встречного исков или о выделении его в самостоятельное производство предопределяется конкретными обстоятельствами дела с учетом необходимости обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения спора с учетом быстроты и удобства рассматриваемого дела.

Отсутствие связи встречного иска с первоначальным требованием может служить основанием для отмены решения по встречному иску.

Арбитражный суд должен возратить встречный иск, установив отсутствие связи его с первоначальным исковым требованием или же определив нецелесообразность совместного рассмотрения в одном процессе. Арбитражный суд возвращает исковое заявление, если отсутствуют условия, предусмотренные в АПК РФ (ст. 129, ст. 132). В этом случае встречный иск оформляется как самостоятельное исковое требование, подлежащее рассмотрению в отдельном производстве.

Одна из наиболее существенных черт исковой формы защиты права состоит в том, что закон в равной мере предоставляет одинаковые возможности для защиты своих прав и законных интересов как истцу, так и ответчику.

В процессе рассмотрения дела ответчик дает объяснения в арбитражном суде по поводу предъявленного к нему иска. Одним из диспозитивных прав ответчика является признание им иска полностью или частично.

Однако чаще всего ответчик строит свою защиту путем возражений против требований истца (Рожкова М.А. Возражения (процессуальный и материальный аспекты) // Вестник ВАС РФ. 2002. № 6. С. 97.).

Возражения ответчика могут быть различного рода. Они могут носить как процессуальный, так и материально-правовой характер, поэтому различают как материально-правовые, так и процессуально-правовые возражения против иска. Сущность материально-правовых возражений состоит в том, что они направлены против требований, заявленных истцом по существу, т.е. против удовлетворения материально-правовых требований истца к ответчику. Если они окажутся обоснованными, то суд откажет в удовлетворении иска судебным решением.

Материально-правовые возражения ответчика имеют своей целью опровергнуть исковые требования по существу. В этом случае ответчик возражает против обоснованности иска как с

правовой, так и с фактической стороны. В этом случае ответчик опровергает или отрицает юридические факты, составляющие основание иска. Возражения ответчика опираются на нормы материального права.

Их основная цель состоит в том, чтобы суд отказал истцу в удовлетворении его исковых требований по существу. Возражая против предъявленного к нему иска, ответчик может ссылаться на недоказанность того или иного обстоятельства, на недостоверность доказательств, представленных истцом. В этом случае ответчик может ссылаться, например, на истечение срока исковой давности, на исполнение спорного обязательства, на неправильное определение истцом размера исковых требований и т.д.

Процессуально-правовые возражения против иска являются важным средством защиты ответчика. Их сущность заключается в том, что они направлены против самого процесса, на опровержение правомочности как его возникновения, так и его продолжения.

В этом случае, если ответчик сумеет доказать данное обстоятельство, то следствием этого может быть как отложение судебного разбирательства по делу (ст. 158 АПК РФ), или приостановление производства по делу (гл. 17 АПК РФ), так и оставление заявления без рассмотрения.

Процессуально-правовые возражения — это такие объяснения ответчика, которые могут служить основанием для того, чтобы преградить возможность дальнейшего рассмотрения дела по существу.

Процессуально-правовые возражения ответчика направлены против самого процесса, они основаны на нормах процессуального права, их цель состоит в том, чтобы защитить свои интересы. При этом ответчик может указывать на такие недостатки процесса, которые суд может выявить и устранить по собственной инициативе, но если это не сделано судом, то ответчик может требовать ликвидации этих недостатков, и именно это обстоятельство может быть использовано им в защиту против иска.

Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ в совместном постановлении Пленума № 33/14 от 4 декабря 2000 г. «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» указали: «...иные лица, обязанные по векселю, на основании ст. 326 НК РФ выдвигать против требования векселедержателя те возражения, которые они имели против лица (лиц), индоссировавшего (индоссировавших) вексель после совершения протеста по нему либо по истечении срока для совершения протеста» (Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 11.).

Наконец, в известных случаях защита ответчика против предъявленного иска может состоять в простом отрицании им иска.

В этом же постановлении подчеркивается, что в соответствии со ст. 386 ГК РФ ответчик, которому предъявлено вексельное требование, основанное на сделке (сделках) уступки требования, вправе заявлять предъявителю этого требования любые возражения, которые он имеет к правопреемникам истца, совершившим сделку уступки требования (Там же. С. 7.).

#### <185> 5. Соединение и разъединение исковых требований

Поскольку иск — это материально-правовое требование одного лица к другому, возникает вопрос, имеет ли истец право соединить несколько исковых требований к ответчику в одном исковом заявлении. АПК РФ 2002 г. положительно решает данный вопрос. Согласно закону истец вправе соединить в одном заявлении несколько требований, связанных между собой по основаниям возникновения или представленным доказательствам.

Значение данного института состоит в том, что соединение нескольких исковых требований для рассмотрения в одном процессе будет способствовать принципу процессуальной экономии и более быстрому и правильному рассмотрению и разрешению хозяйственного спора и вынесению одного решения, которым будет определена судьба всех требований, заявленных для совместного рассмотрения.

Кроме того, данное обстоятельство устранил возможность вынесения противоречивых судебных решений.

Закон предусматривает, что требования, предъявленные для совместного рассмотрения, должны быть связаны между собой по основаниям возникновения, что означает чаще всего то обстоятельство, что они вытекают из одного правоотношения.

Рассмотрение нескольких требований в одном процессе позволяет суду более полно выяснить взаимоотношения, существующие между сторонами, защитить права истца. Объединение

нескольких исковых требований часто обусловлено тем обстоятельством, когда одно исковое требование по существу неразрывно связано с другим и когда от правильного разрешения первоначального требования зависит разрешение и второго требования.

При решении вопроса о необходимости соединения в одном исковом заявлении нескольких требований суд должен учитывать и содержание доказательств, представленных истцом по каждому исковому требованию.

Арбитражный суд первой инстанции вправе объединить несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же лица, в одно производство для совместного рассмотрения (ч. 2 ст. 130 АПК РФ).

Вместе с тем арбитражный суд первой инстанции вправе выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство, если признает целесообразным раздельное рассмотрение требований.

Вопрос о разъединении исковых требований может решаться в зависимости от целого ряда обстоятельств, не позволяющих арбитражному суду произвести совместное рассмотрение нескольких исковых требований в одном производстве.

Это обусловлено как характером спорного материального правоотношения, так и субъектным составом процесса по данному делу, содержанием самих требований и наличием (или отсутствием) доказательств, приводимых в обоснование каждого из исковых требований.

При соединении исковых требований каждое из них сохраняет самостоятельное значение и поэтому по каждому из них в резолютивной части судебного решения должен быть дан ответ отдельно по каждому требованию.

Объединение дел в одно производство и выделение требований в отдельное производство допускаются до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции.

Об объединении дел в одно производство и о выделении требований в отдельное производство арбитражный суд выносит определение.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле (ст. 130 АПК РФ).



## ГЛАВА 11 ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

### § 1. Понятие судебного доказывания

Основные положения теории судебного доказывания, разработанной в области гражданского и уголовного процессов, в равной степени применимы к сфере арбитражного судопроизводства, поскольку отражают принципиальные аспекты, связанные с деятельностью судов и лиц, участвующих в деле, по установлению фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного раз- решения дела.

В юридической литературе нет единства мнений по наиболее существенным вопросам доказывания — сущности, субъектам и др. Имеются две основные концепции относительно понятия судебного доказывания. В основе первой из них лежит суждение о судебном доказывании как способе познания фактических обстоятельств дела. Так, по мнению К.С. Юдельсона, под судебным доказыванием следует понимать «деятельность субъектов процесса по установлению при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами...»(Юдельсон К. С. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951. С. 33; см. также: Алексеев С.С. Общая теория права. Т. 2. М., 1982. С. 336.) Авторы, придерживающиеся иной концепции, полагают, что под доказыванием подразумевается деятельность, имеющая целью убедить суд в истинности рассматриваемых им фактов. В концентрированном виде эта идея выражена в суждении С.В. Курылева: «...доказывание — не познание, доказывание для познания»(Курылев С.В. Доказывание и его место в процессе познания // Тр. Иркутского гос. ун-та. Т. 13. 1955. С. 65.).

Если подходить буквально к толкованию правовых норм, регулирующих отношения, связанные с судебным доказыванием, то может сложиться впечатление, что в арбитражном процессуальном законодательстве нашла выражение концепция судебного доказывания как средства убеждения суда, поскольку термин «доказывание» применяется только относительно деятельности лиц, участвующих в деле, но не суда, например, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ч. 1 ст. 65 АПК РФ). Вместе с тем, говоря о понятии судебного доказывания в арбитражном процессе, нельзя не учитывать того, что его сущность определяет весь механизм правового регулирования доказательственной деятельности.

Конечно, в судебном доказывании важное место занимает элемент убеждения суда. Однако роль арбитражного суда в процессе доказывания не сводится только к отстраненному наблюдению за состязанием сторон.

В АПК РФ 2002 г. по сравнению с АПК РФ 1995 г. существенно усилен элемент инициативного поведения суда в процессе доказывания. Арбитражный суд определяет обстоятельства, имеющие значение для дела, подлежащие установлению в процессе судебного доказывания (ч. 2 ст. 65 АПК РФ); предлагает лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для правильного разрешения дела, а в случаях, предусмотренных законом, обязан истребовать доказательства по собственной инициативе (ч. 5 ст. 66, ч. 1 ст. 82, ч. 2 ст. 88 АПК РФ); совершает иные действия, направленные на установление фактических обстоятельств дела. Суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела (ст. 71 АПК РФ). Другими словами, стороны убеждают арбитражный суд в наличии или отсутствии искомых фактов, но суд должен убедиться в этом сам в результате познания фактических обстоятельств дела.

Именно познание определяет сущность судебного доказывания в арбитражном процессе. Познание в рамках судебного доказывания реализуется в единстве двух видов деятельности: мыслительной (логической), подчиненной законам логического мышления, и практической (процессуальной), т.е. процессуальных действий, совершаемых лицами, участвующими в деле, и судом на основе правовых норм, содержащихся в арбитражном процессуальном законодательстве. Исходя из сказанного, можно дать следующее определение судебного доказывания в арбитражном

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

## § 2. Предмет доказывания

В соответствии с предписанием ст. 64 АПК РФ в арбитражном судопроизводстве суд определяет наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. Указанные обстоятельства устанавливаются с использованием доказательств, которые в названной статье определяются как сведения о фактах.

Этими сведениями устанавливается именно факт, а не что-либо иное. Кроме того, известно, что требования и возражения сторон должны основываться на фактах, имеющих юридическое значение, т.е. фактах, с наличием или отсутствием которых закон связывает правовые последствия. По отношению к фактам обстоятельства выступают как явления сопутствующие.

В связи со сказанным представляется возможным предположить, что предмет доказывания составляют юридически значимые факты, а не обстоятельства.

В процессуальной теории большинством авторов под предметом доказывания понимается совокупность фактов, имеющих материально-правовое значение, установление которых необходимо для правильного разрешения дела по существу.

Данное определение предмета доказывания, сформулированное применительно к гражданскому судопроизводству, в равной мере можно отнести и к арбитражному судопроизводству.

Установление фактов материально-правового характера имеет главенствующее значение при рассмотрении дела в арбитражном суде, поскольку в первую очередь от правильного их определения и установления зависит верное разрешение дела. Все юридически значимые факты, входящие в предмет доказывания, образуют фактический состав по делу. Фактический состав формируется исходя из оснований иска и возражений ответчика; норм материального права, подлежащих применению.

В соответствии с ч. 2 ст. 65 АПК РФ 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.

Объем юридически значимых фактов, входящих в предмет доказывания, может изменяться в процессе рассмотрения спора. Во-первых, истец имеет право дополнить или изменить основание иска, ответчик — привести в обоснование своих возражений дополнительные юридически значимые факты. Суд также вправе указать истцу на необходимость установления факта, имеющего материально-правовое значение, на который истец не ссылался в исковом заявлении или при изменении основания иска либо предъявлении встречного иска. Например, по спору об истребовании имущества из чужого незаконного владения истец не указал на то, почему он является собственником имущества с момента перечисления ответчику платежа, тогда как в договор с ответчиком было включено условие о переходе права собственности на имущество с момента платежа, хотя по общему правилу право собственности возникает у приобретателя с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 223 ГК РФ).

Следует отметить, что в процессе разбирательства дела возникает необходимость установления не только фактов материально-правового характера, но и иных фактов. В частности, фактов, имеющих процессуальное значение, т.е. фактов, с наличием или отсутствием которых связана возможность возникновения, изменения или прекращения процессуальных правоотношений.

Для всей совокупности фактов, устанавливаемых в процессе судебного доказывания при разбирательстве дела, в процессуальной теории используется понятие «пределы доказывания». В число этих фактов входят «иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела» (ч. 1 ст. 65 АПК РФ).

Не все факты, имеющие значение для дела, требуют доказывания. В соответствии со ст. 69, 70 АПК РФ три вида фактов не нуждаются в доказывании:

- 1) признанные арбитражным судом общеизвестными;
- 2) преюдициальные;
- 3) признанные сторонами.



Общеизвестность факта может быть признана арбитражным судом при наличии двух условий. Во-первых, данный факт должен быть известен широкому кругу лиц. Понятие «широкий круг лиц» имеет относительное значение. Объем круга лиц зависит от распространенности данного события-факта в определенной местности. Во-вторых, факт обязательно должен быть известен всему составу суда.

Преюдициальные (предрешенные) факты — это факты, установленные:

вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по одному спору, не подлежащие доказыванию при разрешении других споров с участием тех же сторон;

вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу, не подлежащие доказыванию при рассмотрении дела арбитражным судом по вопросам, имели ли отдельно место определенные действия и кем они совершены;

вступившим в законную силу решением суда общей юрисдикции по гражданскому делу, не подлежащие доказыванию при разрешении спора арбитражным судом по вопросам об обстоятельствах, имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

Факты, устанавливаемые актами любых других органов, следствия, прокуратуры, административных и т.п., не исключаются из предмета доказывания при рассмотрении дела в порядке арбитражного судопроизводства.

Признанные сторонами в результате достигнутого ими соглашения обстоятельства принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания. Арбитражный суд может не принять признание стороны, если располагает доказательствами, дающими основание считать, что признание такой стороной указанных обстоятельств совершено в целях сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения. Обстоятельства, признанные и удостоверенные сторонами в установленном порядке, в случае принятия их арбитражным судом не проверяются им в ходе дальнейшего производства по делу (ч. 2, 4, 5 ст. 70 АПК РФ).

Существенное значение имеет вопрос о том, на ком лежит обязанность доказывания фактов, входящих в предмет доказывания по делу.

Все участники гражданских правоотношений предполагаются добросовестными исполнителями своих прав и обязанностей (ст. 10 ГК РФ), поэтому кредитор (потерпевший) обязан доказать факт неисполнения или ненадлежащего исполнения должником его обязанностей, а также наличие убытков и причинную связь между фактом наличия убытков и фактом правонарушения.

По общему правилу, закрепленному в арбитражном процессуальном законодательстве (ст. 65 АПК РФ), обязанность доказывания обстоятельств, имеющих значение для дела, возлагается на то лицо, участвующее в деле, которое на них ссылается в обоснование своих требований или возражений. При рассмотрении споров о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия указанных актов, возлагается на орган или должностное лицо, принявших акт.

Помимо общего правила распределения обязанностей по доказыванию действующим законодательством предусмотрены и специальные правила, содержащиеся в нормах материального права. В отличие от общего специальные правила возлагают обязанность доказывания фактов на определенную сторону.

Наиболее распространенным способом установления специальных правил распределения обязанностей по доказыванию является доказательственная презумпция (предположение о существовании факта или его отсутствия, пока не доказано иное). В гражданском праве наиболее распространены две доказательственные презумпции: 1) презумпция вины причинителя вреда; 2) презумпция вины лица, не исполнившего обязательства или исполнившего его ненадлежащим образом.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (п. 3 ст. 401 ГК РФ). В ГК РФ расширена сфера

ответственности без вины при осуществлении предпринимательской деятельности, однако вина остается весьма заметным основанием ответственности за нарушение обязательств, а это означает то, что отсутствие вины должно доказываться лицом, нарушившим обязательства (п. 2 ст. 401 ГК РФ).

Правила распределения обязанностей по доказыванию конкретизируются в судебной практике применительно к отдельным видам дел. Например, в информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 21 июня 1999 г. № 42 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с взиманием подоходного налога» отмечается, что при рассмотрении споров о размере налогооблагаемого дохода на налоговом органе лежит обязанность доказывания факта и размера дополнительно вмененного налого-плательщику дохода, а на налогоплательщике — факта и размера понесенных расходов.

### § 3. Понятие и классификация судебных доказательств

В процессе доказывания средствами установления фактов, имеющих юридическое значение для дела, выступают судебные доказательства.

Доказательствами в арбитражном процессе являются полученные в установленном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования или возражения сторон, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора (ст. 64 АПК РФ).

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио-видеозаписи, иные документы и материалы.

Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

В процессуальной теории дано обоснование концепции судебных доказательств, в соответствии с которой сущность доказательств определяется единством их содержания и процессуальной формы. Судебные доказательства состоят из двух взаимосвязанных элементов: сведений о фактах (содержание) и средств доказывания (процессуальная форма). В обоснование такого понимания сущности судебных доказательств учеными-процессуалистами, работающими в области теории доказательств, приведено достаточно весомых аргументов (Например: Козлов А.С. Понятие и признаки судебных доказательств в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1978. С.14.). Адекватность теоретической конструкции потребностям правоприменительной практики нашла свое отражение в законодательном регулировании процесса осуществления правосудия по гражданским и уголовным делам.

Наличие содержания доказательств как сведений или информации о фактах характерно для доказательств в любой сфере познавательной деятельности. Сведения и информация—понятия тождественные. Например, в ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» информация определяется как сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (ст. 2). Данное определение достаточно точно отражает функцию информации как необходимой составляющей процесса получения знаний. Действия, явления, события находят свое отражение в объектах или на объектах живой и неживой природы в различной форме, которые становятся носителями (источниками) информации. При необходимости информация может быть востребована для получения знаний о состоявшихся фактах.

Но условием получения точных знаний является достоверность используемой при этом информации. В судопроизводстве достоверность информации гарантируется установленным в законе процессуальным порядком ее получения, закрепления, исследования и оценки. При соблюдении указанного порядка, информация объективируется в процессуальной форме, называемой средством доказывания. Например, письменный документ приобретает статус письменного доказательства только при условии соблюдения судом процессуального порядка работы с документом в судебном заседании. Особенности получения, исследования и оценки доказательственной информации предопределяются спецификой ее источника.

Буквальное содержание текста ст. 64 АПК РФ свидетельствует о том, что законодатель весьма свободно трактует понятие процессуальной формы и оставляет перечень средств доказывания, которые можно использовать для установления фактических обстоятельств дела, открытым, допуская возможность привлечения в процесс доказывания «иных документов и материалов».

Следовательно, формально возможно использование любых источников, в отношении которых законом не устанавливается процессуальный порядок получения информации, т.е. не определяется механизм обеспечения достоверности получаемой информации. Однако есть основание полагать, что подобного рода допущения не окажут негативного влияния на судебную практику, поскольку в судопроизводстве накоплен положительный опыт доказательственной деятельности.

Судебные доказательства, используемые в процессе доказывания при рассмотрении дел в порядке арбитражного судопроизводства, могут быть классифицированы по ряду признаков, что дает возможность изучить их виды, выявить различия и сходства между ними.

Классификация может быть проведена по следующим признакам:

по характеру связи содержания доказательства с устанавливаемым фактом — на прямые и косвенные доказательства;

по процессу формирования сведений о фактах — на первоначальные и производные доказательства;

по источнику доказательств — на личные и вещественные доказательства.

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

Косвенные доказательства — доказательства, имеющие многозначную связь с искомым фактом, т.е. из содержания доказательства можно сделать несколько в равной степени вероятных выводов о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела. Отсюда следует весьма важный в теоретическом и практическом смысле вывод: наличие или отсутствие искомого факта не может быть установлено на основании одного косвенного доказательства. Лишь оценка косвенного доказательства в совокупности с другими доказательствами или оценка нескольких косвенных доказательств может дать достоверные сведения об искомом факте.

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

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

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

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

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

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

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

Законом устанавливается ответственность за неисполнение без уважительных причин обязанности представить истребуемое судом доказательство, а также за не извещение суда о невозможности исполнить его требование вообще или в установленный срок. На виновных лиц налагается штраф в размере и порядке, которые определены в гл. 11 АПК РФ. Штраф может быть наложен повторно. Применение штрафной санкции не освобождает лицо, у которого находится доказательство, от обязанности представить его в арбитражный суд.

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

Новеллой АПК РФ 2002 г. является введение в арбитражное судопроизводство института раскрытия доказательств, известного процессуальному законодательству ряда зарубежных стран, в частности Англии и США (discovery).

Каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые она ссылается, как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не предусмотрено законом. Лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, были заблаговременно ознакомлены. Ознакомление с доказательствами, как правило, производится в предварительном судебном заседании.

#### <185) 4. Отдельные виды доказательств

Письменные доказательства. Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа. К письменным доказательствам относятся также протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним (ст. 75 АПК РФ).

Как видно из приведенного определения, письменное доказательство отождествляется с понятием документ. В ст. 75 АПК РФ перечисляет некоторые формы документов (акты, справки и др.), не раскрывая самого понятия «документ» и не называя видов документов. Легальное определение термина «документ» содержится в нескольких нормативных правовых актах (Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ; ФЗ «Об участии в международном информационном обмене» от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ.). Документ — это зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Каждый документ имеет внешние признаки, отражающие форму и размер документа, носитель информации, способ записи, элементы оформления.

Письменные доказательства имеют вещественную основу, как правило, бумагу (возможно, дерево, металл, искусственные материалы и др.), на которой речевая информация зафиксирована любым типом письма (записи). Письменное доказательство — это именно письменный, а не иной документ. Письменный документ может быть рукописным, машинописным и электронным. Рукописный — документ, при создании которого знаки письма наносятся от руки. Машинописный — документ, при создании которого знаки письма наносятся техническими средствами. Электронный — документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме.

Сведения, необходимые суду для установления искомых обстоятельств дела, воспринимаются из содержания данного документа, а не из свойств предмета, на которые он нанесен. Этим

определяется отличие письменных доказательств от вещественных, которые в своем внешнем выражении также могут представлять собой некие предметы с нанесенным текстом.

В арбитражном процессе наибольшее распространение имеют официальные документы — письменные доказательства. Официальный документ — документ, созданный юридическим или физическим лицом, оформленный и удостоверенный в установленном порядке. Официальные письменные доказательства различны по субъектному составу лиц, от которых они исходят, по содержанию, форме, правовой направленности. Официальным письменным доказательством может выступать, например, и акт органа государственного управления, и письмо должностного лица организации, и справка, выдаваемая соответствующим органом. В этой связи важно иметь более детальную классификацию официальных письменных доказательств.

Первая группа— это собственно акты, имеющие властно-волевой характер, в которых реализуется воля либо одного субъекта, наделенного соответствующими полномочиями, в пределах своей компетенции, либо нескольких субъектов. Это акты распорядительного характера, и их принятие влечет за собой юридически значимые последствия. К их числу, в частности, могут быть отнесены акты органов государственной власти и управления; акты иных органов, предприятий, утверждений, организаций; акты должностных лиц; сделки, заключаемые организациями, гражданами-предпринимателями в письменной форме. В данном случае не имеет значения наименование данного акта. Это может быть постановление, решение, договор, приказ и т.п.

Вторая группа — документы, которыми предположительно устанавливается наличие, отсутствие юридически значимых фактов. Это прежде всего различного рода акты, протоколы, заключения компетентных органов, составленные в ходе проводимых проверок, обследований и т.п. Составление такого рода документов как формы установления и фиксации событий, действий имеет широкое распространение в практике государственных и иных органов, организаций, а в ряде случаев является необходимым требованием в их деятельности (например, составление акта приемки продукции в соответствии с Инструкцией о порядке приемки продукции и товаров по качеству).

Третья группа— документы, которыми подтверждается наличие или отсутствие юридически значимых фактов. Данные документы имеют информационный характер. Число таких документов весьма велико и разнообразно. Это справки, платежные поручения, квитанции, изменения, счета, наряды-заказы, накладные и т.п. Значение таких документов тоже велико. Например, если не будет представлена копия платежного получения в подтверждение процессуального факта уплаты государственной пошлины (когда исковое заявление должно быть оплачено пошлиной), заявление возвращается истцу.

Официальный документ должен иметь юридическую силу. Юридическая сила — свойство официального документа, сообщаемое ему действующим законодательством, компетенцией издавшего его органа и установленным порядком оформления.

Четкое представление о правовом статусе актов и документов имеет весьма существенное значение, поскольку от этого зависит возможность возникновения различных правовых последствий, что является определяющим при оценке доказательств, а следовательно, для вынесения обоснованного решения по рассматриваемому делу.

Так, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, отменяя ранее состоявшиеся решения, в частности указал следующее: «Удовлетворяя иск, суд исходил из того, что Правительством РФ принято решение от 25 июля 1994 г. № ВЧ-П7-22561, согласно которому объединения, предприятия и организации, осуществляющие поставки, выполняющие работы и оказывающие услуги по государственному оборонному заказу, освобождены от уплаты пени, штрафов и неустоек». Между тем указанный документ, названный Челябинским областным арбитражным судом решением Правительства РФ, по существу таковым не является, а представляет собой адресованное Председателю Правительства РФ письмо должностных лиц с его резолюцией о согласии с позицией обратившихся лиц. Данный документ также не обладает признаками постановления или распоряжения Правительства РФ. Нельзя отнести его и к категории ведомственных нормативных актов, поскольку по своему содержанию он является обращением, а не правоустанавливающим документом(Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 ноября 1996 г. № 6320/95. ).

В арбитражном судопроизводстве наибольшее распространение имеют документы простой письменной формы. Так, например, законом установлена простая письменная форма для договоров безвозмездного пользования имуществом, поручения, комиссии, хранения и др.

Используются в качестве письменных доказательств и документы (договоры), требующие нотариального удостоверения, в частности, договоры купли-продажи жилого дома, купли-продажи строительных материалов, мены и др. Нотариальное удостоверение сделки может быть предусмотрено соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Арбитражное процессуальное законодательство допускает возможность использования в процессе рассмотрения дела и документов личного происхождения, т.е. документов, созданных лицом вне сферы его служебной деятельности или выполнения общественных обязанностей.

С каждым годом в документообороте увеличивается доля электронных документов. Созданы и действуют информационные системы общего пользования, которые открыты для всех физических и юридических лиц и в услугах которой этим лицам не может быть отказано, и корпоративные системы, участниками которых может быть ограниченный круг лиц, определенный ее владельцем или соглашением участников этой информационной системы. Электронные документы активно используются в сфере государственного управления и в гражданском правовом обороте, в частности в банковской деятельности.

Опыт использования электронных документов в качестве доказательств существует во многих зарубежных странах. В большинстве из них электронные записи принимаются как доказательства только в тех случаях, когда сторона, представляющая запись, устанавливает определенные факты в отношении данной записи и данной электронно-вычислительной системы. В других — имеется исчерпывающий перечень видов допустимых доказательств, где электронные документы принимаются в качестве доказательств в коммерческих спорах, но не принимаются при рассмотрении споров некоммерческих. Следует отметить, что не существует единых правил использования электронных документов, составленных в одной стране, в качестве доказательств в судах другой страны (Правовое руководство ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств. Нью-Йорк, 1987. С. 126-196)127.). Электронные документы могут быть использованы в арбитражном судопроизводстве при соблюдении ряда условий.

Во-первых, наличия у документа юридической силы. Юридическую силу документам придает присутствие необходимых реквизитов. Документ в качестве реквизитов должен содержать: наименование организации, имя создателя документа, местонахождение организации, дату изготовления документа, код лица, ответственного за изготовление документа, код лица, утвердившего документ.

Во-вторых, документ должен быть человекочитаемым. Человекочитаемым считается документ, содержащий общепонятную информацию, расшифровку закодированных данных.

Это требование вытекает из общих правил судопроизводства, предполагающих непосредственность восприятия судьями информации, содержащейся в источниках доказательств.

Необходимо отличать письменные доказательства от объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, даваемых в письменном виде. Объяснения сторон, заключения экспертов, представленные в письменной форме не являются письменными доказательствами.

В соответствии с п. 2 ст. 434 ГК РФ договор в письменной форме может быть заключен составлением одного документа, подписанного сторонами, а также обменом документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

В качестве письменных доказательств допускаются документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, а также документы, подписанные электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи, в случаях и порядке, которые установлены федеральными законами, иными нормативными актами или договором (ч. 3 ст. 75 АПК РФ).

Правовое регулирование отношений в области использования электронной цифровой подписи осуществляется ФЗ «Об электронной цифровой подписи», ГК РФ, ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации», ФЗ «О связи», другими федеральными законами и

принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами РФ, а также осуществляется соглашением сторон.

Электронная цифровая подпись — это реквизит электронного документа, предназначенный для защиты данного документа от подделки, полученный в результате криптографического преобразования информации с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяющий идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также установить отсутствие искажения информации в электронном документе.

В ФЗ «Об электронной цифровой подписи» от 10 января 2002 г. определяются правовые условия, при соблюдении которых электронная цифровая подпись в электронном документе признается равнозначной собственноручной подписи в документе на бумажном носителе.

Письменные доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела. В случае непредставления письменных доказательств органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными органами и должностными лицами по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд истребует доказательства от этих органов по собственной инициативе. Копии истребованных документов направляются лицам, участвующим в деле (ч. 2, 5 ст. 66 АПК РФ).

Документы, представляемые в арбитражный суд, должны соответствовать требованиям, установленным для данного вида документов (ч. 4 ст. 75 АПК РФ). Это нормативное установление — одно из нововведений в АПК РФ 2002 г. — весьма положительного свойства. Будет документ иметь юридическую силу или нет, зависит от того, соблюдены ли его создателями требования к форме и отдельным реквизитам.

Требования к оформлению организационно-распорядительных документов государственных и негосударственных организаций определены в Государственном стандарте РФ «Унифицированные системы документации, Унифицированная система организационно-распорядительной документации» (утвержден Постановлением Госстандарта РФ от 31 июля 1997 г. № 273, введен в действие с 1 июля 1998 г.).

ГОСТ не устанавливает порядок оформления первичных бухгалтерских документов. Этот порядок определен ФЗ «О бухгалтерском учете» от 21 ноября 1996 г.

Существуют специальные требования к письменной форме отдельных видов договоров и других сделок.

Например, договор перевозки оформляется указанными в соответствующем транспортном уставе или кодексе документом накладной, грузовой квитанцией, коносаментом и др. Существуют формы для договоров, совершаемых банками, страховыми компаниями и др.

В соответствии с ГК РФ отсутствие указанных реквизитов не считается нарушением требований к форме сделки. Данные реквизиты рассматриваются как дополнительные и становятся обязательными только в силу соответствующего указания в законе, ином правовом акте или соглашении сторон.

Письменные доказательства представляются в арбитражный суд в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Если для разрешения спора имеет значение лишь часть документа, представляется заверенная выписка из него.

Подлинник (официального) документа — это первый или единственный экземпляр официального документа. К подлиннику приравнивается дубликат, т.е. повторный экземпляр подлинника документа, имеющий юридическую силу.

Копия документа — документ, полностью воспроизводящий информацию подлинного документа и все его внешние признаки или часть их.

В отношении личных документов используется термин «подлинный документ», а не подлинник. Подлинный документ — документ, сведения об авторе, времени и месте создания которого содержатся в самом документе или выявлены иным путем, подтверждающим достоверность его происхождения.

Подлинные документы представляются в суд в случае, если обстоятельства дела согласно федеральному закону или иному нормативному правовому акту подлежат подтверждению только такими документами, а также по требованию арбитражного суда (ч. 8 ст. 75 АПК РФ).

Представление подлинников документов необходимо прежде всего тогда, когда документ

одновременно является письменным доказательством и объектом спора. Например, копия векселя не может являться доказательством прав по спорному векселю.

Требование об обязательном представлении подлинников документов носит отсылочный характер, предписывая суду решать этот вопрос сообразно установлениям нормативных правовых актов. В частности, в соответствии с Инструкцией Госналогслужбы РФ № 42 платежные поручения и квитанции представляются только с отметкой банка, ксерокопии и фотокопии платежных поручений об уплате государственной пошлины не могут быть приняты в качестве доказательства их уплаты.

Закон допускает усмотрение суда в части требования о представлении копий документов. Копии должны быть надлежащим образом заверены. Возможно нотариальное удостоверение копий или копии могут заверяться компетентным должностным лицом той организации, от которой исходят документы, либо гражданином предпринимателем с приложением печати. Современные возможности электронной техники, с одной стороны, позволяют абсолютно точно воспроизводить внешний вид документа без каких-либо искажений, а с другой — менять содержание документа. Это обстоятельство, безусловно, должно учитываться арбитражным судом.

Так, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 26 ноября 2002 г., принятом по одному из заявлений о пересмотре дела в порядке надзора, в частности, отмечалось, что арбитражный суд, рассматривающий дело по первой инстанции, неоднократно обращался в управление ФСБ с просьбой о представлении подлинного векселя. Управление, сославшись на невозможность изъятия подлинного векселя из уголовного дела, представило его заверенную копию. Однако, принимая решение по светокпии векселя, суд не мог проверить соблюдение всех предъявляемых по отношению к векселедержателю требований: в частности, наличие непрерывного ряда индоссаментов (ст. 16 Положения о переводном и простом векселе) и соответствие формы векселя требованиям действующего законодательства. В связи с этим, по мнению ВАС РФ, у Федерального арбитражного суда Московского округа не было оснований для отказа в иске, поскольку подлинный вексель не утрачен, находится в материалах уголовного дела и по его окончании все обстоятельства могли быть судом выяснены.

С введением в арбитражном судопроизводстве предварительного судебного заседания, в ходе которого судья и стороны знакомятся с имеющимися доказательствами, представление подлинников документов должно быть правилом. После ознакомления в предварительном заседании с подлинниками в деле целесообразно оставлять их копии, соответствие которых оригиналу удостоверяется арбитражным судьей.

Документы, полученные в иностранном государстве, представляются в качестве письменных доказательств лишь при условии их легализации в дипломатической или консульской службе (органах внешних сношений) Министерства иностранных дел Российской Федерации.

Статья 55 Консульского устава СССР 1976 г. определяет, что «консул легализует документы и акты, составленные при участии властей консульского округа». Требование легализации относится и к документам, исходящим от властей консульского округа.

Свидетельствование консулами документов и актов, составленных при участии властей их консульского округа или исходящих от этих властей, означает установление подлинности подписей на этих документах и соответствия оформления документов законам страны их происхождения.

Засвидетельствованию документа российским консулом в стране пребывания предшествует удостоверение подписей на документе и тем самым подтверждение законности выдачи документа со стороны Министерства иностранных дел страны пребывания консула или другого уполномоченного местного органа власти.

Легализационный документ оценивается арбитражным судом на общих основаниях. Легализационная надпись российского консула не сообщает документу дополнительной юридической силы.

Легализация иностранного документа необходима для предоставления последнего в качестве доказательства в арбитражном процессе, но не исключает проверки со стороны суда с целью установления правильности содержащихся в нем сведений по существу (Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 декабря 1996 г. № 10).

Согласно ч. 7 ст. 75 АПК РФ в случаях, предусмотренных международным договором РФ, иностранные официальные документы признаются письменными доказательствами без легализации. Таковым международным договором является Гагская конвенция 1961 г.



Например, в арбитражный суд обратилась швейцарская компания с иском о признании недействительным договора купли-продажи пакета акций, проданного на конкурсе. Арбитражный суд отказал в принятии искового заявления, сославшись на то, что представленные швейцарской фирмой документы о регистрации фирмы и доверенность на предъявление иска подписаны ненадлежащим образом и не прошли процедуру легализации.

Швейцарская фирма обжаловала определение об отказе в принятии искового заявления, сославшись на то, что представленные ею документы не требуют легализации и оформлены в порядке, определенном международным договором. Российская Федерация и Швейцария являются участницами Гаагской конвенции, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов (1961 г.). Статья 2 этой Конвенции предусматривает, что «каждое из договаривающихся государств освобождается от легализации документов, на которые распространяется настоящая конвенция». Статья 1 Конвенции к таковым относит и документы административного характера. Единственной формальностью, которая подтверждает подлинность подписей должностных лиц и печатей согласно ст. 3 и 4 Конвенции, является проставление апостиля (штампа с заголовком на французском языке — «Apostille (Convention de la Haye du 5 octobre 1961)»). Официальные документы из стран-участниц Гаагской конвенции принимаются на территории России с апостолями, проставленными с 31 мая 1992 г. Представленные швейцарской фирмой документы относились к разряду административных. Подписи должностных лиц на всех документах, в том числе на доверенности, были заверены апостилем нотариуса в Цюрихе. Перевод этих документов был сделан в Москве, подпись переводчика была заверена апостилем московского нотариуса.

Таким образом, арбитражный суд был вправе принять исковое заявление швейцарской фирмы, сопровождаемое иностранным документом с заверенным переводом на русский язык, представленным в качестве письменных доказательств заявленных требований в полном соответствии с требованиями, установленными международным договором.

Подлинные документы, имеющиеся в деле, могут быть возвращены по ходатайству лиц, их представивших, после вступления решения арбитражного суда в законную силу, а если суд придет к выводу, что возвращение их не нанесет ущерба правильному разрешению спора в процессе производства по делу, то и до вступления решения в законную силу. При этом в деле обязательно составляется заверенная судьей копия документа (ч. 10, 11 ст. 75 АПК РФ).

Вещественные доказательства. В арбитражном процессуальном законодательстве вещественные доказательства определяются как «предметы, которые своим внешним видом, свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела» (ст. 76 АПК РФ). Предметы используются как вещественные доказательства в силу того, что обладают способностью к отражению, имевших место, событий, явлений, действий. Отражение проявляется в изменении свойств предмета, его вида, отпечатков, следов и т.п., несущих определенную информацию о том, что произошло в действительности. Доказательствами являются не собственно предметы, а та информация, имеющая значение для дела, которая может быть получена в процессе их исследования. Сам предмет — это источник доказательства (информации). Термин «предмет», используемый в АПК РФ и в многочисленных дефинициях вещественных доказательств, содержащихся в научной литературе, условен, поскольку объектами могут выступать, в частности, земельные участки, жилые и нежилые помещения, животные, т.е. то, что к предметам вряд ли можно отнести.

Информацию, имеющую значение для дела, дает не только изучение внешнего вида предмета, его свойств или места нахождения, к необходимым сведениям может относиться, например само существование предмета, время его создания или изменения. Другими словами, признаки объектов — вещественных доказательств весьма разнообразны. Очевидно, что в законодательстве, как, впрочем, и юридической литературе не может быть дан исчерпывающий перечень предметов (их признаков), которые используются в качестве вещественных доказательств при рассмотрении дел в порядке арбитражного судопроизводства. Как и другие виды доказательств, вещественные приобретают статус судебных только при условии соблюдения установленного законом порядка привлечения их в процесс и получения имеющих значение для дела сведений о фактах, входящих в предмет доказывания, т.е. процессуальным путем. Представление и истребование вещественных доказательств, их осмотр и исследование в месте нахождения осуществляется в соответствии с требованиями, содержащимися в ст. 66 и 78 АПК РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается, перед другими участниками процесса до начала судебного заседания. Это требование закона выполнимо, если под термином «раскрыто» понимать только обозначение доказательства. Для этого было бы достаточно в исковых заявлениях, отзывах на них, жалобах, ходатайствах точно обозначить предметы, которые предполагается представить в суд в качестве вещественных доказательств или предоставить другой стороне перечень с указанием на доказательства. Однако, как отмечалось выше, в ч. 4 ст. 65 АПК РФ содержится прямое указание на то, что с доказательствами лица должны быть ознакомлены заблаговременно, т.е. заблаговременно раскрыто его содержание. В противном случае заинтересованное лицо лишается права при рассмотрении дела ссылаться на данное доказательство.

Очевидно, для того чтобы ознакомить других лиц с содержанием вещественных доказательств, их копии не могут быть направлены другим лицам, участвующим в деле, до начала судебного разбирательства, подобно копиям документов, представляемым в суд в качестве письменных доказательств (ч. 1 ст. 66 АПК РФ). По нашему мнению, планы, схемы, фото-, видеоизображения, модели не могут быть приняты как доказательства без согласия другой стороны, имеющей право ознакомиться с первоисточниками, т.е. собственно предметами. В связи с этим заинтересованному лицу должна быть предоставлена реальная возможность осмотра доказательств.

Проведение осмотра по месту нахождения источника вещественного доказательства может быть признано судом необходимым на стадии подготовки дела к судебному разбирательству (п. 3 ч. 1 ст. 135 АПК РФ). Осмотр проводится по правилам, установленным ст. 78 и 79 АПК РФ. Ознакомление с доказательством возможно по договоренности сторон либо путем доставки вещественного доказательства лицом, его представляющим, другой стороне для осмотра, либо, если таковое невозможно, например, в силу громоздкости предмета, путем организации осмотра доказательства в месте его нахождения. При проведении осмотра заинтересованные лица вправе проводить фотографирование, киносъемку, составлять чертежи, планы и т.п. Суд вправе предписать лицу, участвующему в деле, ознакомиться с доказательствами, если добровольного согласия на осмотр от него не получено.

Не противоречит смыслу закона и принципу состязательности добровольный отказ от предварительного ознакомления с вещественными доказательствами. При этом сохраняется право обладателя доказательства ссылаться на него в дальнейшем. Действительно, особенности отдельных вещественных доказательств — материальных объектов (вес, объем, место нахождения и т.п.) может быть такова, что заблаговременный их осмотр будет создавать для заинтересованного лица различного рода трудности или неудобства. Сторона может согласиться на ознакомление только с фотографиями, схемами и т.п.

Весьма важным является документальное оформление заблаговременного ознакомления заинтересованных лиц с вещественными доказательствами в том случае, когда осмотр проводится по договоренности сторон. Если направление ответчику копий письменных доказательств (документов) само по себе служит свидетельством того, что сторона с ними ознакомилась или должна была ознакомиться, то применительно к доказательствам вещественным этот факт должен быть зафиксирован в той или иной форме. В таких случаях, думается, целесообразно составление протокола (акта) проведения осмотра, подписанного заинтересованными лицами, который будет служить подтверждением соблюдения владельцем вещественного доказательства требований, содержащихся в ч. 3 ст. 65 АПК РФ. Добровольный отказ от досудебного осмотра доказательства также должен найти отражение в форме, позволяющей с достоверностью подтвердить действительность волеизъявления лица (письмо, уведомление и т.п.).

Бремя доказывания наличия факта ознакомления лиц, участвующих в деле, с доказательствами до начала судебного заседания или отказа, уклонения от ознакомления лежит на лице, которое на него ссылается.

О приобщении к делу вещественных доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, истребованных судом в случаях, предусмотренных ст. 66 АПК РФ, арбитражный суд выносит определение. Приобщенные к делу доказательства подлежат хранению в соответствии с требованиями ст. 77 АПК РФ.

По общему правилу «вещественные доказательства хранятся по месту их нахождения. Они должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости засняты на фото- или видеопленку» (ч. 1 ст. 77 АПК РФ). Интересен тот факт, что в АПК РФ 1995 г. общее правило было

сформулировано иначе — «доказательства хранятся в арбитражном суде». Это избавляло от необходимости досудебного совершения вышеуказанных действий. Однако в нынешней ситуации «обременения» такого свойства, вероятно, видятся законодателю более легкими, нежели затраты, связанные с организацией их хранения в арбитражных судах. Термин «хранение» несет вполне определенную смысловую нагрузку. Доказательства не просто где-то находятся, они именно хранятся, т.е. охраняются от исчезновения, подмены, изменений и т.п.

Опись и опечатывание предметов, являющихся источниками вещественных доказательств, — обязанность самого суда. Выполнение этих действий может поручаться помощникам судей, но не иным лицам. Опись должна содержать наименование и количество предметов, указание на их характерные особенности. Кем и в каком порядке проводится фотографирование и видеозапись, законом не устанавливается.

Есть основание утверждать, что сформулированное в императивной форме требование закона о проведении действий по фиксированию доказательств (опись, опечатывание и др.) в месте их хранения до их исследования не должно во всех случаях истолковываться именно как безусловное. Нередко вещественными доказательствами располагают лица, участвующие в деле, которые заинтересованы в их сохранности. В дальнейшем эти доказательства доставляются непосредственно в арбитражный суд для исследования, или суд осуществляет осмотр в месте их нахождения в соответствии со ст. 78 АПК РФ. Тогда, когда существуют опасения в том, что доказательства могут быть утрачены или по другим причинам их представление станет невозможным, суд совершает действия по обеспечению доказательств в порядке ст. 72 АПК РФ. Если же заинтересованные лица не заявляют об обеспечении вещественных доказательств, а по мнению суда, их предварительное фиксирование необходимо, он производит их опись, опечатывание и т.д.

Вменение в обязанность суду неукоснительного совершения указанных действий вне зависимости от конкретных обстоятельств, означает совершенно необоснованное усложнение процесса работы с доказательствами, которое не продиктовано необходимостью. Более того, с большой долей вероятности можно предположить, что это естественным образом приведет к процессуальному упрощенчеству, ведущему к снижению качества судебного доказывания. Ознакомление судьи или помощника судьи с первоисточником доказательства в момент совершения обеспечительных действий по хранению, а не исследованию доказательств, может стать первым и единственным действием. Описи, фотоснимки и видеозаписи в дальнейшем будут фигурировать в процессе как производные вещественные доказательства, тем более, что закон допускает возможность установления фактических обстоятельств дела с помощью производных доказательств, но границ их использования не устанавливает.

Вещественные доказательства могут храниться в арбитражном суде, если суд признает это необходимым (ч. 2 ст. 77 АПК РФ). Закон не устанавливает, где и как должны храниться предметы в суде. Исходя из того, что обязательным условием является обеспечение их сохранности, исключающее утрату или фальсификацию, местом хранения могут быть или специально отведенные для этого помещения (камеры хранения), или папки с материалами дела, когда размеры и свойства предмета это позволяют (документы, фотографии и т.п., являющиеся вещественными доказательствами).

Применительно к вопросу о хранении вещественных доказательств, необходимо обратить внимание на следующее существенное обстоятельство. Некий предмет может быть одновременно и вещественным доказательством и объектом спора, например товары. В этом случае правовое регулирование его хранения имеет определенные особенности. Порядок хранения таких объектов регулируется нормами АПК РФ, относящимися к обеспечительным мерам арбитражного суда (ст. 91, 96 АПК). Хранение обеспечивается, например, наложением ареста на имущество, запрещением совершать определенные действия, касающиеся предмета спора и др. Нет необходимости в принятии специальных мер по хранению доказательств-объектов спора, если стороны заключили договор о секвестре (от лат. *sequestrium* — запрещение), т.е. договор о передаче спорной вещи на хранение какому-либо незаинтересованному лицу, принимающему на себя обязанность возратить вещь тому участнику спора, которому она решением суда должна быть передана.

Расходы на хранение вещественных доказательств распределяются между сторонами в соответствии с правилами, установленными ст. 110 АПК РФ.

Способом исследования вещественных доказательств, предусмотренным АПК РФ, является их осмотр. В законе применительно к письменным и вещественным доказательствам используются два термина «осмотр» и «исследование», однако это не означает, что речь идет о двух различных процессуальных действиях. Осмотр — способ исследования доказательств, заключающийся в непосредственном восприятии и изучении судом с участием лиц, участвующих в деле, признаков, свойств и состояния определенного материального объекта. Цель осмотра — получение информации, необходимой для установления обстоятельств, имеющих значение для дела. При проведении осмотра вещественных доказательств судом могут применяться различные познавательные приемы — наблюдение, измерение, описание, сравнение и др.

Порядок проведения осмотра вещественных доказательств устанавливается рядом статей АПК РФ (ст. 78, 79, 162).

Первым из видов осмотра вещественных доказательств является осмотр в судебном заседании. В соответствии с ч. 1 и 4 ст. 162 АПК РФ при рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу, осмотреть вещественные доказательства. Лицо, участвующее в деле, вправе дать арбитражному суду пояснения о представленных им и истребованных судом вещественных доказательствах. Формулировка ст. 162 АПК РФ весьма лаконична. Вместе с тем при проведении осмотра доказательства должны быть предъявлены другим лицам, участвующим в деле. Они могут задавать вопросы лицу, представившему данное доказательство, что вытекает из права указанных субъектов участвовать в исследовании доказательств. В законе прямо не говорится об участии в осмотре вещественных доказательств в судебном заседании экспертов и свидетелей. Но в необходимых случаях они могут и должны быть вызваны в суд для участия в исследовании вещественных доказательств. Иное не соответствовало бы смыслу закона. Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания.

Следующий вид осмотра вещественных доказательств — осмотр доказательств по месту их нахождения. Проведение осмотра на месте характерно именно для вещественных доказательств и в значительно меньшей степени для письменных. Источники же иных доказательств поступают непосредственно в помещение суда. Очевидно, что целый ряд предметов неоправданно затруднительно доставить непосредственно в суд в силу их физических или химических свойств, неотделимости одной вещи от другой, включения предмета в производственный процесс и т.п. Некоторые материальные объекты вообще не подлежат доставке — земельные участки, здания, сооружения, иное недвижимое имущество. В первом случае затруднительность доставки определяется судом с учетом различных факторов — целесообразности, стоимости, длительности доставки, наличия транспорта, необходимого оборудования, возможности размещения в помещении суда и т.п.

В зависимости от того, где территориально находится доказательство, осмотр проводится либо непосредственно судом, рассматривающим дело, либо направляется поручение соответствующему суду о совершении этого процессуального действия. Анализ содержания ст. 73 и 78 АПК РФ позволяет заключить, что суд должен осуществить выезд к месту нахождения доказательств, если они располагаются в пределах административных границ субъекта Российской Федерации, на территории которого действует данный суд.

Порядок проведения осмотра вещественных доказательств по месту их нахождения устанавливается ст. 78 АПК РФ. О проведении осмотра на месте выносится определение. О месте и времени проведения осмотра извещаются лица, участвующие в деле по правилам, установленным АПК РФ. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует проведению осмотра.

Осмотр проводится судом. Хотя осмотр вещественных доказательств по месту их нахождения представляет собой отдельное процессуальное действие, он производится в форме заседания арбитражного суда с соблюдением требований закона, касающихся его проведения, с тем отличием, что это происходит вне помещения суда.

При проведении осмотра в случае необходимости может быть осуществлено фотографирование, аудио- и видеозапись. Указание на возможность осуществления при осмотре фотографирования, а также аудио- и видеозаписи является прогрессивной новеллой АПК РФ 2002 г. Конечно, протокол с полным словесным описанием признаков осматриваемых объектов, их точных размеров, цвета, качества и т.п. как способ фиксации фактических данных, полученных при осмотре, имеет первостепенное значение. Однако не вызывает сомнения то, что, например, далеко не всегда в словесной форме можно точно передать все особенности исследуемого объекта. Уже

поэтому использование технических средств, обеспечивающих наглядность и полноту фиксации результатов судебного осмотра, представляется крайне важным.

В необходимых случаях на осмотр доказательств вызываются свидетели и эксперты для участия в их исследовании. Цель участия свидетеля вполне ясна. Показания свидетелей при проведении осмотра дают возможность получить дополнительную информацию, провести ее сопоставительный анализ на «месте событий». Однако требует уяснения смысл привлечения к участию в осмотре доказательств эксперта.

Лицо, имеющее специальные познания, становится экспертом, т.е. приобретает процессуальный статус участника процесса при назначении арбитражным судом экспертизы. Такой вывод следует из текста закона. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 82 АПК РФ для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, арбитражный суд назначает экспертизу. Экспертиза проводится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями, в соответствии с федеральным законом (ч. 1 ст. 83 АПК РФ). В связи с этим возникает вопрос: является ли осмотр с участием эксперта собственно осмотром или же экспертизой, назначаемой и проводимой в соответствии с требованиями закона и завершающейся экспертным заключением?

Конечно, в определенных случаях невозможно извлечь необходимую информацию из объекта, являющегося вещественным доказательством, без его изучения с применением специальных знаний. При этом вещественное доказательство становится объектом экспертного исследования. Результат исследования объективируется в заключении эксперта или экспертов. Соответственно средством доказывания в данном деле выступает именно заключение эксперта, поскольку оно содержит требуемую доказательственную информацию. Вместе с тем столь же очевидно, что нередко для получения судом информации из ее источника, в данном случае предмета, необходимо использовать специальные познания, но для этого не требуется проведения исследований экспертного характера, а необходимо оказание суду лишь консультационной помощи. Можно ли для этих целей привлекать к участию в осмотре доказательств лицо, именуемое в ст. 78 АПК РФ экспертом?

В процессуальной литературе ряд авторов констатируют тот факт, что привлекаемый для участия в исследовании вещественных и письменных доказательств, а также осмотре на месте эксперт каких-либо экспертных исследований не производит, но оказывает суду научно-техническую помощь (См., например: <МГ%0)Ракитина Л.Н. Участие специалистов в гражданском судопро- изводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1985. С. 16.). Вряд ли можно признать соответствующим закону привлечение эксперта для выполнения задач такого рода. Эксперт может принимать участие в исследовании доказательств, в том числе в осмотре по месту их нахождения только в связи с назначенной экспертизой. Участие эксперта в осмотре вместе с составом суда и лицами, участвующими в деле, может быть необходимо при назначении экспертизы, объектом которой является источник вещественного или письменного доказательства, например, для уяснения того, какие именно вопросы должны быть поставлены перед экспертом, что в ряде случаев затруднительно без осмотра самого источника или при исследовании заключения эксперта.

Действительно, известна практика использования специальных знаний в ходе исследования доказательств без назначения экспертизы. При этом с неизбежностью возникает проблема процессуального оформления деятельности «эксперта» при исследовании доказательств. В частности, свои суждения «эксперт» излагает в письменной форме, и составленный документ используется судом как письменное доказательство. Можно спорить о том, является ли это доказательство действительно письменным, насколько обоснованно использование таких доказательств при установлении фактических обстоятельств дела. Понятно, что эти действия суда — попытка найти адекватный выход из реально возникающих ситуаций, когда закон не регулирует порядок и правила их разрешения. Не совсем ясно, почему законодатель последовательно игнорирует неоднократно и обоснованно высказываемые предложения предусмотреть в гражданско-процессуальном и арбитражно-процессуальном законодательстве возможность участия в исследовании доказательств специалиста, оказывающего содействие в осуществлении правосудия. Тем более, что опыт регулирования отношений с участием специалиста существует в отечественном (уголовно-процессуальном) и зарубежном законодательстве.

Известно, что достаточно широко распространена практика отказа судей от проведения осмотра вещественных доказательств по месту их нахождения как способа их исследования и использования для получения необходимой информации и иных средств доказывания — объяснений сторон и других лиц, участвующих в деле, письменных доказательств, показаний свидетелей, содержащих сведения о предметах <P10.5M>— источниках вещественных доказательств. Эти доказательства являются производными от вещественных.

Закон не запрещает использования производных доказательств для установления фактических обстоятельств дела. Однако большое значение в подобных случаях имеет соблюдение принципа непосредственности арбитражного процесса. С позиции буквальных требований, содержащихся в АПК РФ, принцип непосредственности не нарушается, если суд использует производные доказательства, за некоторым исключением в соответствии с законом или другими нормативными актами требуется представление подлинников документов. Для формального соблюдения принципа достаточно того, чтобы доказательства были непосредственно исследованы судом в судебном заседании в ходе разбирательства дела, вне зависимости от того, первоначальные они или производные. Но содержание принципа этим не исчерпывается. Недостаточно непосредственно исследовать доказательства в судебном заседании. Обязанность суда — принять все меры к тому, чтобы получить доказательственную информацию именно из первоисточника, в данном случае, осматривая сам предмет, являющийся источником вещественного доказательства. Порой весьма сложно определить, насколько обоснованно суд использовал производные доказательства взамен первоначальных. Критерием обоснованности может являться только полнота и гарантия достоверности информации, полученной из того или иного источника, а не трудности объективного или субъективного свойства, связанные с организацией и проведением осмотра на месте.

Вместе с тем следует подчеркнуть, что в ряде случаев не только допустимо, но и предпочтительно вместо осмотра источников вещественных доказательств исследовать другие доказательства. Сошлемся на часто приводимую в юридической литературе иллюстрацию этого положения — рассмотрение споров, связанных с исполнением договоров поставки продукции. Стандартами, техническими условиями, инструкциями и другими нормативно-техническими документами подробно регламентируются требования, предъявляемые к количеству, качеству, комплектности продукции, условиям их транспортировки, хранения, проверке упаковки, опломбирования и т.п. Результаты проверок оформляются соответствующими актами, составленными по определенной нормативными предписаниями форме. При возникновении споров акты используются в качестве письменных доказательств. Такие доказательства несут более полную информацию об искомых обстоятельствах с высокой гарантией ее достоверности, хотя, конечно, это не исключает проведения судом осмотра собственно источников вещественных доказательств, но в этом, как правило, нет необходимости. Письменные доказательства, содержащие информацию о материальном объекте, могут использовать и по другим делам, где нормативно регламентированы порядок и правила документального фиксирования фактических обстоятельств, которые в дальнейшем становятся предметом установления при рассмотрении споров, например вытекающих из договора перевозки, подряда и др.

В процессе осмотра доказательств составляется протокол в порядке, установленном ст. 155 АПК РФ, к которому прилагаются составленные при осмотре документы, фотоснимки, аудио- и видеозаписи (ч. 4 ст. 78 АПК РФ). Законом предписывается составление протокола именно в процессе осмотра, а не после его проведения как это было в АПК РФ 1995 г. Может быть, на первый взгляд, малозаметная, но существенная деталь. При составлении протокола в процессе осмотра повышается гарантия того, что полученная информация будет более точно и детально документально зафиксирована. Протокол становится производным вещественным доказательством, к которому в случае необходимости можно «обратиться» в дальнейшем при рассмотрении дела или пересмотре вынесенных решений.

Фотоснимки, аудио- и видеозаписи, составленные документы, прилагаемые к протоколу, «выступают» в качестве производных доказательств, а не иллюстративного материала. К числу, упомянутых в АПК РФ документов, относятся планы, чертежи, схемы. Фотографирование, осуществление аудио- и видеозаписи, составление планов, чертежей и схем требует определенных навыков и умений. Например, известно, что существуют несколько видов фотосъемки: ориентирующая, обзорная, узловая, детальная, выполняемой панорамным, стереоскопическим, метрическим и масштабным способами. Тот или иной вид и способ выбирается в зави- симости от

целей и условий съемки, и при непрофессиональном фотографировании не вся информация может найти отражение на фотоснимке. Эти немаловажные обстоятельства остались вне внимания законодателя. На практике эти технические действия совершаются судьей (помощником судьи) или соответствующим специалистом, не имеющим процессуального статуса, а следовательно, не несущим ответственности за совершаемые им действия, в частности, преднамеренные искажения при фиксации доказательственной информации. Услуги приглашенных лиц и стоимость использованных материалов оплачивается наряду с судебными издержками (ст. 106 АПК РФ) и распределяется между сторонами по правилам, содержащимся в ст. 110 АПК РФ.

Действия суда при проведении осмотра по месту нахождения доказательств, которые не могут быть доставлены в суд, следует отличать от осмотра вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче (ст. 79 АПК РФ). Осмотр вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, проводится в порядке, установленном ст. 78 АПК РФ, но с учетом некоторых особенностей, предопределяемых свойством (быстрая порча) источников доказательств. Особенности состоят в том, что арбитражный суд должен немедленно осмотреть такие доказательства по месту их нахождения, а «после осмотра они подлежат реализации в установленном порядке». Других различий по сравнению с порядком проведения «обычного» осмотра на месте в законе не содержится.

Надо отметить, что в АПК РФ 2002 г. внесена определенность в вопрос о порядке проведения такого осмотра по сравнению с предшествующим законом, а именно содержится указание на то, что осмотр осуществляется по правилам, регулируемым ст. 78 АПК РФ.

Иначе решается проблема участия в осмотре заинтересованных лиц. Если ранее суд должен был известить лиц, участвующих в деле, о месте и времени проведения осмотра только тогда, когда, по его мнению, они могли прибыть в место нахождения доказательств к моменту осмотра, то теперь извещение указанных лиц — безусловная обязанность суда, правда, их неявка не препятствует совершению процессуального действия. Иными словами, законодателем «де-юре» усиливаются гарантии соблюдения прав лиц, участвующих в деле, в состязательном процессе. Однако существует сомнение в том, что использование «тяжеловесной» процедуры осмотра в условиях явного дефицита времени, «де-факто» окажется адекватной задаче, решению которой она должна способствовать.

Наличие в деле вещественных доказательств с неизбежностью предполагает решение вопроса об их дальнейшей «судьбе». Предписания относительно распоряжения доказательствами, находящимися в арбитражном суде, содержится в ст. 80 АПК РФ. Законом предусматривается несколько возможных вариантов действий суда.

Вещественные доказательства после их осмотра и исследования судом возвращаются лицам, от которых они были получены (ч. 1 ст. 80 АПК РФ). С практической точки зрения возвращение доказательств сразу после их исследования оправдано, поскольку, например, нахождение предметов в суде может вызывать неудобство из-за необходимости их хранения в течение, возможно, длительного времени до вынесения решения и т.п. С позиции качества судебного доказывания данное правило не входит в противоречие с задачами, решаемыми на этом этапе рассмотрения дела.

Доказательства после их осмотра и исследования судом не возвращаются лицам, от которых они были получены, если они подлежат передаче другим лицам (ч. 1 ст. 80 АПК РФ). Правоммерно задать вопрос — каким лицам и в каких случаях? По окончании исследования доказательств весьма проблематично определить, кому они подлежат передаче, кроме как представившим их лицам. Если доказательства одновременно являются объектом спора, его принадлежность можно определить только после вынесения решения. Если лицом, участвующим в деле, в качестве доказательства представлен предмет, собственником или владельцем которого является иное лицо, суду необходимо специально устанавливать данный факт, что в предмет доказывания не входит.

Доказательства могут быть возвращены не только сразу после их исследования. Арбитражный суд вправе сохранить вещественное доказательство до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, и возвратить их после вступления судебного акта в законную силу (ч. 2 ст. 80 АПК РФ).

Не возвращаются лицам, представившим доказательства, и не передаются другим лицам предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться в их владении. Такие предметы передаются соответствующим организациям (ч. 3 ст. 80 АПК РФ).

Распоряжение вещественными доказательствами оформляется вынесением определения (ч. 4 ст. 80 АПК РФ).

Объяснения лиц, участвующих в деле. Объяснения лиц, участвующих в деле, являются одним из видов личных доказательств. Объяснения сторон, заявителей как средства доказывания обязательно присутствуют в любом деле, поскольку это первоначальный, исходный доказательственный материал, на котором основываются требования истца, заявителя и возражения ответчика. Для лиц, участвующих в деле, не относящихся к сторонам, также обязательна дача объяснений по существу рассматриваемого дела.

Состав сторон в арбитражном процессе неоднороден с точки зрения характера их юридической заинтересованности в деле, что предполагает и ряд особенностей их объяснений, которые необходимо учитывать при исследовании и оценке данных доказательств. Сторонами могут являться организации и граждане, предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов. Собственные права и интересы защищают в деле и третьи лица с самостоятельными требованиями, приравняемые по своему процессуальному положению к сторонам. Истцами выступают прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы в случаях, когда обращаются в арбитражный суд с иском в защиту публичных интересов.

Объяснения лиц, участвующих в деле, имеют две составляющие, а именно информацию о фактах, входящих в предмет доказывания по делу, т.е. собственно доказательства; доводы, мотивы, соображения по поводу оценки имеющихся в деле доказательств, иных материалов или правовой стороны спора, которые доказательствами не являются.

Лица, защищающие свои права и законные интересы в силу того, что они являются субъектами правовых отношений, по поводу которых возник спор, как правило, непосредственно воспринимают факты, связанные с этим отношением. Они выступают первоисточниками информации, а сообщаемые ими сведения о фактах, имеющих значение для дела, относятся к первоначальным доказательствам. Хотя не всегда в объяснениях сторон содержится информация об обстоятельствах, известных им лично, и они оперируют информацией с «чужих слов», т.е. производной. Действительно, сторонами являются не только граждане-предприниматели, но и предприятия, организации, учреждения. Действия, скажем, в сфере гражданского оборота считаются действиями самого юридического лица, но фактически их совершают уполномоченные на то физические лица. Объяснения в арбитражном суде дают не юридические лица, а руководители или иные лица, которые выступают от их имени и в силу закона или учредительных документов. Представители организаций далеко не всегда лично участвуют в событиях, действиях, информация о которых необходима для дела.

Прокурор, государственные органы, выступающие в защиту прав и законных интересов других лиц, не являясь субъектами материально-правовых отношений, в большинстве случаев непосредственно не воспринимают обстоятельств, касающихся данных отношений. Информация, содержащаяся в объяснениях этой группы лиц, участвующих в деле, имеет производный характер.

Использование производной информации, придание ей большего или меньшего доказательственного значения зависит от конкретных обстоятельств дела и наличия других доказательств по делу. Тогда, когда производная информация, сообщаемая сторонами, может быть «заменена» первоначальной, такую замену необходимо произвести — исследовать письменное доказательство, допросить свидетеля и т. д.

Тот факт, что лица, участвующие в деле, имеют юридическую заинтересованность в нем и у них нет обязанности давать правдивые объяснения, обуславливает особенность использования этих доказательств при установлении искомых фактов. Заинтересованность является определяющей в мотивации поведения сторон в процессе судебного доказывания, что не дает гарантии субъективной добросовестности лица, дающего объяснения.

В процессуальной теории традиционно выделяют два вида объяснений лиц, участвующих в деле: утверждение и признание. Утверждение — это объяснение по поводу фактов, в установлении которых заинтересована сторона. Признание — подтверждение стороной фактов, обязанность доказывания которых лежит на другой стороне.

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



Признавая обстоятельства, сторона тем самым сообщает суду сведения о том, существовали ли они в действительности. Признание может быть односторонним или обоюдным. Арбитражный суд обязан содействовать сторонам в достижении ими соглашения в оценке обстоятельств в целом или в отдельных их частях. Признанные сторонами в результате достигнутого соглашения обстоятельства или признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, принимаются арбитражным судом в качестве фактов, установленных и не подлежащих дальнейшему доказыванию. Однако арбитражный суд может не принять признания сторонами или стороной обстоятельств, если располагает доказательствами, которые дают основание полагать, что признание совершено с целью сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения (ст. 70 АПК РФ).

Признание должно быть определенным и выраженным в утвердительной форме. Косвенное признание или пассивная реакция участника спора, не признающего, но и не оспаривающего утверждений другой стороны, по своим юридическим последствиям неравнозначно признанию факта, наличие или отсутствие которого подлежит доказыванию в общем порядке.

Достигнутое сторонами соглашение в судебном заседании или вне судебного заседания о признании обстоятельств удостоверяется их заявлениями в письменной форме и заносится в протокол судебного заседания. Факт одностороннего признания фактов, на которых другая сторона основывает свои требования, заносится в протокол судебного заседания и подписывается стороной, сделавшей признание. Признание, изложенное в письменной форме, приобщается к делу.

В соответствии с ч. 1 ст. 81 АПК РФ лицо, участвующее в деле, представляет арбитражному суду объяснения об известных ему обстоятельствах, имеющих значение для дела, в письменной или устной формах. Законом не предусматривается обязательная дача объяснений в устной форме, как, например, при допросе свидетелей. Форму объяснений избирает сам участник процесса. Если объяснения представляются устно, заинтересованное лицо может их изложить и в письменном виде. Эти объяснения приобщаются к материалам дела.

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

Объяснения лиц, участвующих в деле, не теряют важного доказательственного значения оттого, что имеют особенности в области их исследования и оценки. Определенная специфика присуща каждому виду доказательств. Объяснения сторон имеют все черты, свойственные личным доказательствам, при использовании которых в процессе судебного доказывания учитываются субъективные особенности их источников.

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

Арбитражный процессуальный кодекс РФ 2002 г. содержит новеллу, в соответствии с которой впервые в истории отечественного гражданского процессуального законодательства допускается возможность привлечения экспертов для разъяснения вопросов в области права. Правда, круг вопросов ограничен и касается только установления содержания норм иностранного права. Так, в ч. 2 ст. 14 АПК РФ указывается: «В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов» (По АПК РФ 1995 г. в целях установления существования и содержания норм иностранного права допускалось участие специалиста.).

Наиболее часто при рассмотрении дел в арбитражных судах возникает необходимость в проведении экономической, бухгалтерской, товароведческой, строительной, почерковедческой, технической и некоторых других экспертиз.

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

Экспертиза назначается судом по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле. Ранее отмечалось, что, в отличие от АПК РФ 1992 г., в АПК РФ 2002 г.

усиливается элемент деятельного участия суда в процессе судебного доказывания. Еще одним свидетельством этого является понуждение суда к проявлению инициативы при назначении экспертизы. Если ранее экспертиза назначалась только по ходатайству лиц, участвующих в деле, то действующее законодательство предусматривает возможность назначения экспертизы по инициативе самого суда.

Так, ч. 1 ст. 88 АПК РФ устанавливает: «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 собственной инициативе». Заметим, что глагол «может» не совсем уместно употреблен в тексте статьи. Более удачно использование краткого прилагательного «должен», поскольку по смыслу закона назначение экспертизы в этих случаях является не правом, а обязанностью суда.

Изменение подхода к регулированию отношений по назначению экспертизы весьма своевременно в связи с тем, что в судебной практике возникали правовые ситуации, когда для установления фактических обстоятельств дела требовалось назначение экспертизы, однако сторона по каким-либо причинам, например, соображениям финансового характера, не заявляла об этом ходатайства. Конечно, в российском гражданском процессуальном праве существует «золотое» правило доказывания — никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Но присутствует также правило допустимости доказательств, в соответствии с которым в случаях, установленных законом, определенные факты должны устанавливаться с использованием определенных доказательств, в данном случае заключения эксперта. Поскольку закон не снимает с суда обязанность принимать обоснованные решения, постольку формально возникала ситуация, близкая к правовому казусу.

Наличие ходатайств лиц, участвующих в деле, о производстве экспертизы не является безусловным основанием для ее назначения. В конечном итоге экспертизу назначает суд, исходя из необходимости привлечения заключения эксперта для установления искомых фактов. Определение об отказе в назначении экспертизы должно выноситься на основании анализа обстоятельств дела и имеющихся доказательств. Необоснованное отклонение ходатайств о назначении экспертизы приводит к судебным ошибкам.

Например, Постановлением Президиума ВАС РФ от 11 сентября 2001 г. в порядке надзора были отменены ранее принятые судебные акты по иску ЗАО «К.А.» к ОАО «М.С.К.» и ЗАО «А.И.» о взыскании суммы задолженности по договору займа-залога. Отменяя судебные акты, Президиум, в частности, указал, что представители ответчиков неоднократно заявляли ходатайство о назначении почерковедческой экспертизы с целью установления подлинности подписи на договоре займа-залога и дополнительных соглашений к нему. Судебные инстанции в назначении экспертизы отказали, хотя по инициативе одного из соответчиков была проведена экспертиза Российским федеральным центром при Министерстве юстиции РФ. Из акта экспертизы от 20 февраля 2001 г. следует, что подписи на дополнительных соглашениях по договору займа-залога выполнены не руководителем организации, а другим лицом с подражанием подлинной подписи упомянутого руководителя.

С заявленным ходатайством о назначении экспертизы в обязательном порядке должны быть ознакомлены другие лица, участвующие в деле, дабы они могли принять участие в этом процессуальном действии.

Важным этапом процесса назначения экспертизы является определение объекта исследования, круга и содержания вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза. Объектами экспертного исследования могут являться человек, предметы, вещи, животные, т.е. источники (носители) информации об устанавливаемых фактах, а также образцы для сравнительного исследования. Образцы для сравнительного анализа — это объекты, отображающие свойства или особенности человека, животного, предмета, материала или вещества, а также другие образцы, необходимые эксперту для проведения исследования и дачи заключения. Один из примеров — образцы почерка.

На объекты, подлежащие исследованию, указывают лица, ходатайствующие о назначении экспертизы, или они определяются судом. Окончательный выбор объектов — прерогатива арбитражного суда, который представляет их для проведения экспертизы и дачи заключения эксперта. Обязанностью арбитражного суда является и получение образцов для сравнительного

исследования, которые приобщаются к делу. В необходимых случаях получение образцов проводится с участием эксперта, которому поручено проведение экспертизы или специалиста (ст. 19 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»).

В соответствии с ч. 2 ст. 82 АПК РФ лица, участвующие в деле, вправе представить в суд вопросы, которые они считают необходимыми поставить перед экспертом. Суд вправе отклонить вопросы, мотивировав свое несогласие с их включением в предлагаемое эксперту задание. Круг и содержание вопросов эксперту в окончательном виде определяет и формулирует арбитражный суд.

Существенное значение имеет выбор эксперта(ов) или экспертного учреждения. Согласно ч. 1 ст. 83 АПК РФ экспертиза может проводиться государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно-экспертного учреждения и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Производство судебной экспертизы осуществляется также экспертными подразделениями, созданными федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. В случае, если производство судебной экспертизы поручается указанным экспертным подразделениям, они осуществляют функции, исполняют обязанности, имеют права и несут ответственность как государственные судебно-экспертные учреждения (ст. 11 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»).

Государственным экспертным учреждением является специализированное учреждение федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, созданные для обеспечения исполнения полномочий судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей и прокуроров посредством организации и производства судебной экспертизы (ст. 11 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»).

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

В законодательстве не раскрывается содержание понятия «специальные знания». Наличие специального знания предполагается у государственных судебных экспертов. Но в ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ» не используется понятие «специальные знания», а говорится о профессиональных и квалификационных требованиях, предъявляемых к эксперту. В частности, эксперт должен иметь высшее профессиональное образование и пройти последующую подготовку по конкретной экспертной специальности. Уровень профессиональной подготовки экспертов и аттестация их на право самостоятельного производства судебной экспертизы осуществляется экспертно-квалификационными комиссиями. При аттестации государственных судебных экспертов учитывается стаж работы в экспертном учреждении, оценка его деятельности как специалиста, положительные рецензии на экспертные заключения (не менее пяти), подготовленные под контролем наставника. Кроме того, проверяются знания конкретной экспертной специальности, теоретических основ судебной экспертизы, норм процессуального законодательства и ведомственных нормативных актов, регулирующих экспертную деятельность (Положение об аттестации работников на право самостоятельного производства судебной экспертизы в судебно-экспертных учреждениях Министерства юстиции РФ. Утверждено Приказом Минюста РФ от 23 января 2002 г. № 20. ). Очевидно, что аналогичные требования не могут быть предъявлены к эксперту, не имеющему статуса государственного. Безусловно, и то, что суд не может выполнять функции квалификационной комиссии и проводить проверку уровня профессиональной подготовки, лица, которому предполагается поручить проведение экспертизы. При выборе эксперта должно приниматься во внимание как наличие формальных признаков, а именно специального образования, стажа работы в определенной области, так и степень сложности вопросов, подлежащих разъяснению.

Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, право заявлять ходатайства о привлечении в качестве экспертов определенных специалистов или о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении (ч. 3 ст. 82 АПК РФ). Арбитражное процессуальное законодательство не содержит предписаний относительно допустимости отклонения арбитражным судом кандидатур экспертов, представленных участниками спора. Анализ в совокупности правовых норм, регулирующих отношения по назначению и проведению экспертизы, позволяет сделать вывод о

том, что суд вправе отклонить предложения лиц, участвующих в деле, или согласиться с ними, приняв окончательное решение по выбору эксперта или экспертного учреждения.

Эксперту не может быть поручено проведение исследования, если имеются основания, предусмотренные ст. 21 и 23 АПК РФ, а именно, если эксперт:

<P8.5B)

при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве судьи, эксперта, переводчика, прокурора, представителя или свидетеля;

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

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

лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются другие обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности;

находится или ранее находился в служебной или иной зависимости лиц, участвующих в деле, или их представителей;

делал публичные заявления или давал оценку по существу рассматриваемого дела.

проводил ревизию или проверку, материалы которых послужили поводом для обращения в арбитражный суд или используются при рассмотрении дела.

При наличии указанных обстоятельств эксперт обязан заявить самоотвод. По этим же основаниям эксперту может быть заявлен отвод лицами, участвующими в деле. Отвод может быть рассмотрен по инициативе суда (ст. 24 АПК РФ). Порядок рассмотрения заявления об отводе или самоотводе устанавливается ч. 2, 3 ст. 24 АПК РФ.

Государственному судебному-экспертному учреждению не может быть поручено производство судебной экспертизы, а в случаях, когда производство уже начато, оно должно быть немедленно прекращено арбитражным судом, если установлены обстоятельства, подтверждающие заинтересованность в исходе дела руководителя данного учреждения. О прекращении производства экспертизы суд должен вынести определение.

О назначении экспертизы арбитражный суд выносит определение. Законом устанавливаются требования, предъявляемые к содержанию указанного определения (ч. 4 ст. 82 АПК РФ). В судебном акте 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, предоставляемые в распоряжение эксперта; срок, в течение которого должна быть проведена экспертиза и представлено заключение в арбитражный суд. В определении также указывается на предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения. Следует обратить внимание на то, что ответственность за отказ от дачи заключения законом не устанавливается.

При назначении экспертизы арбитражный суд вправе приостановить производство по делу на срок, установленный судом для ее проведения (ст. 144, 145 АПК РФ).

Определение о назначении экспертизы направляется либо руководителю судебного экспертного учреждения, который поручает проведение исследования соответствующему государственному судебному эксперту, либо непосредственно лицу, назначенному экспертом.

Руководитель экспертного учреждения вправе возратить без исполнения определение о назначении судебной экспертизы, представленные для ее производства объекты исследований и материалы дела, если в данном учреждении нет эксперта соответствующей специальности, необходимой материально-технической базы либо специальных условий для проведения исследований с указанием мотивов, по которым производится возврат. Руководитель может также ходатайствовать перед арбитражным судом о включении в комиссию экспертов лиц, не работающих в данном учреждении, если их специальные знания необходимы для дачи заключения

(ст. 15 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»). О дополнительном включении в комиссию экспертов суд выносит определение.

Лицо, назначенное экспертом, становится участником процесса, а следовательно, субъектом гражданских процессуальных отношений, наделяемым правами, исполняющим соответствующие обязанности и несущим предусмотренную законом ответственность.

Эксперт имеет право:

с разрешения суда знакомиться с материалами дела;

участвовать в судебных заседаниях;

задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;

заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов;

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

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

давать необходимые пояснения по представленному заключению в судебном заседании;

на возмещение понесенных им в связи с явкой в арбитражный суд расходов на проезд, найм жилого помещения и выплату суточных (<5%);

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

Эксперт не вправе:

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

самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;

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

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

Эксперт обязан:

принять к производству порученную арбитражным судом экспертизу;

провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела;

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

составить мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение и направить данное заключение в суд, если поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний, объекты исследований и материалы дела непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения и эксперту отказано в их дополнении, а также если современный уровень развития науки не позволяет ответить на поставленные вопросы;

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

обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела (ст. 55 АПК РФ, ст. 16 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ»).

На эксперта арбитражным судом может быть наложен штраф в случае его неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 157 АПК РФ).

Эксперт несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку (ч. 5 ст. 55 АПК РФ).

При производстве судебной экспертизы эксперт независим, он не может находиться в какой-либо зависимости от арбитражного суда и лиц, участвующих в деле. Не допускается воздействие на эксперта со стороны судов, судей, государственных органов, организаций, объединений и отдельных лиц в целях получения заключения в пользу кого-либо из участников процесса. Лица, виновные в оказании воздействия на эксперта, подлежат ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Для каждого вида экспертизы характерен особый предмет исследования. Например, предметом судебно-товароведческой экспертизы является установление фактических данных, подтверждающих или опровергающих соответствие характеристик исследуемых объектов товарного происхождения базовым (нормативным) значениям, а также установление дефектности изделий и обстоятельств, при которых произошло снижение их качества (фактов, связанных с соблюдением (несоблюдением) правил упаковки, маркировки, хранения, транспортирования, аварий и др.). В ходе исследования эксперт наряду с исследованием объектов работает с документами, дающими дополнительную информацию об объекте экспертизы. При проведении названной экспертизы таковыми являются: документы, несущие информацию об особенностях происхождения изделий (сертификаты, удостоверения о качестве, технические паспорта, ярлыки); товаросопровождающие документы, характеризующие качество товара и упаковки перед сдачей на склад готовой продукции и отправкой покупателю (спецификации, счета-фактуры, товарно-транспортные накладные, упаковочные листы); товарно-транспортные (отгрузочные) документы, содержащие информацию об условиях и сроках транспортирования (квитанции о приемке груза, железнодорожная накладная, коммерческий акт); и др.

Эксперт должен проводить исследования объективно на строгой научной и практической основе, в пределах соответствующей специальности. Арбитражный суд обязан обеспечить эксперту беспрепятственный доступ к объекту и возможность его исследования.

В ходе экспертного исследования вещественные доказательства и документы с разрешения арбитражного суда могут быть повреждены или использованы только в той мере, в какой это необходимо для проведения исследования и дачи заключения. Разрешение должно содержаться в определении о назначении экспертизы или в ином документе письменной формы. Повреждение объектов исследования, произведенное с разрешения суда, не влечет за собой возмещение ущерба их собственнику государственным экспертным учреждением или экспертом.

При проведении экспертизы могут присутствовать лица, участвующие в деле (ч. 2 ст. 83 АПК РФ). Кодекс не дает ясного представления о том, в чем выражается «присутствие» заинтересованных лиц? В соответствии со ст. 24 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ» участники процесса, присутствующие при производстве экспертизы могут давать объяснения и задавать вопросы эксперту, относящиеся к предмету экспертизы. Они не вправе вмешиваться в ход проводимых исследований. В случае если присутствующие мешают эксперту, он вправе ходатайствовать перед арбитражным судом об отмене разрешения указанному лицу присутствовать при производстве судебной экспертизы. Не допускается присутствие участников арбитражного процесса при составлении экспертом заключения и на стадии совещания экспертов и формулировании выводов, если экспертиза проводится комиссией экспертов (ч. 3 ст. 83 АПК РФ).

Экспертное исследование может проводиться одним или несколькими экспертами. Экспертиза, проводимая не менее чем двумя экспертами одной специальности, называется комиссионной,

экспертами разных специальностей — комплексной (ст. 84, 85 АПК РФ). Комиссионный или комплексный характер экспертизы определяется арбитражным судом.

При производстве комиссионной экспертизы каждый эксперт независимо и самостоятельно проводит исследование в полном объеме, и они совместно анализируют полученные результаты. Придя к общему мнению, эксперты составляют и подписывают совместное заключение или сообщение о невозможности дачи заключения. При наличии разногласий между экспертами каждый из них или эксперт, который не согласен с другими, дает отдельное заключение.

При производстве комиссионной экспертизы каждый проводит исследование в пределах своих специальных знаний. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Каждый эксперт 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. Если основанием общего вывода являются факты, установленные одним или несколькими экспертами, это указывается в заключении. В случае возникновения разногласий между экспертами, каждый дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласие.

Заключение эксперта(ов) должно основываться на положениях, дающих возможность проверить обоснованность и достоверность сделанных выводов на базе общепринятых научных и практических данных.

Заключение эксперта составляется в виде письменного документа, отражающего ход и результаты исследований, проведенных экспертом. Требование письменной формы документа — императивное.

Как процессуальная категория, заключение эксперта представляет собой судебное доказательство. Содержание доказательства составляет имеющаяся в заключении информация об искомых фактах. Процессуальной формой доказательства является собственно заключение как письменный документ.

Информация о фактах, составляющих предмет доказывания по делу, содержится в выводах, к которым пришел эксперт в результате проведенного исследования. Характер выводов эксперта может быть различным. В процессуальной теории традиционно выделяются два вида выводов эксперта — категорические и вероятные. Сведения о фактах, содержащиеся в категорическом выводе эксперта, являются прямым доказательством, которое, будучи признанным судом относимым, допустимым и достоверным, может быть положено в основу судебного решения. Среди ученых-процессуалистов нет единого мнения о том, имеет ли доказательственное значение вероятный вывод эксперта (См. например: Сахнова Т.В. Экспертиза в суде по гражданским делам. М., 1997. С. 65. ).

Наиболее адекватно отражающим существо вопроса представляется суждение о вероятном заключении как косвенном доказательстве. Из такого заключения с одинаковой степенью вероятности можно сделать, как минимум, два вывода.

Не вызывает сомнения то, что на неоднозначных сведениях о фактах, т.е. одном косвенном доказательстве, решение суда основываться не может. Между тем одно из правил доказывания — оценка всех доказательств в совокупности. При оценке нескольких косвенных доказательств в совокупности или в сочетании с прямыми доказательствами можно получить достоверные знания о действительных обстоятельствах дела. Полностью исключать из процесса доказывания косвенные доказательства, не признавая за вероятным заключением эксперта никакого доказательственного значения, нецелесообразно и необоснованно.

В ч. 2 ст. 86 АПК РФ содержится указание на то, какие сведения должны быть отражены в заключении эксперта, а именно:

время и место проведения судебной экспертизы;

основания для проведения судебной экспертизы;

сведения о государственном судебно-экспертном учреждении, об эксперте (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы, ученая степень и ученое звание, занимаемая должность), которому поручено проведение экспертизы;

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

вопросы, поставленные перед экспертом или комиссией экспертов;

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

содержание и результаты исследований с указанием примененных методов;

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

иные сведения в соответствии с федеральным законом.

В процессе исследования экспертом могут изготавливаться какие-либо материалы и документы, иллюстрирующие или поясняющие заключение. Эти материалы и документы прилагаются к заключению и являются его составной частью.

Эксперт имеет право отразить в заключении выводы об обстоятельствах, имеющих, по его мнению, значение по делу, по поводу которых арбитражным судом не были поставлены вопросы. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании и исследуется наряду с другими доказательствами. В случае необходимости по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда эксперт может быть вызван в судебное заседание. Эксперт дает требуемые пояснения по представленному заключению, ему могут быть заданы дополнительные вопросы. Ответы эксперта заносятся в протокол судебного заседания (ч. 3 ст. 86 АПК РФ).

В ходе исследования заключения эксперта в заседании арбитражного суда данное заключение сопоставляется с другими доказательствами по делу, выявляется его полнота и достоверность. Арбитражный суд оценивает заключение эксперта по правилам, установленным ст. 71 АПК РФ, с позиций соблюдения процессуальной формы назначения и проведения экспертизы, соответствия этого доказательства требованиям относимости, допустимости и достоверности, а также взаимной связи с другими доказательствами. Оценка достоверности заключения экспертизы представляет наибольшую сложность по сравнению с другими доказательствами.

Проверка достоверности предполагает изучение целого ряда вопросов, а именно: соответствует ли предмет исследования компетенции лица, его проводившего; проведено ли исследование с достаточной полнотой; имеется ли в заключении обоснование или научное описание применяемых экспертом методик; соблюдены ли экспертом нормы действующего законодательства при производстве экспертизы; являются ли все выводы эксперта обоснованными; и др.

При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела может быть назначена дополнительная экспертиза. Проведение дополнительной экспертизы может быть поручено либо тому же, либо другому эксперту. Законом предусматривается возможность назначения и повторной экспертизы тогда, когда возникают сомнения в обоснованности заключения или наличия противоречий в выводах эксперта или комиссии экспертов. Проведение повторной экспертизы поручается другому эксперту или комиссии экспертов (ч. 2 ст. 87 АПК РФ). О назначении дополнительной или повторной экспертизы выносится определение.

Необходимо помнить, что не каждое, имеющееся в деле заключение эксперта, является актом судебной экспертизы. Например, договором, стандартами, другой нормативно-технической документацией может быть предусмотрено, что приемка продукции (товаров) по качеству должна производиться соответствующей инспекцией по качеству или экспертом бюро товарных экспертиз. Заключение, составленное экспертом бюро товарных экспертиз, если оно привлекается в процесс в связи с рассмотрением споров, в частности, связанных с поставкой продукции (товаров) ненадлежащего качества, не может рассматриваться как заключение судебной экспертизы, а будет являться письменным доказательством и при необходимости может использоваться как один из документов при проведении судебной экспертизы. Вместе с тем, если заключение дано экспертом бюро товарных экспертиз по поручению суда с соблюдением процессуальных правил назначения



экспертизы, оно приобретает статус заключения судебной экспертизы и в этом качестве используется в процессе доказывания.

Показания свидетелей. Показания свидетелей не являются распространенным средством доказывания в арбитражном судопроизводстве.

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

Лицо, являющееся носителем информации, приобретает процессуальный статус свидетеля только после привлечения его судом в процесс. Арбитражный суд вызывает свидетеля по ходатайству лица, участвующего в деле. Лицо обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель и сообщить суду его фамилию, имя, отчество и место жительства (ч. 1 ст. 88 АПК РФ). В вызове свидетеля должно быть отказано, если лица не подлежат допросу в отношении определенных фактических обстоятельств; сведения, которые может сообщить лицо, не имеют связи с устанавливаемыми фактами; показания свидетеля являются недопустимыми средствами доказывания по данному делу.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах дела, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела; представители по гражданскому или иному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей (ч. 5 ст. 56 АПК РФ).

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

Не является препятствием для вызова и допроса свидетеля его личная заинтересованность в исходе дела, основанная, например, на родственных, дружеских отношениях с участвующими в деле лицами, отношениях служебного подчинения и т. п. Этот фактор должен учитываться при исследовании и оценке его показаний.

Свидетель может быть вызван в суд не только по ходатайству заинтересованных лиц, но и по инициативе самого арбитражного суда, если лицо участвовало в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство (ч. 2 ст. 88 АПК РФ). Вызов свидетелей по инициативе суда в указанных случаях является новеллой АПК РФ 2002 г., которую следует признать весьма удачной. Закон и ранее допускал участие свидетелей в исследовании письменных и вещественных доказательств, в том числе и при проведении осмотра по месту их нахождения.

Нововведение дает достаточно ясное представление о целях привлечения к участию в исследовании предметных доказательств свидетелей, чего не было в предшествующей редакции АПК. Напомним, в ч. 3 ст. 78 АПК РФ (в этой части воспроизводящей содержание ч. 3 ст. 55 АПК РФ 1995 г.) указано: «... в случае необходимости для участия в осмотре и исследовании письменных доказательств арбитражным судом могут быть вызваны эксперты и свидетели...». Что понимать под необходимостью? Какова роль свидетелей в исследовании доказательств? Содержание ч. 2 ст. 88 АПК РФ дает ответы на эти вопросы. Необходимость участия свидетеля предопределяется задачей извлечения более точной информации из источника и по поводу источника. Роль свидетеля, как лица, участвовавшего в создании или изменении этого источника, в даче показаний, позволяющих уяснить содержащуюся информацию, устранить ее искажения, неопределенность.

Кроме того, предписание закона дает более отчетливое понимание характера участия суда в доказывании, проявляющегося не только в руководстве деятельностью сторон, позволяющего наполнить содержанием процесс состязания в рамках предмета доказывания, но и совершении инициативных действий, направленных на получение информации, требуемой для установления фактических обстоятельств дела.

Становясь свидетелем, лицо одновременно вступает в процессуальные отношения, возникающие между ним и судом. Как субъект правоотношений свидетель приобретает права и обязанности.

Свидетель имеет право на то, чтобы ему были разъяснены процессуальные права и обязанности. Это должен сделать суд в начале судебного заседания (п. 5 ч. 2 ст. 153 АПК РФ).

Право свидетеля — отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных законом (свидетельский иммунитет). В соответствии с ч. 4 ст. 56 АПК РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. К числу близких родственников относятся родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка и внуки. Федеральным законом могут быть предусмотрены и иные основания отказа от дачи показаний. Например, согласно ФЗ «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г. священник не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний, которые стали ему известны на исповеди (ст. 3).

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

Как участник процесса свидетель несет ряд обязанностей. Он должен по вызову арбитражного суда явиться в суд; сообщить суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые ему известны лично; ответить на дополнительные вопросы суда и лиц, участвующих в деле; давать правдивые показания.

Вызов свидетеля в арбитражный суд осуществляется по правилам, установленным АПК РФ, для лиц, участвующих в деле, и других участников процесса (ст. 121-124 АПК РФ). В АПК РФ документ, который направляется всем участникам процесса, именуется судебным актом, что вряд ли можно признать удачным. В соответствии со ст. 15 АПК РФ судебными актами являются решения, постановления, определения арбитражного суда. Путем логических умозаключений можно прийти к выводу о том, что в данном случае под судебным актом законодатель понимает определение арбитражного суда. Вместе с тем введение в закон норм, устанавливающих порядок и правила извещений и вызовов, явление, безусловно, положительное. В АПК РФ 1995 г. таковые нормы отсутствовали.

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

Применительно к обязанности свидетеля сообщить арбитражному суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые ему известны лично, необходимо заметить следующее. В большинстве случаев свидетель дает показания о событиях, явлениях и т.п., которые воспринимались им лично. «Показания с чужих слов», т.е. сообщения о фактах, о наличии или отсутствии которых свидетель узнал из других источников, относятся к группе производных доказательств. Использование таких доказательств допускается законом для установления фактических обстоятельств дела. Например, исследование вещественных доказательств с помощью или через показания свидетеля нередко случается в арбитражной практике. Возможно и использование доказательств «производных от производных». Исключение из этого правила для показаний свидетеля означало бы необоснованное сужение круга возможных источников информации.

Тогда, когда показания свидетеля являются производными, он обязан указать источник своей осведомленности. В противном случае, сообщенные им сведения доказательствами не признаются (ч. 4 ст. 88 АПК РФ). Данное предписание закона является важным звеном в процессуальном механизме обеспечения достоверности сообщаемых суду сведений. Действительно, если свидетелю не вменить в обязанность указание на источник известной ему информации, то это позволит недобросовестному участнику процесса беспрепятственно давать ложные показания, так как проверить их соответствие действительности невозможно.

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

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

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

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

В зарубежном законодательстве есть примеры правового механизма реализации этой задачи. Например, в гражданском процессуальном праве США предусмотрено две формы раскрытия показаний свидетелей.

Первая из них — устные показания, данные под присягой (depositions). Опрос лица осуществляется адвокатом. Свидетель в присутствии нотариуса или судебного секретаря дает клятву сообщить правдивые сведения. При даче показаний составляется протокол, который подписывается свидетелем. Полученные таким образом показания не могут использоваться как доказательства в процессе рассмотрения дела, но позволяют контролировать показания свидетеля в судебном заседании, сравнивая с показаниями, полученными в ходе раскрытия доказательств.

Вторая форма — письменные показания, данные под присягой (written depositions). Эта форма аналогична первой. Отличие состоит в том, что опрос адвокат не проводит, а свидетелю зачитываются подготовленные им вопросы. Устные ответы свидетеля протоколируются нотариусом или судебным секретарем.

В английском процессе устный допрос свидетелей на досудебной стадии не проводится. Однако свидетельскими показаниями в Коммерческом суде стороны обмениваются.

В российском арбитражном процессуальном законодательстве нет ясно прописанной процедуры получения показаний свидетелей в ходе раскрытия доказательств. Не дают ответа на этот вопрос и другие законодательные акты. Закон не обязывает лиц, участвующих в деле, проводить опрос свидетелей и фиксировать их показания. Раскрыть показания свидетеля сторона может путем указания на обстоятельства, которые может подтвердить свидетель. Только такой вывод сообразен требованиям АПК РФ, адресованным лицам, участвующим в деле, согласно которым они обязаны при заявлении ходатайства о вызове свидетеля, указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель (ч. 2 ст. 88 АПК РФ). Хотя, очевидно, что в полной мере это нельзя назвать раскрытием или ознакомлением с показаниями свидетелей, поскольку для другой стороны может иметь значение информация не только о том, какие обстоятельства может подтвердить свидетель, но и о том, каково содержание его показаний.

В АПК РФ урегулирован порядок допроса свидетелей. После открытия судебного заседания и решения ряда процедурных вопросов явившиеся свидетели удаляются из зала до начала их допроса. Непосредственно перед допросом свидетель предупреждается судом об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний или отказ от дачи показаний, о чем дает подписку.

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

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

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

Целесообразность существования нормы о показаниях свидетеля в письменной форме вызывает сомнение. Допущение использования таких документов вместо протокола, дабы облегчить работу судьи или помощника судьи по его написанию при буквальном толковании норм АПК РФ, видится невозможным. Составление протокола в ходе судебного заседания обязательно. Показания в письменном виде не являются приложением к протоколу, а приобщаются к материалам дела, следовательно, не могут его заменять.

Если цель состоит в том, чтобы в деле сохранилась более точная и подробная, нежели изложенная в устной форме и зафиксированная в протоколе конспективно, информация, то при этом велика вероятность больших или меньших расхождений в сведениях, отраженных в документе и сообщенных устно. Очевидно, что при исследовании и оценке доказательств их полнота и любые нюансы содержания могут иметь существенное значение. Право лиц, участвующих в деле, знакомиться с его материалами не снимает этой проблемы, так как такое ознакомление происходит «post factum».

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

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

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

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

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

Законодатель не раскрывает понятий «материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи», полагая, что они являются общеизвестными. Не будет излишним назвать перечисленные материалы с использованием специальной терминологии, применяемой в соответствующей области знаний, относящейся к документированию информации, систематизации, классификации документов. То, что в ч. 2 ст. 89 АПК РФ именуется «материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи, подпадает под определения — аудиовизуальный документ, кинодокумент, фотодокумент, фонодокумент.

Аудиовизуальный документ — документ, содержащий изобразительную и звуковую информацию.

Кинодокумент — изобразительный или аудиовизуальный документ, созданный кинематографическим способом.

Фотодокумент — изобразительный документ, созданный фотографическим способом.

Фонодокумент — документ, содержащий звуковую информацию, зафиксированную любой системой звукозаписи.

К перечню «иных» документов можно добавить и другие существующие виды документов:

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

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

иконографический документ — документ, содержащий преимущественно изображение произведений искусства, специальной или художественной фотографии;

К «иным» законодатель относит документы в письменной форме. Письменный документ — это текстовый документ, информация которого зафиксирована любым типом письма, и относится он не к «иным», а к письменным доказательствам.

По существу в законе содержится открытый перечень источников информации, которые могут использоваться в процессе доказывания при рассмотрении дел в арбитражных судах.

Провозгласив свободу выбора источников доказательств, закон не устанавливает процессуального порядка и правил получения доказательственной информации, механизма, использование которого в процессе работы с доказательствами позволит гарантировать их достоверность, что ранее являлось аксиомой доказывания. Исключение делается только для аудио- и видеозаписи, поскольку закон определяет порядок исследования таких доказательств ч. 2 ст. 162 АПК РФ. Воспроизведение аудио- и видеозаписей проводится арбитражным судом в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этой цели помещении.

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

#### <185> 5. Обеспечение доказательств

Обеспечение доказательств — процессуальное действие, необходимость в совершении которого возникает тогда, когда есть основания опасаться, что представление в арбитражный суд необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным (уничтожение документов, отъезд свидетелей, изменение свойств предметов и т.п.). Обеспечить доказательства, значит закрепить и сохранить для судебного процесса сведения о фактах, имеющих значение для рассматриваемого дела.

Обеспечение доказательств производится арбитражным судом по заявлению лиц, участвующих в деле, которое подается в суд, рассматривающий дело. В заявлении должны быть указаны доказательства, которые необходимо обеспечить, обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства и причины, побудившие обратиться с заявлением об их обеспечении (ч. 2 ст. 72 АПК РФ). Заявление об обеспечении доказательств должно быть рассмотрено не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон. Заявление рассматривается судьей единолично. Судья может оставить заявление без движения, если оно не соответствует требованиям, предусмотренным ч. 2 ст. 72 АПК РФ, о чем незамедлительно сообщает лицу, подавшему заявление. После устранения нарушений, указанных судом, заявление об обеспечении доказательств рассматривается незамедлительно. При рассмотрении заявления арбитражный суд должен оценить сложившуюся ситуацию с точки зрения необходимости и целесообразности совершения данных процессуальных действий. Критериями оценки выступают известные правила относимости и допустимости доказательств. Кроме того, учитывается реальность угрозы утраты доказательств или затруднительности использования источника доказательства в дальнейшем.

В обеспечении доказательств может быть отказано, если, по мнению суда, отсутствуют основания для совершения данного процессуального действия. По результатам рассмотрения заявления должно быть вынесено мотивированное определение об обеспечении доказательств или об отказе в обеспечении. Копии определения об обеспечении доказательств, с указанием места и времени производства обеспечительных действий, направляется лицу, его подавшему, и другим лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после его вынесения. Определение об отказе в обеспечении иска может быть обжаловано.

В порядке обеспечения доказательств может быть проведен допрос свидетеля, осмотр письменных или вещественных доказательств, в том числе на месте их нахождения, и т.п. Отсутствие лиц, участвующих в деле, при совершении указанных не препятствует их осуществлению. Полученные сведения заносятся в протокол. В судебном заседании сведения, содержащиеся в протоколе, должны быть оглашены.

При разбирательстве дела доказательство, в отношении которого проводились обеспечительные действия, может быть исследовано непосредственно, если его источник сохранился и не подвергся изменениям.

Арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять меры по обеспечению доказательств до предъявления иска (ч. 4 ст. 72 АПК РФ). Заявление об обеспечении доказательств подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения доказательств, в отношении которых лицо ходатайствует о принятии обеспечительных мер. Исковое заявление подается в суд с соблюдением правил подсудности, о чем заявитель сообщает арбитражному суду, совершившему действия по обеспечению доказательств. Заявление об обеспечении доказательств до предъявления иска оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений третейского суда.

#### <185) 6. Судебные поручения

Судебное поручение — это поручение суда, рассматривающего дело, арбитражному суду другого субъекта РФ, на территории которого находятся необходимые для дела доказательства, о совершении определенных процессуальных действий в отношении данных доказательств. Судебные поручения представляют собой особый способ собирания доказательств, который используется в случаях, когда доказательства по каким-либо причинам не могут быть непосредственно представлены в суд, рассматривающий дело.

Лицо, участвующее в деле, и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство, находящееся на территории другого субъекта РФ, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством о направлении судебного поручения арбитражному суду по месту нахождения доказательства. В ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, для установления каких обстоятельств, имеющих значение для дела, необходимо данное доказательство, место его нахождения и причины, препятствующие его получению.

При удовлетворении ходатайства арбитражный суд выносит определение о судебном поручении. В определении кратко излагается содержание рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен получить суд. Копия определения направляется в суд, которому дано судебное поручение (ч. 2 ст. 73 АПК РФ). В определении должно содержаться не просто указание на доказательства, а перечисление тех действий, которые должен совершить выполняющий поручение суд, и вопросы, ответы, на которые требуется получить, например в ходе допроса свидетеля.

Определение о судебном поручении обязательно для арбитражного суда, которому дано поручение, и подлежит исполнению не позднее чем в десятидневный срок со дня получения копии определения (ч. 3 ст. 73 АПК РФ). При невозможности выполнения судебного поручения по причинам, не зависящим от суда, арбитражный суд выносит определение с указанием причин, препятствующих совершению процессуальных действий, и направляет его в суд, рассматривающий дело (ч. 2 ст. 74 АПК РФ).

Судебное поручение выполняется в судебном заседании арбитражного суда по правилам, установленным АПК РФ. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц не препятствует выполнению поручения, если это не противоречит существу поручения (ч. 1 ст. 74 АПК РФ).

По смыслу закона поручение должно выполняться судьей единолично, если предусмотрено единоличное рассмотрение дела, по которому дано судебное поручение, или судом в коллегиальном составе, если дело рассматривается в коллегиальном составе.

В порядке судебного поручения может производиться опрос лиц, участвующих в деле, допрос свидетелей, осмотр письменных и вещественных доказательств, назначаться экспертиза.

Указанные лица, давшие объяснения, показания или заключения арбитражному суду, выполнявшему судебное поручение, в случае своего участия в судебном заседании суда, рассматривающего дело по существу, дают объяснения, показания и заключения в общем порядке. Арбитражный суд вправе совершить дополнительные действия по получению доказательств, на которые не указывалось в определении суда, рассматривающего дело.

О выполнении судебного поручения выносится определение, которое со всеми материалами, собранными при выполнении поручения немедленно направляется в суд, давший данное поручение (ч. 2 ст. 74 АПК РФ).

В 2001 г. Российская Федерация присоединилась к Конвенции о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам (Гаага, 1970 г.).

В России исполнение поручений иностранных судов и компетентных органов иностранных государств о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, получение письменных доказательств, производство экспертизы, осмотр на месте и др.) возложено на арбитражный суд (ч. 1 ст. 256 АПК РФ).

Поручение иностранного суда или компетентного органа иностранного государства не подлежит исполнению, если:

- 1) исполнение поручения нарушает основополагающие принципы российского права или иным образом противоречит публичному порядку РФ;
- 2) исполнение поручения не относится к компетенции арбитражного суда в РФ;
- 3) не установлена подлинность документа, содержащего поручение о выполнении отдельных процессуальных действий (ч. 2 ст. 256 АПК РФ).

Исполнение арбитражным судом поручений о выполнении отдельных процессуальных действий производится в порядке, установленном АПК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ (ч. 3 ст. 256 АПК РФ).

В свою очередь арбитражные суды РФ могут обращаться к иностранным судам или компетентным органам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий.

#### <185> 7. Оценка доказательств

Полная и всесторонняя оценка арбитражным судом существующих в деле доказательств имеет важнейшее значение для вынесения законного и обоснованного решения. Оценка доказательств имеет правовую и логическую стороны. Правовая сторона состоит в законодательном установлении цели, принципов оценки, внешнего выражения в процессуальных документах.

Закон предписывает арбитражному суду оценивать доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (ч. 1 ст. 71 АПК РФ). Каждое доказательство подлежит оценке наряду с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (ч. 4, 5 ст. 71 АПК РФ).

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 нетождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание первоисточника с помощью других доказательств (ч. 6 ст. 71 АПК РФ). Результаты оценки доказательства суд отражает в судебном акте, содержащем мотивы принятия или отказа в принятии доказательств (ч. 7 ст. 71 АПК РФ).

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

Оценка доказательств проходит три этапа: предварительная оценка — при подготовке дела к судебному разбирательству и в предварительном судебном заседании; текущая оценка — в процессе доказывания в судебном заседании; и окончательная — при вынесении решения арбитражным судом.

Арбитражный суд оценивает доказательства с точки зрения их качественных характеристик: относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности.

Относимость доказательств — свойство, связанное с содержанием доказательств. Сущность относимости доказательств состоит в наличии объективной связи между информацией о факте и искомом фактом. Отсутствие такой связи означает, что информация не является следствием отражения искомых явлений, событий, а следовательно, не может быть использована в процессе судебного доказывания.

Относимость может рассматриваться не только как объективное свойство доказательства, но и, как правило, адресованное суду. Арбитражный суд обязан принимать только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу. Не принимаются документы, содержащие ходатайства о поддержке лиц, участвующих в деле, или оценку их деятельности, иные документы, не имеющие отношения к установлению обстоятельств по рассматриваемому делу (ст. 67 АПК РФ).

Допустимость доказательств связана с процессуальной формой доказательства. Допустимость доказательств — это установленное законом требование, ограничивающее использование отдельных средств доказывания или предписывающее обязательное использование конкретных доказательств для установления определенных фактических обстоятельств. В АПК РФ правило допустимости доказательств выражено в следующей форме: «Обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами» (ст. 68 АПК РФ). Аналогичное правило устанавливается и ГПК РФ. Данные положения вытекают из того, что материальными правовыми законами, в частности, ГК РФ в ряде случаев предопределяются средства доказывания, которые являются допустимыми при рассмотрении дел в порядке арбитражного и гражданского судопроизводства.

Правила допустимости доказательств устанавливаются законодательными актами применительно к отдельным видам правовых отношений, дела из которых рассматриваются арбитражным судом. Правила допустимости «запретительного» характера, т.е. исключающие возможность использования отдельных средств доказывания содержатся, например в ГК РФ. Так, в соответствии со ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права представлять письменные и другие доказательства.

Правила «предписывающего» характера формулируются нередко не путем прямого указания в правовых нормах на определенное доказательство, которое необходимо использовать в процессе доказывания, а в опосредованном виде. Например, если законом предусмотрена письменная форма договора, при рассмотрении спора, вытекающего из данного договора, в качестве допустимого письменного доказательства выступает собственно договор.

Часто прямое указание на допустимые доказательства содержится непосредственно в законодательных актах.

Например, согласно п. 4 ст. 165 Налогового кодекса РФ установлено, что для подтверждения обоснованности применения ставки 0% при реализации услуг по перевозке морским транспортом экспортируемых грузов за пределы РФ, в частности, должны быть представлены:

копия поручения на отгрузку экспортируемых грузов с указанием порта разгрузки с отметкой «Погрузка разрешена» пограничной таможни РФ;

копия коносамента на перевозку экспортируемого товара, в котором в графе «Порт разгрузки» указано место, находящееся за пределами таможенной территории РФ;

грузовая таможенная декларация с отметками таможенного органа, осуществившего выпуск товаров в таможенном режиме экспорта, и пограничного таможенного органа, через который товар был вывезен за пределы таможенной территории РФ.

Поскольку АПК РФ устанавливает необходимость обоснования права на указанную ставку налога и налоговые вычеты строго определенными документами, суд не вправе заменить их другими документами и на их основании разрешить спор.

Достоверным признается доказательство, содержащее сведения соответствующие действительности (ч. 3 ст. 71 АПК РФ).



Сомнения в достоверности доказательства могут возникнуть при наличии ряда обстоятельств.

Первое из них связано с источниками доказательственной информации. Источник доказательства становится таковым в силу того, что является объектом, воспринявшим в той или иной форме информацию о факте, устанавливаемом судом при рассмотрении дела. На качество восприятия им информации может оказать влияние целый ряд факторов.

Например, способность к адекватному восприятию информации может быть связана с приобретенными профессиональными навыками. Так, достоверность заключения эксперта зависит прежде всего от правильного выбора лица, назначенного в качестве эксперта.

Адекватность восприятия может зависеть и от психофизиологических особенностей лица, привлекаемого, в частности, в качестве свидетеля, либо от физических свойств предмета, используемого в качестве вещественного доказательства, и т.п.

Немаловажное значение имеет изучение способности источника к сохранению информации (полноты, продолжительности), в частности, вещественного доказательства, свидетеля.

Сомнения в достоверности источника письменного доказательства могут возникнуть, например, при наличии дефектов в его оформлении, в частности, отсутствии необходимых реквизитов в официальных документах, или при нарушении порядка составления соответствующих документов, или его несоответствии установленной форме и т.п.

Достоверность доказательств может подвергаться сомнению не только в связи с дефектами источника доказательственной информации, а, например, в случае существования двух или более доказательств с противоположным содержанием. При этом достоверность одного и недостоверность другого доказательства устанавливаются путем их сопоставления с иными доказательствами, имеющимися в деле, или истребования дополнительных доказательств, способных разрешить противоречие.

Например, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении от 6 июня 2000 г. отметил, что суд первой инстанции, оценивая представленные сторонами доказательства в обоснование своих требований и возражений, пришел к выводу, что ответчиком не доказан возврат товара истцу по накладным, поскольку указанные накладные, по его мнению, подписаны за уполномоченного представителя истца иным лицом. Апелляционная инстанция суда, сопоставив подписи на спорных накладных и накладных, признанных истцом, при визуальном осмотре, не нашла существенных различий между ними и признала спорные накладные надлежащим доказательством возврата товара истцу на указанную в них сумму. В связи с чем решение в части взыскания долга было отменено и в иске отказано.

Таким образом, одни и те же накладные судебные инстанции оценили по-разному. При этом выводы суда первой и апелляционной инстанций по поводу достоверности спорных накладных основаны не на точно установленных фактах, а на предположениях, поэтому требуют дополнительного исследования. При таких обстоятельствах постановление апелляционной инстанции подлежит отмене как принятое с нарушением норм материального и процессуального права, а дело — направлению на новое рассмотрение.

Достаточность доказательств — понятие, относящееся к заключительному этапу судебного доказывания. Цель определения достаточности доказательств — в соответствии с качественными характеристиками произвести отбор доказательств, на основе которых можно сделать истинный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Определить достаточность доказательств — значит, признать установленным то или иное обстоятельство, имеющее значение для дела.

Вывод о достаточности — итог исследования и окончательной оценки доказательств, итог, венчающий доказательственную деятельность.

Говоря о достаточности доказательств, необходимо подчеркнуть весьма важное обстоятельство. Формальная ориентация при оценке доказательств с точки зрения их достаточности на требования, которым должно удовлетворять доказательство: относимость, допустимость, достоверность может привести к судебным ошибкам. Достаточность доказательств не может быть обеспечена механическим суммированием относимых по содержанию, допустимых по форме и достоверных доказательств. Перед судом стоит задача — отобрать не любые относимые, допустимые и достоверные доказательства, а в первую очередь те из них, которые обладают наибольшей ценностью потенциалом.

Ценность — свойство любой информации, которое является выражением ее полезности. Для того чтобы установить искомые обстоятельства дела, важно использовать доказательства,

обладающие наибольшим объемом информационного содержания, т.е. доказательства, с помощью которых можно получить наиболее исчерпывающие знания о наличии или отсутствии фактов, входящих в предмет доказывания по делу. Очевидно, что у всех относимых к делу доказательств объем информационного содержания может быть неодинаков, а в силу этого при их исследовании и оценке можно получить различные знания по полноте и степени конкретизации.

В этой связи первым критерием, определяющим ценностный потенциал доказательства, его полезность, является количество информации, составляющей его содержание. Вторым критерием выступает степень гарантии достоверности используемой доказательственной информации.

К числу доказательств, предположительно несущих наибольшее количество информации при высокой степени ее достоверности, относятся «необходимые доказательства». В качестве необходимых доказательств в большинстве случаев выступают различного рода официальные документы, являющиеся формализованным отражением имевших место событий, действий, составленные в соответствии с определенным порядком и правилами, отвечающими установленным требованиям относительно их формы, содержания, реквизитов.

Указание на обязательность использования доказательств в качестве необходимых может содержаться в постановлениях Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по отдельным категориям дел, обзорах и обобщениях арбитражной практики.

Например, в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. № 21 «О практике применения законодательства при разрешении споров, связанных с поставкой продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления ненадлежащего качества» указывается, что для подтверждения факта получения товара ненадлежащего качества должен быть представлен акт, составленный покупателем (получателем) в соответствии с требованиями, указанными в договоре или в Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, другой нормативно-технической документации.

В процессуальной литературе нередко ставится знак равенства между понятиями «достаточность доказательств» и «полнота доказательств». Данные понятия весьма близки, однако между ними существует и различие. Сходство заключается в том, что при определении полноты и достаточности перед судом стоит задача отбора необходимого количества доказательств для установления искомых обстоятельств дела, исходя из их качественных характеристик.

Различие определяется тем, что, во-первых, деятельность по обеспечению полноты и достаточности направлена на достижение различных целей; во-вторых, неодинаков субъектный состав данных видов деятельности, ее содержание и правовой характер; в-третьих, понятия не совпадают по объему. «Полнота» и «достаточность» — понятия, относящиеся к различным этапам доказывания.

Полнота — понятие, связанное с подготовительным этапом судебного доказывания, собиранием доказательств. Целью обеспечения полноты доказательств является создание условий для всестороннего изучения всех обстоятельств дела. Установить полноту доказательственного материала — означает сделать вывод о том, что все искомые факты «обеспечены» доказательствами в объеме, необходимом для того, чтобы иметь возможность установить наличие или отсутствие искомых фактов, и эти доказательства предположительно имеют необходимые качественные характеристики. Действия по обеспечению полноты доказательств, как правило, совершаются судьей единолично, поскольку в основном они осуществляются при подготовке дела к судебному разбирательству.

Достаточность, как уже отмечалось, понятие, относящееся к заключительному этапу доказывания. Доказательства, составляющие достаточность, отбираются из всего объема доказательственного материала, используемого в процессе судебного доказывания, т.е. из совокупности доказательств, составляющих полноту доказательственного материала. Наличие необходимых качественных характеристик доказательств установлено судом в судебном заседании, и на основании данных доказательств всем составом суда достигается окончательный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов.

## ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. Понятие обеспечительных мер  
и основания их применения в арбитражном процессе.  
Виды обеспечительных мер

Значение данного института состоит в том, что он является важной гарантией защиты прав хозяйствующих субъектов. Деятельность арбитражного суда по разрешению хозяйственного спора эффективна только тогда, когда его решение исполняется.

Правильное использование этого института обеспечивает надлежащее и эффективное исполнение будущих судебных постановлений. Права заинтересованных лиц в определенных случаях могут быть защищены только путем принятия судом срочных обеспечительных мер в отношении спорного имущества еще до предъявления иска.

Не вызывает сомнений утверждение, что «значение института обеспечительных мер в арбитражном процессе состоит в том, что он фактически является одной из весомых гарантий реализации права субъектов гражданского оборота на судебную защиту» (Треушников А.М. Становление института обеспечительных мер в арбитражном процессе // Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2004. С. 258.; см. также: Шукин А.И. Некоторые вопросы, возникающие при применении арбитражным судом обеспечительных мер // Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 132.).

Арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, а в случаях, предусмотренных АПК РФ, и иного лица может принять срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя (обеспечительные меры).

Число дел с применением обеспечительных мер в 2003 г. достигло 45 тыс. (на 4490 больше, чем в 2002 г.) (Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 8.).

Обеспечительные меры — это, с одной стороны, очень эффективный способ защиты прав и интересов сторон, но, с другой стороны — это и возможность злоупотребления процессуальными правами с целью нанесения серьезного экономического ущерба своим контрагентам (Там же. С. 11.).

Обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях, предотвращающих причинение значительного ущерба заявителю (Павлова Н.В. Предварительные обеспечительные меры, механизм реализации, особенности осуществления в рамках взаимодействия судебных процессов государств // Вестник ВАС РФ. 2002. № 1. С. 135.).

Важнейшей обеспечительной мерой является обеспечение иска.

Возможно обеспечение иска частично, когда в процессе рассмотрения дела происходит соединение нескольких исковых требований.

Порядок подачи заявления об обеспечении иска достаточно четко урегулирован в законе. Согласно ст. 92 АПК заявление об обеспечении иска может быть оформлено в виде отдельного документа, прилагаемого к исковому заявлению, либо просьба об этом может содержаться в самом заявлении.

К заявлению об обеспечении иска должны быть приложены необходимые документы, перечисленные в ст. 92 АПК.

Ходатайство об обеспечении иска, изложенное в исковом заявлении, рассматривается по общим правилам, предусмотренным ст. 93 АПК РФ, но отдельно от других ходатайств и требований, которые содержатся в исковом заявлении.

Копии определения об обеспечении иска не позднее следующего дня после дня его вынесения направляются лицам, участвующим в деле, другим лицам, на которых арбитражным судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, а также в зависимости от вида принятых мер в государственные органы, иные органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него.

Копия определения об отказе в обеспечении иска направляется лицу, обратившемуся с заявлением об обеспечении иска.

Заявление об обеспечении иска может быть подано в арбитражный суд одновременно с исковым заявлением или в процессе производства по делу до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Ходатайство об обеспечении иска может быть изложено в искомом заявлении (ч. 1 ст. 92 АПК РФ).

Реквизиты заявления об обеспечении иска указаны в законе (ч. 2 ст. 92 АПК РФ).

Если ходатайство об обеспечении иска изложено в искомом заявлении, в этом ходатайстве должны быть сведения, предусмотренные пп. 5, 6 ч. 2 ст. 92 АПК РФ.

Заявление об обеспечении иска подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. В этом случае к заявлению должна быть приложена доверенность или документ, подтверждающий полномочия по подписанию этого заявления. Заявление об обеспечении иска должно быть оплачено государственной пошлиной. Если заявление подается стороной третейского разбирательства, то к нему должна быть приложена 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.

Учитывая важность данного института как одного из средств, гарантирующих защиту прав заинтересованных лиц, законодатель достаточно четко регламентирует порядок рассмотрения заявления об обеспечении иска.

Заявление должно быть рассмотрено единолично не позднее следующего дня после подачи заявления в суд. При этом стороны не извещаются об этом.

Если же заявление об обеспечении иска подается во время судебного разбирательства, то судья должен предоставить право заинтересованным лицам дать в связи с этим свои объяснения по делу.

Решение вопроса об обеспечении иска фиксируется в определении суда.

В законе содержится указание на то, что обеспечительными мерами могут быть: 1) наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц; 2) запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора; 3) возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества; 4) передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу; 5) приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном, безакцептном порядке; 6) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.

Допускается возможность принятия по одному делу нескольких мер обеспечения иска.

Наиболее распространенной мерой обеспечения иска является наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащее ответчику (Подробную информацию об особенностях применения такой меры, как наложение ареста см.: Информационное письмо ВАС РФ от 24 июля 2003 г. № 72. Ст. 1, 2, 5<196>11 // Вестник ВАС РФ. 2003. С. 18.).

Арест имущества и денежных средств, принадлежащих ответчику, состоит в том, что арбитражный суд запрещает ответчику до принятия решения по делу распоряжаться соответствующим имуществом или денежными средствами, которые ему принадлежат.

При рассмотрении заявления лица, участвующего в деле, о принятии мер по обеспечению иска в виде наложения ареста на денежные средства, принадлежащие ответчику, необходимо иметь в виду, что арест налагается не на его счета в кредитных учреждениях, а на имеющиеся на счетах средства в пределах заявленной суммы иска.

Наложение ареста на денежные средства, находящиеся на корреспондентском счете ответчика-коммерческого банка (иного кредитного учреждения), целесообразно производить тогда, когда другие меры не смогут обеспечить исполнение принятого в отношении коммерческого банка (иного кредитного учреждения) судебного акта.

Наложение ареста на имущество возможно, если при длительном хранении оно не потеряет своих качеств. Такая мера не может применяться, в частности в отношении скоропортящихся товаров.

Применительно к акциям Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 3 марта 1999 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с обращением взысканий на акции», разъяснял, что эти вопросы могут рассматриваться арбитражными судами только по ходатайству лиц,

участвующих в деле, а также при рассмотрении жалоб на действия (отказ в совершении действий) судебных приставов-исполнителей на основании ст. 90 ФЗ «Об исполнительном производстве».

Арест имущества производится по правилам, установленным ФЗ «Об исполнительном производстве».

В этих случаях арест и взыскание на акции могут налагаться определением суда или постановлением судебного пристава-исполнителя при наличии доказательств, подтверждающих право собственности (право хозяйственного ведения) ответчика (должника) на данные ценные бумаги.

Арест имущества, налагаемый в качестве меры по обеспечению иска, довольно часто встречается в практике рассмотрения хозяйственных споров и других дел, подведомственных арбитражным судам (Рельгайзер В.Г., Шаламова Н.В. Арест имущества как способ обеспечения исполнения обязанности по уплате налогов и сборов // Вестник ВАС РФ. 2003. № 3. С. 126; Шерстюк В.М. Обеспечительные меры (ответы на вопросы) // Законодательство. 2003. № 9. С. 66; Фалькович М.С. Обеспечительные меры арбитражного суда в новом Арбитражном процессуальном кодексе // Вестник ВАС РФ. 2002. № 11. С. 54; Шаламова Н.В., Сурметов Д.С. Некоторые проблемы применения обеспечительных мер по новому Арбитражному процессуальному кодексу РФ // Вестник ВАС РФ. 2003. № 6. С. 70-196)74.).

Однако не во всех случаях допустима такая мера обеспечения иска, как наложение ареста на имущество и денежные средства должника. Так, например, в информационном письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 февраля 1998 г. № 31 «О применении арбитражными судами ареста денежных средств кредитных организаций в качестве меры по обеспечению иска» сказано, что после отзыва у кредитной организации, являющейся ответчиком по делу, лицензии по осуществлению банковских операций, арест денежных средств, применяемый в качестве мер по обеспечению иска, не может быть наложен на денежные средства ответчика, находящиеся на субкорреспондентских счетах его филиалов и расчетных подразделениях Банка России.

Приостановление реализации имущества при предъявлении иска об освобождении его от ареста имеет своей целью защиту прав других лиц при исполнении решения суда.

Суд вместе с тем должен отказать в удовлетворении просьбы об обеспечении иска, если такое ходатайство заявлено без достаточных оснований.

Учитывая важность этого нового института в арбитражном процессе Высший Арбитражный Суд РФ принял, например, постановление № 11 Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 июля 2003 г. «О практике рассмотрения арбитражными судами заявлений о принятии обеспечительных мер, связанных с запретом проводить общие собрания акционеров», где, в частности, обращено внимание на то, в каких случаях нельзя налагать запрет на проведение общего собрания акционеров (п. 2) (Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 38.).

Запрещение ответчику или другим лицам совершать определенные действия имеет целью сохранить существующее положение вещей до того момента, когда возникший спор сторон будет разрешен. Так, например, арбитражный суд может запретить ответчику сносить строение.

Однако арбитражные суды не должны удовлетворять требования о применении мер по обеспечению иска путем запрещения ответчику подготавливать и распространять новые сведения, порочащие деловую репутацию истца, поскольку на момент рассмотрения судом дела не соответствующая действительности и порочащая деловую репутацию истца информация не существовала. Следовательно, отсутствует сам факт нарушения прав истца, к которому могут быть применены обеспечительные меры.

Такая мера по обеспечению иска как запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, имеет важное значение для обеспечения реально-сти исполнения судебного акта и предотвращения причинения значительного ущерба тому лицу, которое заявило ходатайство о принятии этой меры.

Примером может служить случай, когда по иску о признании недействительной государственной регистрации права собственности на п<%-5)одъездные железнодорожные пути за ответчиком о признании права собственности на них за истцом может быть принята такая мера по обеспечению иска, как запрещение ответчику производить отчуждение подъездных путей, являющихся предметом спора (О других мерах обеспечения иска см.: Шелест А.Г., Лапач Л.В., Сулименко О.А. Практика рассмотрения заявлений о принятии мер по обеспечению иска // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 128; 2004. № 3. С. 36.).

Поскольку суды в практике рассмотрения споров, в которых решались вопросы, связанные с обеспечением иска, допускают ошибки, ВАС РФ в информационном письме от 24 июня 2003 г. № 72 «Обзор практики принятия арбитражными судами мер по обеспечению исков по спорам, связанным с обращением ценных бумаг» указал на некоторые случаи, когда суд не вправе принимать меры по обеспечению иска. Так, в качестве меры обеспечения иска о взыскании по векселю не может быть применен запрет выплаты средств по нему, если из обстоятельств дела следует, что подлинник векселя находится у лица, ходатайствующего о применении этой обеспечительной меры.

Арбитражный суд не вправе в качестве меры по обеспечению иска запретить держателю векселя предъявлять его к платежу или совершать протест (Вестник ВАС РФ. 2003. № 9. С. 23, 24.).

Арбитражный суд не может запретить ответчику осуществлять определенные действия относительно тех гражданских прав, которые, по мнению истца, могут возникнуть в будущем.

Арбитражный суд, допуская обеспечение иска, может по ходатайству ответчика потребовать от истца предоставления обеспечения возмещения возможных для ответчика убытков (ст. 98 АПК РФ).

Закон предусматривает санкции в тех случаях, когда допускаются нарушения, связанные с обеспечением иска.

Истец вправе взыскать убытки, причиненные неисполнением определения арбитражного суда об обеспечении иска путем предъявления иска в том же арбитражном суде.

Вместе с тем арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры, а также может быть одновременно принято несколько обеспечительных мер.

Поскольку перечень обеспечительных мер не является исчерпывающим, практике известны и другие меры по обеспечению иска (Комментарий к АПК РФ / Под ред. В.В. Яркова. С. 244.).

Закон специально подчеркивает, что обеспечительные меры должны быть соразмерными заявленному требованию (ст. 91 АПК РФ).

Содержание определения, выносимого судом в связи с обеспечением иска, зависит от конкретных обстоятельств дел и содержания той обеспечительной меры, которая применяется судом.

Арбитражный суд может оставить заявление об обеспечении иска без движения, если его содержание не соответствует требованиям, предусмотренным ст. 192 АПК РФ, о чем незамедлительно сообщается лицу, подавшему заявление. После того, как будут устранены нарушения, указанные судом, заявление незамедлительно рассматривается арбитражным судом (ч. 2 ст. 93 АПК РФ).

Вместе с тем арбитражный суд не может отказать в обеспечении иска, если заявитель, ходатайствующий об обеспечении иска, предоставил встречное обеспечение (ч. 4 ст. 93 АПК РФ).

Правило о рассмотрении заявления об обеспечении иска без извещения лиц, участвующих в деле, вполне оправданно. Это обстоятельство объясняется тем, что несвоевременное принятие мер по обеспечению иска по заявлению истца может оказаться малоэффективным и привести к тому, что реальность исполнения решения в будущем окажется под угрозой, поскольку ответчик, будучи извещен, может принять меры к тому, чтобы скрыть имущество, реализовать его, подарить, передать другим лицам и т.д.

Определение, которое выносится по ходатайству об обеспечении иска, должно удовлетворять всем требованиям, предъявляемым к этому процессуальному документу. В определении указывается, какие меры обеспечения иска подлежат применению, и мотивы, по которым суд пришел к выводу как об удовлетворении ходатайства, так и об отказе в обеспечении иска.

В резолютивной части определения следует указать порядок и способ исполнения этого определения, а также должно содержать указание либо об удовлетворении просьбы, либо об отказе в обеспечении иска. Определение может быть обжаловано (ч. 7 ст. 93 АПК РФ).

Подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает исполнения этого определения.

Действующий АПК РФ предусматривает нормы, регламентирующие новый институт, — встречное обеспечение (ст. 94 АПК РФ).

Встречное обеспечение следует рассматривать как одну из важных процессуальных гарантий защиты интересов ответчика и как альтернативную меру применения института обеспечения иска.

В том случае, когда вынесено определение о встречном обеспечении иска, суд не рассматривает поданное истцом заявление об обеспечении иска до тех пор, пока не будет предоставлен документ, подтверждающий исполнение встречного иска.

И в то же время предоставление заявителем встречного обеспечения не влечет за собой автоматически применения предварительных обеспечительных мер.

Решая вопрос об обеспечении иска, арбитражный суд по ходатайству ответчика, может потребовать от лица, обратившегося с заявлением об обеспечении иска, или предложить этому лицу по собственной инициативе предоставить обеспечение возмещения возможных для ответчика убытков (встречное обеспечение) 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.

Размер встречного обеспечения может быть установлен в пределах имущественных требований истца, которые он указывает в своем заявлении, а также суммы процентов от этих требований. При этом размер встречного обеспечения не может быть менее половины размера имущественных требований.

Встречное обеспечение может быть предоставлено также ответчиком взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере требований истца.

Определение суда о встречном обеспечении должно быть вынесено не позднее дня, следующего после поступления его в арбитражный суд.

До тех пор, пока в арбитражный суд не поступил документ, который подтверждает произведенное встречное обеспечение, суд не может рассматривать заявление об обеспечении иска (ч. 3, 4 ст. 94 АПК РФ).

В этом случае в определении суда должен быть указан размер встречного обеспечения, а также срок его предоставления, который не может превышать 15 дней со дня вынесения определения. Копия определения направляется лицам, участвующим в деле. Данное определение может быть обжаловано.

В случае вынесения определения о встречном обеспечении арбитражный суд не может рассматривать заявление об обеспечении иска до тех пор, пока в арбитражный суд не будет представлен документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение.

При представлении в арбитражный суд документа, который подтверждает произведенное встречное обеспечение, либо в случае истечения срока его представления, указанного в определении суда, арбитражный суд должен не позднее следующего дня после поступления данного документа рассмотреть заявление об обеспечении иска в порядке, установленном действующим АПК РФ (ст. 93).

Если лицо, ходатайствующее об обеспечении иска, не исполняет определение арбитражного о встречном обеспечении иска в тот срок, который указан в определении, то суд может отказать в обеспечении иска.

Представление ответчиком документов, подтверждающих произведенное им встречное обеспечение иска, служит основанием для того, чтобы отказать в обеспечении иска или же произвести отмену обеспечения иска.

Особенностью исполнения определения об обеспечении иска является то, что оно приводится в исполнение немедленно. При этом выдается исполнительный лист.

За неисполнение определения об обеспечении иска, на лицо, которое должно выполнить обязанность по исполнению обеспечительных мер, может быть наложен судебный штраф (ч. 1, 2 ст. 96 АПК РФ).

В случае отказа в удовлетворении иска, оставления иска без рассмотрения, прекращения производства по делу, обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта (ч. 5 ст. 96 АПК РФ).

Согласно ст. 100 АПК РФ предусмотрено правило о том, что нормы об обеспечении иска распространяются на случаи обеспечения исполнения судебных актов.

<185) 2. Замена одной обеспечительной меры другой и отмена мер обеспечения иска.

Предварительные обеспечительные меры

Закон допускает возможность замены одного вида обеспечения иска другим (ст. 95 АПК РФ) по ходатайству истца или ответчика.

Замена обеспечительной меры другой производится, как правило, в тех случаях, когда уже принятая ранее обеспечительная мера не защищает права истца и не может служить гарантией исполнения решения, вынесенного по данному делу. Замена одного вида обеспечения иска производится определением суда. Рассмотрение дела в этом случае производится с обязательным вызовом сторон по правилам, предусмотренным ст. 95 АПК РФ.

В то же время мерой защиты ответчика против требования о предварительном обеспечении иска является замена одной обеспечительной меры другой. Так, в случае наложения ареста на имущество может последовать встречное обеспечение в виде внесения денег на депозит суда (ст. 94 АПК РФ).

Вопрос о замене одной обеспечительной меры другой разрешается арбитражным судом в судебном заседании не позднее следующего дня после дня поступления в суд ходатайства о замене одной обеспечительной меры другой.

Необходимость в замене одного вида обеспечения иска другой мерой возникает в том случае, когда первоначально избранная мера обеспечения иска может неоправданно стеснить права ответчика.

Институт отмены обеспечения иска арбитражным судом следует отличать от замены одного вида обеспечения иска другим.

Арбитражный суд может отменить принятое им определение об обеспечении иска только по ходатайству лиц, участвующих в деле (ст. 97 АПК РФ)(Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 105.).

Рассмотрение вопроса об отмене обеспечения иска происходит в судебном заседании не позднее 5-дневного срока со дня поступления заявления об отмене в арбитражный суд.

Если ответчик представил документ, подтверждающий произведенное им встречное обеспечение иска, то вопрос об отмене обеспечения иска должен быть рассмотрен не позднее следующего дня, после того, как был представлен данный документ.

Суд выносит определение об отмене обеспечения иска по результатам рассмотрения ходатайства.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле, а также в государственные и иные органы, которые осуществляют государственную регистрацию имущества или прав на нее (ч. 4 ст. 97 АПК РФ).

Определения, связанные с отменой обеспечения иска, могут быть обжалованы.

Отказ в отмене обеспечения иска не препятствует повторному обращению с аналогичным ходатайством в случае появления новых обстоятельств, которые обосновывают необходимость отмены обеспечения иска (ч. 6 ст. 97 АПК РФ).

При вступлении в законную силу решения об отказе в иске арбитражный суд, рассмотревший дело по первой инстанции, обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе отменить обеспечение иска (ст. 79 АПК РФ).

Об отмене обеспечения иска выносится определение. Определение об отмене обеспечения иска может быть обжаловано. Протест может принести также прокурор.

Нормы действующего АПК РФ содержат новый институт арбитражного процесса, связанный с обеспечением иска(Информационное письмо № 78 ВАС РФ «О практике рассмотрения арбитражными судами дел о применении предварительных обеспечительных мер» от 7 июля 2004 г.).

Предварительные обеспечительные меры, ранее неизвестные нашему законодательству, получили распространение и закреплены в законодательстве других стран.

Цель применения предварительных мер заключается в обеспечении реального исполнения будущего судебного или арбитражного решения по существу спора.

Необходимость введения этого института обусловлена развитием новых экономических отношений, потребовавших реализации мер, связанных с предварительным обеспечением иска.

Предварительные обеспечительные меры могут быть приняты и при третейском разбирательстве(Информационное письмо ВАС РФ № 78 от 4 июля 2004 г. (ст. 23, 24, 25)).

Применение предварительных обеспечительных мер следует рассматривать в качестве одного из эффективных способов ускорения рассмотрения дел.



Основная функция этого института направлена на то, чтобы обеспечить реализацию эффективного исполнения решения арбитражного суда, которое может оказаться под угрозой неисполнения ввиду отказа исполнения ответчиком взятых им на себя обязательств еще до предъявления иска (Так, например, по английскому законодательству кредитор может обратиться в суд с ходатайством ограничить должника в распоряжении средствами имеющегося у него счета в целях обеспечения будущего решения по делу, когда должник отказывается выполнять платежи и объявляет об аннулировании ранее заключенного контракта.).

Порядок реализации предварительных обеспечительных мер предусмотрен действующим АПК РФ (ст. 99). Арбитражный суд может принять предварительные обеспечительные меры по заявлению организации или гражданина, направленные на обеспечение их имущественных интересов до возбуждения дела и предъявления иска.

Однако предъявление иска должно последовать в течение определенного срока (15 дней). При несоблюдении этих условий действие предварительных обеспечительных мер прекращается.

До введения в действие АПК РФ 2002 г. принятие предварительных обеспечительных мер было возможно лишь в отношении наложения ареста морских судов (Информационное письмо № 78 от 4 июля 2004 г. Ст. 21, 22, 23; Павлова Н.В. Предварительные обеспечительные меры: понятие, механизм реализации, особенности осуществления, взаимодействие судебных процессов // Вестник ВАС РФ. 2002. № 1. С. 137.).

Заявление о применении предварительных обеспечительных мер должно быть удовлетворено арбитражным судом при наличии хотя бы одного из оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 90 АПК РФ.

Это заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, либо по месту нарушения прав заявителя. Таким образом, закон устанавливает альтернативную подсудность этих дел.

Заявление о применении конкретных предварительных обеспечительных мер подается по месту нахождения заявителя в том случае, когда их непринятие может повлечь неустранимые последствия для заявителя, сопряженные с причинением значительного ущерба. Отказ в удовлетворении такого требования может последовать в том случае, когда известно местонахождение должника или его имущества или денежных средств (Информационное письмо № 78 от 7 июля 2004 г. Ст. 5, 6.).

Одной из особенностей применения предварительных обеспечительных мер является право заявителя выбрать компетентный арбитражный суд (ч. 3 ст. 99 АПК РФ).

Заслуживает внимания разрешение вопросов, связанных с обеспечением доказательств по делам, в которых могут быть использованы предварительные обеспечительные меры (Информационное письмо от 7 июня 2004 г. Ст. 3, 4, 17, 18, 19, 20.).

Подая заявление об обеспечении имущественных интересов, заявитель должен представить документ, в котором подтверждено произведенное встречное обеспечение.

В случае непредставления данного документа суд может предложить заявителю произвести встречное обеспечение и оставить заявление без движения до представления этого документа.

Должник по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты предварительные обеспечительные меры, может заявить ходатайство о замене этих мер встречным обеспечением (ч. 2 ст. 94 АПК РФ).

Замена предварительной обеспечительной меры встречным обеспечением ответчика может быть произведена только в случае предоставления им надлежащего и достаточного встречного обеспечения.

Суд может произвести отмену обеспечения имущественных интересов, копия которого направляется заявителю и всем заинтересованным лицам (ч. 8 ст. 99 АПК РФ).

Круг лиц, которым принадлежит право обжалования определения о применении предварительных обеспечительных мер, достаточно широк. Такое право принадлежит любому лицу, права и интересы которого затрагиваются этим судебным актом.

Высший Арбитражный Суд РФ особо обращает внимание судов на то, что определения иностранных судов о применении обеспечительных мер (как предварительных, так и обеспечения иска) не подлежат признанию и принудительному применению на территории Российской Федерации, поскольку не являются окончательными судебными актами по существу спора, вынесенными в состязательных процессах (Информационное письмо № 78 от 7 июля 2004 г. ).

Правовая природа обеспечения иска определяется правовой природой самого иска. Если под иском понимать только средство возбуждения процесса, право на судебное рассмотрение спора, возникшего между сторонами процесса, то, естественно, такой иск в защите посредством обеспечения не нуждается. Когда истец просит обеспечить иск, то он просит обеспечить не его обращение в арбитражный суд, не его право на процесс, а именно свое материально-правовое требование к ответчику, реализовать которое без принятия необходимых мер по обеспечению иска в будущем может оказаться невозможным.

## ГЛАВА 13 АРБИТРАЖНЫЕ РАСХОДЫ

### § 1. Понятие и виды арбитражных расходов

В арбитражном процессе институт судебных расходов имеет функциональную направленность, аналогичную данному институту в гражданском судопроизводстве. Несмотря на различия в субъектном составе участников арбитражного и гражданского процессов, характере рассматриваемых споров, существование данного института обусловлено одними и теми же причинами.

Во-первых, при организации деятельности судов по рассмотрению и разрешению споров и собственно осуществлению данной деятельности государство несет значительные расходы, которые складываются из затрат на содержание судебной системы, материально-техническое обеспечение судов. Кроме того, в сферу судопроизводства вовлекаются лица, оказывающие содействие в осуществлении правосудия, <P10.5M>— свидетели, эксперты, переводчики, деятельность которых требует материальной компенсации, совершаются процессуальные действия, требующие дополнительных материальных затрат, например при осмотре доказательств на месте.

Полностью возложить на государство, а более точно на налогоплательщиков расходы, связанные с функционированием судебной системы, неоправданно.

Законом обязанность частично возместить расходы на судопроизводство возлагается на лиц, в интересах которых рассматриваются и разрешаются споры в судах. Следует подчеркнуть, что к числу данных лиц относятся субъекты материально-правовых отношений, по поводу которых возник спор, рассматриваемый судом. Это стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования. От обязанности возмещения расходов освобождаются прокуратура, органы государственной власти, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в арбитражный суд с иском в защиту государственных и общественных интересов.

Во-вторых, уплата расходов возлагается на недобросовестную сторону, т.е. либо истца, обращающегося в суд с необоснованными требованиями, либо ответчика, добровольно не исполнившего свою обязанность перед другой стороной, что привело к возникновению дела в суде. Тем самым существование института судебных расходов призвано выполнить в известной мере превентивную функцию, связанную с предотвращением случаев необоснованного обращения в суд, побуждением обязанное лицо добровольно и своевременно исполнить принятые на себя обязательства, урегулировать заинтересованным лицам свой спор в соответствии с действующим законодательством без привлечения к его разрешению суда.

Названными причинами определяется содержание понятия «судебные расходы».

Судебные расходы — это затраты, связанные с рассмотрением и разрешением дел в порядке арбитражного судопроизводства, возлагаемые на стороны, третьи лица с самостоятельными требованиями в целях их возмещения государству, побуждения заинтересованных лиц к урегулированию споров в соответствии с законом без вмешательства суда.

Существуют два вида судебных расходов: государственная пошлина, судебные издержки (ст. 101 АПК РФ).

Государственная пошлина <P10.5M>— это установленный законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий, совершаемых арбитражными судами по рассмотрению, разрешению, пересмотру арбитражных дел и выдачу документов.

Судебные издержки являются суммами, подлежащими выплате за проведение экспертизы, назначенной арбитражным судом, вызов свидетеля, осмотр на месте, услуги переводчика.

Размер государственной пошлины определяется Федеральным законом и зависит от характера спора и цены иска.

Размер судебных издержек прямо не зависит от характера спора и цены иска и различен по каждому конкретному делу в зависимости от фактически произведенных затрат.

## § 2. Государственная пошлина

В соответствии со ст. 102 АПК РФ размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливается федеральным законодательством РФ о налогах и сборах — Налоговым кодексом РФ (ст. 333.16<196>333.42 НК РФ).

Следует обратить внимание на то, что практические разъяснения по применению норм НК РФ содержатся в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 мая 2005 г. № 91 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами главы 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации» (См.: Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 мая 2005 г. № 91 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами главы 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2005. № 7 (далее — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.)).

Плательщиками государственной пошлины признаются организации и физические лица в случае, если они обращаются в арбитражный суд за совершением юридически значимых действий, предусмотренных законом, или выступают ответчиками в арбитражных судах тогда, когда решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с НК РФ (ст. 333.17 НК РФ).

### РАЗМЕР ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОШЛИНЫ

В соответствии со ст. 333.21 НК РФ по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

до 50 000 руб. <P10.5M>— 4% цены иска, но не менее 500 руб.;

от 50 001 руб. до 100 000 руб. — 2 000 руб. + 3% суммы, превышающей 50 000 руб.;

от 100 001 руб. до 500 000 руб. — 3 500 руб. + 2% суммы, превышающей 100 000 руб.;

от 500 001 руб. до 1 000 000 руб. <P10.5M>— 11 500 руб. + 1% суммы, превышающей 500 000 руб.;

свыше 1 000 000 руб. <P10.5M>— 16 500 руб. + 0,5% суммы, превышающей 1 000 000 руб., но не более 100 000 руб.;

2) при подаче искового заявления по спорам, возникающим при заключении, изменении или расторжении договоров, а также по спорам о признании сделок недействительными <P10.5M>— 2 000 руб.;

3) при подаче заявлений о признании нормативного правового акта недействующим, о признании ненормативного правового акта недействительным и о признании решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными:

для физических лиц — 100 руб.;

для организаций — 2 000 руб.

При применении этого положения следует иметь в виду, что в соответствии с ч. 2 ст. 329 АПК РФ заявления об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя государственной пошлиной не облагаются. Данная норма АПК РФ не утратила юридической силы после введения в действие гл. 25.3 НК РФ, о чем свидетельствует содержание подп. 7 п. 1 ст. 333.36 НК, предусматривающего освобождение от уплаты государственной пошлины жалоб на действия судебного пристава-исполнителя, направленных в суды общей юрисдикции и мировым судьям. Из

содержания ч. 2 ст. 329 АПК РФ, кроме того, следует, что по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя не облагаются государственной пошлиной также апелляционные и кассационные жалобы (Пункт 10 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

4) при подаче иных исковых заявлений неимущественного характера, в том числе заявления о признании права, заявления о присуждении к исполнению обязанности в натуре — 2 000 руб.

Указанное положение подлежит применению с учетом того, что исходя из ч. 2 ст. 103 АПК РФ исковые заявления о признании права собственности, права пользования, права владения, права распоряжения относятся к исковым заявлениям о признании права, и государственная пошлина уплачивается в размерах, установленных для исковых заявлений неимущественного характера.

Не относятся к имущественным споры по заявлениям об исключении имущества из описи, поэтому государственная пошлина по ним уплачивается в размере 2000 руб. (Пункты 11, 14 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

5) при подаче заявления о признании должника несостоятельным (банкротом) — 2 000 руб.;

6) при подаче заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, — 1 000 руб.;

7) при подаче заявления о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора:

по спорам имущественного характера, если иск не подлежит оценке, а также по спорам неимущественного характера — в размере государственной пошлины, уплачиваемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

по спорам имущественного характера — в размере государственной пошлины, уплачиваемой исходя из оспариваемой третьим лицом суммы;

8) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решения третейского суда — 1 000 руб.;

9) при подаче заявления об обеспечении иска — 1 000 руб.

По смыслу названной правовой нормы к заявлениям об обеспечении иска относятся указанные в ч. 1 ст. 90 АПК РФ заявления, направленные на обеспечение иска, и заявления, направленные на обеспечение имущественных интересов. В связи с этим необходимо учитывать, что заявление об обеспечительных мерах оплачивается государственной пошлиной в размере 1000 руб., например, и стороной третейского разбирательства, представившей заявление об обеспечительных мерах в арбитражный суд.

Государственная пошлина подлежит уплате по каждому заявлению об обеспечении иска, в том числе по делам о банкротстве, независимо от того, какое количество мер по обеспечению иска указал заявитель в одном заявлении. Если при подаче заявления об обеспечении иска государственная пошлина заявителем не уплачена, арбитражный суд оставляет заявление об обеспечении иска без движения по правилам ст. 128 АПК РФ (ч. 2 ст. 93 АПК).

Следует подчеркнуть, что гл. 25.3 НК РФ не предусмотрена уплата государственной пошлины при заявлении ходатайств о встречном обеспечении и отмене обеспечения иска (ст. 94, 97 АПК), по заявлениям о замене одной обеспечительной меры другой и заявлениям об обеспечении исполнения судебных актов (ст. 95, 100 АПК) (Пункт 13 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

10) при подаче заявления об отмене решения третейского суда <P10.5M>— 1 000 руб.;

11) при подаче заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, иностранного арбитражного решения — 1 000 руб.;

12) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной, надзорной жалобы на решения и (или) постановления арбитражного суда, а также на определения суда о прекращении производства по делу, об оставлении искового заявления без рассмотрения, о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда, об отказе в выдаче исполнительных листов — 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера.

Применяя указанное положение, следует учитывать, что государственная пошлина по апелляционным и кассационным жалобам, поданным физическими лицами (в том числе индивидуальными предпринимателями) по делам о признании нормативного правового акта недействующим, о признании ненормативного правового акта недействительным и о признании

решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными (подп. 3 п. 1 ст. 333.21 НК РФ), уплачивается в сумме 50 руб. В остальных случаях при подаче апелляционных и кассационных жалоб, в том числе по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, а также по делам, по которым государственная пошлина, уплаченная при подаче искового заявления имущественного характера, составила менее 1000 руб., государственная пошлина уплачивается в размере 1000 руб.

При подаче апелляционных и кассационных жалоб на определения, не перечисленные в подп. 12 п. 1 ст. 333.21 НК РФ, государственная пошлина не уплачивается (Пункт 15 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

13) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, определений, постановлений суда, копий других документов из дела, выдаваемых арбитражным судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликата исполнительного листа (в том числе копий протоколов судебного заседания) — 2 руб. за одну страницу документа, но не менее 20 руб.

#### ОСОБЕННОСТИ УПЛАТЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОШЛИНЫ

В соответствии со ст. 333.22 НК РФ по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, государственная пошлина уплачивается с учетом следующих особенностей:

1) при подаче исковых заявлений, содержащих одновременно 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;

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

В соответ пропуск!

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.

В случаях, когда цена иска определяется в соответствии с ч. 1 ст. 103 АПК РФ, государственная пошлина уплачивается в размере, установленном при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке (подп. 1 п. 1 ст. 333.21 НК РФ) (Пункт 12 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

3) при увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска. При уменьшении истцом размера исковых требований сумма излишне уплаченной государственной пошлины возвращается в порядке, предусмотренном ст. 333.40 НК РФ. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований. Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется исходя из суммы всех требований.

При увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска в десятидневный срок со дня вступления в законную силу решения суда (подп. 2 п. 1 ст. 333.18 НК РФ). С учетом результатов рассмотрения дела государственная пошлина, подлежащая уплате в связи с увеличением размера исковых требований, взыскивается в доход федерального бюджета или с истца, или с ответчика.

Надо иметь в виду, что при уменьшении истцом размера исковых требований государственная пошлина возвращается лишь тогда, когда уменьшение размера исковых требований принято арбитражным судом (ч. 2, 5 ст. 49 АПК РФ). На возвращение государственной пошлины истцу может быть указано как в определении, так и в решении и постановлении арбитражного суда (Пункт 8 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.);

4) в случае, если истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с НК РФ, государственная пошлина уплачивается ответчиком (если он не освобожден от уплаты

государственной пошлины) пропорционально размеру удовлетворенных арбитражным судом исковых требований;

5) при подаче заявлений о возврате (возмещении) из бюджета денежных средств государственная пошлина уплачивается исходя из оспариваемой денежной суммы;

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

В соответствии с положениями пп. 1, 2 и 5 ст. 45, ст. 333.17 НК РФ плательщик государственной пошлины обязан самостоятельно, т.е. от своего имени, уплатить ее в бюджет, если иное не установлено законодательством о налогах и сборах. Уплата государственной пошлины иным лицом за истца (заявителя) законодательством не предусмотрена (Там же.).

В соответствии со ст. 50 Бюджетного кодекса РФ государственная пошлина по делам, рассматриваемым арбитражными судами, уплачивается в федеральный бюджет.

Если к исковому заявлению (заявлению, жалобе) приложен документ, свидетельствующий о том, что истец (заявитель) уплатил государственную пошлину не в федеральный бюджет, арбитражный суд, исходя из ч. 1 ст. 128, ч. 1 ст. 263, ч. 1 ст. 280 АПК РФ, выносит определение об оставлении искового заявления (заявления, жалобы) без движения, указывая в нем срок, в течение которого плательщику следует представить документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в федеральный бюджет. В определении об оставлении искового заявления (заявления, жалобы) без движения или в ином судебном акте может быть указано на возврат государственной пошлины, уплаченной за рассмотрение дела в арбитражном суде не в федеральный бюджет.

Согласно п. 3 ст. 333.18 НК РФ государственная пошлина уплачивается по месту совершения юридически значимого действия 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, в который производилась оплата, по форме, установленной Министерством финансов РФ.

При наличии доказательств, подтверждающих уплату в федеральный бюджет государственной пошлины за рассмотрение дела в арбитражном суде, исковое заявление (заявление, жалоба) принимаются к рассмотрению. В противном случае суд выносит определение об оставлении искового заявления (заявления, жалобы) без движения, указывая в нем срок, в течение которого плательщику следует представить соответствующий документ об оплате государственной пошлины в федеральный бюджет.

При непредставлении истцом, заявителем в определенный арбитражным судом срок документа, подтверждающего уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайства о предоставлении отсрочки, рассрочки, уменьшении размера государственной пошлины исковое заявление (заявление, жалоба) возвращаются истцу (заявителю) (Пункты 1, 2 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.).

Иностранные организации, иностранные граждане и лица без гражданства уплачивают государственную пошлину в порядке и размерах, которые установлены НК РФ соответственно для организаций и физических лиц.

В соответствии с п. 2 ст. 333.22 НК РФ арбитражные суды, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате по делам, рассматриваемым указанными судами, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату.

Ходатайство об уменьшении размера, отсрочке (рассрочке) уплаты государственной пошлины может быть удовлетворено арбитражным судом только в тех случаях, когда представленные документы свидетельствуют об отсутствии у заявителя денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины. При отсутствии таких документов в удовлетворении ходатайства должно быть отказано.

Согласно п. 1 ст. 333.41 НК РФ отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины может быть предоставлена арбитражным судом истцу, заявителю по его ходатайству на срок до окончания рассмотрения дела, но не более чем на шесть месяцев. Если после истечения срока, на который представлена отсрочка или рассрочка по уплате государственной пошлины, дело не

рассмотрено, суд выносит определение о взыскании с истца, заявителя неуплаченной государственной пошлины, выдает исполнительный лист и направляет его для исполнения в налоговый орган.

Следует обратить внимание на то, что в АПК РФ (ст. 102) не говорится о праве арбитражного суда уменьшить размер государственной пошлины, однако такая возможность предусмотрена НК РФ (п.2 ст. 333.22 НК РФ).

#### ВОЗВРАТ И ЗАЧЕТ УПЛАЧЕННОЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОШЛИНЫ

Арбитражным процессуальным кодексом РФ (ст. 104) допускается возможность возврата и зачета уплаченной государственной пошлины. Основания и порядок возврата или зачета государственной пошлины устанавливаются в НК РФ.

Так, в соответствии с п.1 ст. 333.40 НК РФ уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случае:

- 1) уплаты государственной пошлины в большем размере, чем это предусмотрено НК РФ;
- 2) возвращения заявления, жалобы или иного обращения или отказа в их принятии

арбитражными судами.

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;

3) прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения арбитражным судом.

При заключении мирового соглашения до принятия решения арбитражным судом возврату подлежит 50% суммы уплаченной истцом государственной пошлины. Данное положение не применяется в случае, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда.

Не подлежит возврату уплаченная государственная пошлина при добровольном удовлетворении ответчиком требований истца после обращения последнего в арбитражный суд и вынесения определения о принятии искового заявления к производству;

4) отказа лиц, уплативших государственную пошлину до обращения в арбитражный суд, от подачи искового заявления (заявления, жалобы).

Плательщику, отказавшемуся после уплаты государственной пошлины от подачи искового заявления (заявления, жалобы), арбитражный суд выдает по его просьбе справку о том, что исковое заявление, иное заявление, жалоба в суд не поступали. В этом случае определение о возврате государственной пошлины не выносится (Пункт 3 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.).

В соответствии с п. 3 ст. 333.40 НК РФ заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины подается плательщиком государственной пошлины в орган (должностному лицу), уполномоченный совершать юридически значимые действия, за которые уплачена (взыскана) государственная пошлина, т.е. в данном случае в арбитражный суд. К заявлению прилагаются подлинные платежные документы, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, а в случае, если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов.

Решение о возврате плательщику излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины в связи с обращением в арбитражные суды, принимает соответствующий суд.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины осуществляется органом Федерального казначейства.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах, подается плательщиком государственной пошлины в налоговый орган по месту нахождения арбитражного суда, в котором рассматривалось дело. К заявлению прилагаются решения, определения, постановления арбитражных судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного или частичного возврата излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины, а также подлинные платежные документы, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, а в случае, если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы. Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится в течение одного месяца со дня подачи указанного заявления о возврате.

Согласно п. 6 ст. 333.40 НК РФ плательщик государственной пошлины имеет право на зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины в счет суммы государственной пошлины, подлежащей уплате за совершение аналогичного действия.

Указанный зачет производится по заявлению плательщика, предъявленному в арбитражный суд. При этом необходимо иметь в виду, что возможен зачет излишне уплаченной (взысканной) пошлины в связи с рассмотрением дела в любом из арбитражных судов Российской Федерации (Пункт 19 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.).

Заявление о зачете суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня принятия соответствующего решения суда о возврате государственной пошлины из бюджета или со дня уплаты этой суммы в бюджет. К заявлению о зачете суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины прилагаются решения, определения, постановления и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного возврата государственной пошлины, а также платежные поручения или квитанции с подлинной отметкой банка, подтверждающие уплату государственной пошлины.

Арбитражный суд, разрешая вопрос о принятии искового заявления (заявления, жалобы) к рассмотрению, производит этот зачет при представлении плательщиком государственной пошлины соответствующих документов, о чем выносит судебный акт.

#### ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОШЛИНЫ

В ст. 104 АПК РФ указывается, что льготы по уплате государственной пошлины предоставляются в случаях и порядке, которые установлены законодательством РФ о налогах и сборах.

В соответствии с п. 1 ст. 333.37 НК РФ от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, освобождаются:

1) прокуроры, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в арбитражные суды в случаях, предусмотренных законом, в защиту государственных и (или) общественных интересов.

При применении данного положения НК РФ необходимо учитывать, что согласно ч. 1 ст. 53 АПК РФ к упомянутым органам относятся такие органы, которым право на обращение в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов предоставлено федеральным законом (Пункт 20 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 мая 2005 г.).

Например, в соответствии с ФЗ «О рынке ценных бумаг» Федеральному органу исполнительной власти по рынку ценных бумаг предоставлено право обращаться в арбитражный суд с иском о ликвидации юридического лица, нарушившего требования законодательства РФ о ценных бумагах и о применении к нарушителям санкций, установленных законодательством РФ (п. 20 ст. 42 ФЗ).

Необходимо также обратить внимание на то, что подп. 1 п. 1 ст. 333.37 НК РФ не подлежит расширительному толкованию и применяется только в случаях, когда указанные органы выступают в роли процессуальных истцов. Если подобные органы выступают в качестве ответчиков, то льготы по уплате государственной пошлины им не предоставляются, и они должны уплачивать государственную пошлину.

2) истцы по искам, связанным с нарушением прав и законных интересов ребенка.

Согласно п. 2 ст. 333.37 НК РФ уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, освобождаются:

1) общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

2) истцы — инвалиды I и II группы.

Необходимо обратить внимание на то, что в отношении лиц, указанных в п. 2 ст. 333.37 НК РФ, устанавливаются некоторые особенности в части освобождения от уплаты пошлины. Так, при подаче в арбитражные суды исковых заявлений имущественного характера и (или) исковых заявлений, содержащих одновременно требования имущественного и неимущественного характера, данные лица освобождаются от уплаты государственной пошлины в случае, если цена иска не превышает 1 000 000 руб. В случае, если цена иска превышает 1 000 000 руб., эти лица уплачивают



государственную пошлину в сумме, исчисленной в соответствии с подп. 1 п. 1 ст. 333.21 НК РФ и уменьшенной на сумму государственной пошлины, подлежащей уплате при цене иска 1 000 000 руб. (п. 3 ст. 333.37 НК РФ).

### § 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, АПК РФ относит:

денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам;

расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте;

расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей);

другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде (ст. 106 АПК РФ).

Экспертам, свидетелям и переводчикам возмещаются понесенные ими расходы в связи с их явкой в арбитражный суд, а также на проезд, найм жилого помещения. Экспертам, свидетелям, переводчикам выплачиваются суточные (ст. 107 АПК РФ).

Эксперты получают оплату 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. Размер вознаграждения переводчику определяется по согласованию с переводчиком.

Гражданам, являющимся свидетелями по делу, рассматриваемому арбитражным судом, возмещаются их расходы, связанные с потерей времени в связи с явкой в суд.

Суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам, вносит сторона, заявившая соответствующее ходатайство. Если просьба исходит от обеих сторон, сумма вносится сторонами в равных частях. Требуемые суммы вносятся стороной или сторонами на депозитный счет суда. Если в установленный арбитражным судом срок на депозитный счет не вносятся денежные суммы, арбитражный суд вправе отклонить ходатайство о назначении экспертизы и вызове свидетелей, когда дело может быть рассмотрено и решение принято на основании имеющихся доказательств (ст. 108 АПК РФ). Правило о внесении сторонами денежных сумм, необходимых для оплаты судебных издержек, основывается на обязанности доказывания.

Возмещение затрат экспертам, свидетелям, переводчикам производится арбитражным судом после выполнения ими своих обязанностей. Денежные суммы выплачиваются с депозитного счета суда.

Если назначение экспертизы или вызов свидетеля осуществлены по инициативе суда, выплата причитающихся им денежных сумм осуществляется за счет средств федерального бюджета. За счет федерального бюджета оплачиваются услуги переводчика, привлеченного арбитражным судом к участию в деле. Правило об оплате услуг переводчика за счет средств федерального бюджета не распространяется на возмещение расходов на оплату услуг переводчика, понесенных иностранными гражданами или лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором РФ (ст. 109 АПК РФ).

### <185> 4. Распределение судебных расходов

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

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

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

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

В отношении расходов на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь, вызывает интерес следующий вопрос: на основании каких фактов следует определять разумные пределы расходов на оплату услуг представителей?

При определении разумных пределов расходов на оплату услуг представителя могут приниматься во внимание, в частности: нормы расходов на служебные командировки, установленные правовыми актами; стоимость экономных транспортных услуг; время, которое мог бы затратить на подготовку материалов квалифицированный специалист; сложившаяся в регионе стоимость оплаты услуг адвокатов; имеющиеся сведения статистических органов о ценах на рынке юридических услуг; продолжительность рассмотрения и сложность дела. Доказательства, подтверждающие разумность расходов на оплату услуг представителя, должна представить сторона, требующая возмещения указанных расходов (Пункт 20 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. № 82 «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 10.).

Сообразно разъяснению Президиума ВАС РФ из системного толкования ст. 110 АПК РФ следует, что судебные расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, взыскиваются с другого лица, участвующего в деле, и в тех случаях, когда это лицо освобождено от уплаты государственной пошлины (Пункт 12 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 декабря 2005 г. № 99 «Об отдельных вопросах практики применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2006. № 3.).

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

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

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

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

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

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

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

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

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

## ГЛАВА 14 СРОКИ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

### § 1. Понятие и виды сроков в арбитражном процессе

На эффективность защиты нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в порядке арбитражного судопроизводства существенное влияние оказывает временной фактор с точки зрения быстроты рассмотрения спора, предоставления заинтересованным лицам возможности максимально результативно участвовать в процессе разрешения дела. Значение фактора времени все более возрастает в условиях рыночной экономики, характеризуемой заметной динамикой в отношениях между хозяйствующими субъектами. Правовое регулирование сроков рассмотрения и разрешения дел в арбитражных судах, исполнения решений суда, совершения отдельных процессуальных действий приобретает важное значение.

Сроки в арбитражном процессе или процессуальные сроки — это устанавливаемое законом или арбитражным судом количество времени для совершения процессуальных действий. Процессуальные сроки определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом времени, в течение которого действие может быть совершено.

Процессуальные сроки могут быть классифицированы по различным основаниям.

По источнику регулирования:

сроки, устанавливаемые законом

сроки, назначаемые судом

По субъекту регулирования:

сроки, устанавливаемые законом для суда;

сроки, устанавливаемые законом для лиц, участвующих в деле;

сроки, назначаемые судом для лиц, участвующих в деле;

сроки, назначаемые судом для лиц, не участвующих в деле.

По объекту регулирования:

сроки подготовки, разбирательства и пересмотра дел;

сроки совершения отдельных процессуальных действий.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд (ст. 134 АПК РФ).

Дело должно быть рассмотрено судом первой инстанции, решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству, если АПК РФ не предусмотрено иное (ст. 152 АПК РФ).

Иные сроки рассмотрения установлены для дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений:

об оспаривании нормативных правовых актов установлен срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения (ч. 1 ст. 194 АПК РФ);

об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц — срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления соответствующего заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения, если иной срок не предусмотрен федеральным законом (ч. 1 ст. 200 АПК РФ);

о привлечении к административной ответственности — 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, если иной срок не предусмотрен федеральным законом об административных правонарушениях (ч. 1 ст. 205 АПК РФ);

об оспаривании решений административных органов — 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 (ч. 1 ст. 210 АПК РФ);

о взыскании обязательных платежей и санкций — 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 (ч. 1 ст. 215 АПК РФ).

Рассмотрение апелляционной жалобы осуществляется в срок, не превышающий месяца со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта (ст. 267 АПК РФ).

Рассмотрение кассационной жалобы производится в срок, не превышающий месяца со дня ее поступления вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта (ст. 285 АПК РФ).

Пересмотр судебного акта в порядке надзора проводится в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления или представления в надзорную инстанцию или со дня поступления дела, если оно было истребовано из арбитражного суда (ч. 1 ст. 299 АПК РФ).

Заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам вступившего в законную силу судебного акта арбитражный суд рассматривает в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд (ч. 1 ст. 316 АПК РФ).

Законодательством устанавливаются сроки совершения арбитражным судом отдельных процессуальных действий. Как правило, определяются фиксированные сроки, в течение которых суд должен совершить определенные процессуальные действия.

Так, например, суд, возвращая исковое заявление, обязан направить истцу копию определения не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения (ст. 129 АПК РФ).

В законе предусмотрена возможность отложения составления мотивированного решения на срок не более 5 дней, при этом резолютивная часть решения объявляется в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела (ст. 176 АПК РФ).

Определены и иные сроки, необходимость соблюдения которых предписывается арбитражному суду. Например, рассылка решений, определений должна осуществляться арбитражным судом в пятидневный срок со дня их вынесения (ст. 177, 186 АПК РФ).

В законе устанавливаются сроки, соблюдение которых требуется от лиц, участвующих в деле. Так же как и при установлении сроков для арбитражного суда, для лиц, участвующих в деле, сроки определяются, как правило, в конкретных величинах.

Например, содержатся требования относительно необходимости соблюдения лицами, участвующими в деле, сроков подачи апелляционной жалобы — в течение одного месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения (ч. 1 ст. 259 АПК РФ); кассационной жалобы — в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого решения или постановления арбитражного суда (ч. 1 ст. 276 АПК РФ); заявление о пересмотре решения арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам — не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта (ч. 1 ст. 312 АПК РФ).

Предписания закона, адресованные лицам, участвующим в деле, равно как и арбитражному суду, касающиеся отдельных процессуальных действий, могут быть выражены указанием на событие, с наступлением которого возможно их совершение, период времени, в течение которого они могут или должны быть произведены.

Так, лицо, участвующее в деле, вправе направить арбитражному суду отзыв на исковое заявление в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания (ч. 2 ст. 131 АПК РФ).

Лицами, участвующими в деле, до начала рассмотрения дела по существу может быть заявлен отвод составу суда, эксперту, переводчику (ч. 1 ст. 24 АПК РФ); до принятия решения истец вправе изменить предмет или основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска (ст. 49 АПК РФ); вступление в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, допускается до принятия решения арбитражным судом (ст. 50 АПК РФ).

Арбитражному суду предоставлено право устанавливать для лиц, участвующих в деле, и лиц, не участвующих в деле, сроки, в течение которых должны быть совершены ими определенные действия.

Так, арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства до начала судебного заседания, истребовать у лиц, не участвующих в деле, доказательства, необходимые для рассмотрения дела, установив срок их представления. Если лицо, от которого арбитражным судом истребуется доказательство, не имеет возможности его представить вообще или представить в установленный судом срок, оно обязано известить об этом арбитражный суд с указанием причин в 5-дневный срок со дня получения соответствующего запроса арбитражного суда (ст. 66 АПК РФ).

<185) 2. Исчисление и последствия несоблюдения процессуальных сроков

Процессуальные сроки, определенные законом или устанавливаемые арбитражным судом, исчисляются днями, месяцами или годами.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которое определяет его начало (ст. 113 АПК РФ).

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока. Исчисляемый месяцами срок истекает в соответствующий месяц и число последнего месяца установленного срока. В случае, когда окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, который не имеет соответствующего числа, то срок истекает в последний день данного месяца.

Днем истечения срока может считаться только рабочий день, поэтому если последний день срока приходится на нерабочий день (выходной, праздничный), то днем окончания данного срока считается следующий за ним рабочий день.

Процессуальные действия, для совершения которых устанавливается определенный срок, могут быть выполнены до 24-х часов последнего дня установленного срока. Апелляционная, кассационная жалобы и другие документы могут быть сданы на почту или телеграф до 24-х часов последнего дня срока. В этом случае срок не считается пропущенным.

Последствия несоблюдения процессуальных сроков могут быть различны. Так, в соответствии со ст. 115 АПК РФ лица, участвующие в деле, утрачивают право на совершение процессуальных

действий с истечением процессуальных сроков, установленных Кодексом или иным федеральным законом либо арбитражным судом. 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. Например, пропуск месячного срока, установленного для подачи заявления о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам, является основанием для возвращения его заявителю (ст. 315 АПК РФ).

В отношении лиц, не участвующих в деле, возможно наступление других последствий. Например, за нарушение ими процессуальных сроков предусмотрено применение штрафных санкций. В частности, штраф может быть наложен на организации, граждан-предпринимателей, участвующих или не участвующих в деле, за неизвещение о невозможности представления письменных или вещественных доказательств, либо их непредставление в указанный арбитражным судом срок по причинам, признанным судом неуважительными (ст. 66 АПК РФ).

<185) 3. Приостановление, перерыв, восстановление, продление процессуальных сроков

Приостановление всех неистекших процессуальных сроков происходит «автоматически» с приостановлением производства по делу (ст. 116 АПК).

Основанием для приостановления процессуальных сроков является возникновение обстоятельств, вызвавших приостановление производства по делу (ст. 143, 144 АПК РФ). Течение процессуальных сроков возобновляется с момента возобновления производства по делу, и процессуальные сроки исчисляются при этом с учетом прошедшего времени до приостановления производства по делу, т.е. процессуальные действия должны быть совершены в оставшийся процессуальный срок.

От приостановления процессуальных сроков следует отличать их перерыв. Отличие состоит в том, что после перерыва процессуальный срок начинает исчисляться вновь с самого начала, а истекшее время до перерыва не зачисляется в новый срок. Так, прерываться может только срок исполнения решения предъявлением приказа к исполнению, а также частичным исполнением решения. В случае возвращения исполнительного листа взыскателю в связи с невозможностью его исполнения новый срок для предъявления исполнительного листа к исполнению исчисляется со дня его возвращения (ст. 321 АПК РФ).

При объявлении перерыва в судебном заседании, отложении разбирательства дела процессуальные сроки не приостанавливаются и не прерываются.

Процессуальные сроки, установленные законом для лиц, участвующих в деле, могут быть восстановлены арбитражным судом. Восстановление сроков возможно только в случаях, если причины пропуска срока являются уважительными. В законе не содержится какого-либо перечня причин, при наличии которых пропущенный срок может быть восстановлен. В каждом конкретном случае уважительность пропуска сроков определяется арбитражным судом.

Следует обратить внимание на то, что арбитражный суд вправе восстановить пропущенный процессуальный срок не только, если признает причины пропуска уважительными, но и если не истекли предусмотренные АПК РФ предельно допустимые сроки для восстановления (ч. 2 ст. 117 АПК РФ). Предельно допустимые сроки для восстановления установлены ст. 259, 276, 292 и 312 АПК РФ.

Необходимо подчеркнуть, что установленные законом предельно допустимые сроки для восстановления являются пресекательными. В связи с этим в случае их пропуска у арбитражного суда отсутствует возможность восстановить данный процессуальный срок.

Например, пропущенный срок подачи апелляционной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом апелляционной инстанции лишь при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня принятия решения (ч. 2 ст. 259 АПК РФ). Пропущенный срок подачи кассационной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом кассационной инстанции, если соответствующее ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта (ч. 2 ст. 276 АПК РФ).

Восстановление пропущенных процессуальных сроков производится по ходатайству лица, участвующего в деле. Ходатайство о восстановлении пропущенного срока подается в арбитражный суд, в котором должны быть совершены определенные процессуальные действия. Одновременно с

подачей ходатайства совершаются необходимые процессуальные действия (подаются заявления, жалобы, представляются документы и другое), в отношении которых пропущен срок.

Ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока рассматривается в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, если иное не предусмотрено Кодексом, в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд. О восстановлении пропущенного срока указывается в соответствующем судебном акте, чаще всего — в определении арбитражного суда (ч. 3, 4 ст. 117 АПК РФ).

Об отказе в восстановлении срока выносится отдельное определение, которое может быть обжаловано (ч. 5, 6 ст. 117 АПК РФ). Вывод о восстановлении или об отказе в восстановлении срока должен быть арбитражным судом мотивирован.

Необходимо еще раз обратить внимание на то, что восстанавливаются только сроки, установленные законом.

Сроки, назначенные арбитражным судом, не восстанавливаются, а могут продлеваться. Продление сроков осуществляется по общим правилам, предусмотренным для их восстановления. Определение арбитражного суда об отказе в продлении назначенного им процессуального срока может быть обжаловано (ст. 118 АПК РФ).

## ГЛАВА 15 ИНФОРМАЦИОННОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ УЧАСТНИКОВ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА

### § 1. Судебные извещения

Извещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте проведения судебного разбирательства или проведения отдельного процессуального действия является надежной гарантией реализации принципов состязательности и равноправия сторон в арбитражном процессе. В действующем арбитражном процессуальном кодексе нормы, регламентирующие судебные извещения, выделены в самостоятельную главу (гл. 12 АПК РФ).

Извещение лиц, участвующих в деле, — необходимое условие судебного заседания (ч. 1 ст. 153 АПК РФ). Рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, является в любом случае основанием для отмены решения арбитражного суда (ч. 4 ст. 270, ч. 4 ст. 288 АПК РФ).

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, направляет копии определения лицам, участвующим в деле. Предварительное судебное заседание также требует извещения сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте его проведения (ч. 1 ст. 136 АПК РФ).

В отдельных случаях совершение судом процессуальных действий осуществляется без извещения лиц, участвующих в деле. Так, без извещения сторон рассматриваются заявления об обеспечении иска (ст. 93 АПК РФ), жалобы на определения арбитражного суда кассационной инстанции о возвращении кассационной жалобы (ст. 281 АПК РФ). Ходатайства о восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 117 АПК РФ), заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора (ст. 299 АПК РФ) также рассматриваются без извещения лиц, участвующих в деле.

В отличие от гражданского процесса, где вызовы и извещения осуществляются повестками, в арбитражном процессе это делается путем направления копий судебных актов (ст. 121 АПК РФ). Судебный акт, которым извещаются или вызываются участники арбитражного процесса, должен содержать предусмотренные законом реквизиты.

Копии судебных актов направляются лицам, участвующим в деле, и иным участникам процесса не позднее чем за 15 дней до начала судебного заседания. Установление предельного срока направления извещений позволит участникам арбитражного процесса не только получить извещение, но и иметь достаточное время для подготовки к судебному заседанию и явке в суд. Лица, участвующие в деле и иные участники процесса, вправе просить арбитражный суд отложить разбирательство дела, если копия судебного акта направлена адресату позже установленного

законом срока, что лишает этих лиц (их представителей) возможности подготовиться к судебному разбирательству.

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.

Вопрос о том, в каких случаях следует считать, что лицо, участвующее в деле, надлежащим образом извещено о времени и месте судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия является одним из центральных в арбитражной практике. Надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса — действие, имеющее исключительное значение для реализации принципа законности и влекущее за собой важнейшие процессуальные последствия. Несвоевременное и ненадлежащее извещение о времени и месте рассмотрения дела стороны, против которой принято решение, является основанием отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ст. 244 АПК РФ).

Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса считаются извещенными надлежащим образом, если к началу судебного заседания, проведения отдельного процессуального действия арбитражный суд располагает сведениями о получении адресатом направленной ему копии судебного акта (ч. 1 ст. 123 АПК РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 123 АПК РФ лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса также считаются извещенными надлежащим образом арбитражным судом, если:

- 1) адресат отказался от получения копии судебного акта и этот отказ зафиксирован;
- 2) несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением копии судебного акта, направленной арбитражным судом в установленном порядке, о чем орган связи проинформировал арбитражный суд (Порядок доставки и вручения почтовых извещений подробно регламентирован Правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 сентября 2000 г. № 725. Действующий АПК РФ предусматривает информирование органом связи арбитражный суд о причинах невручения корреспонденции адресату. Таким образом, в АПК РФ 2002 г. законодательно урегулирован вопрос, поставленный практикой применения ранее действовавшего АПК РФ. Например, в Постановлении Президиума ВАС РФ № 12367/01 от 26 апреля 2002 г. указывалось, что ответчик не может считаться надлежаще извещенным о времени и месте судебного заседания, если уведомление о вручении возвращено предприятием связи в арбитражный суд по истечении срока хранения без указания причин невручения корреспонденции адресату.);

- 3) копия судебного акта, направленная арбитражным судом по последнему известному суду месту нахождения организации, месту жительства гражданина, не вручена в связи с отсутствием адресата по указанному адресу, о чем орган связи проинформировал арбитражный суд (Так, было отменено судебное решение по конкретному делу в связи с ненадлежащим извещением одной из сторон (см.: Постановление Президиума ВАС РФ № 5117/01 от 15 февраля 2002 г.). При этом суд исходил из следующего. Определение о времени и месте судебного разбирательства направлялось ответчику по указанному истцом адресу. Извещение получателю вручено не было в связи с отсутствием данной организации по указанному адресу, о чем имелись отметки отделения связи. Однако на момент принятия решения суду был известен фактический адрес ответчика, что подтверждалось имеющимся в деле письмом Регистрационно-лицензионной палаты г. Кирова. Так как суд не отправил определение по известному ему фактическому адресу ответчика, дело было рассмотрено в отсутствие одной из сторон, не извещенной надлежащим образом о месте и времени заседания.).

По сложившейся арбитражной практике при возвращении судебного определения с отметкой органа связи на уведомлении о вручении об отсутствии юридического лица по указанному истцом адресу суды запрашивают в регистрирующих органах документально подтвержденные данные о месте нахождения юридического лица или предлагают это сделать истцу.

В случае объявления перерыва 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 (ч. 5 ст. 163 АПК РФ).



## § 2. Порядок направления арбитражным судом копий судебных актов

Законом регламентирован порядок направления арбитражным судом копий судебных актов (ст. 122 АПК РФ).

Копия судебного акта направляется арбитражным судом по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо путем вручения адресату непосредственно в арбитражном суде или по месту нахождения адресата. В этих случаях документами, подтверждающими вручение копии судебного акта, являются уведомление о вручении, а при непосредственном вручении адресату — расписка.

При отложении судебного разбирательства лица, явившиеся в судебное заседание, извещаются о времени и месте нового заседания непосредственно в судебном заседании под расписку в протоколе судебного заседания (ч. 9 ст. 158 АПК РФ).

Законом предусмотрено использование новых средств связи для отправки судебных извещений, в том числе факса, телекса, электронной почты и иных средств проводочной и беспроводной связи. Если 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. Такой порядок направления копии судебного акта позволяет оперативно известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства, что способствует сокращению сроков рассмотрения дел (В АПК РФ указаны короткие сроки рассмотрения отдельных категорий дел и решения правовых вопросов. В частности, в соответствии с ч. 1 ст. 200 АПК РФ дела об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя должны быть рассмотрены в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления заявления в арбитражный суд; дела о привлечении к административной ответственности рассматриваются в срок, не превышающий 15 дней ).

Закон требует, чтобы документы, подтверждающие направление арбитражным судом копий судебных актов и их получение адресатом, приобщались к материалам дела. Только тогда можно считать, что неявившиеся лица извещены надлежащим образом.

Заказные письма с копиями судебных актов (содержащие отметки «Определение о времени и месте рассмотрения дела арбитражным судом. С заказным уведомлением») вручаются лично адресату под расписку. При отсутствии адресата такие письма могут вручаться совершеннолетним членам семьи без доверенности по предъявлении ими удостоверяющего личность документа, подтверждающего их отношение к адресату. При этом в уведомлении указывается лицо, которому вручено заказное письмо с соответствующими отметками.

При отсутствии адресата и совершеннолетних членов его семьи в ячейке абонентского почтового шкафа или в почтовом абонентском ящике оставляется извещение с приглашением адресата на объект почтовой связи для получения почтового отправления (п. 101 Правил оказания услуг почтовой связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 сентября 2000 г. № 725).

При неявке адресатов за копиями судебных актов в течение 3-х рабочих дней после доставки первичных извещений им доставляются и вручаются под расписку вторичные извещения (п. 108 Правил).

Не врученные адресатам заказные письма с копиями судебных актов возвращаются в арбитражный суд по истечении 7 дней со дня их поступления на объект почтовой связи (п. 125 Правил).

Если адресат отказался принять, получить копию судебного акта, лицо, ее доставляющее или вручающее, должно зафиксировать отказ путем отметки об этом на уведомлении о вручении или на копии судебного акта, которые подлежат возврату в арбитражный суд (ч. 4 ст. 122 АПК РФ). Отказ или уклонение участвующего в деле лица от получения заказного письма не является препятствием к рассмотрению дела или совершению арбитражным судом отдельного процессуального действия.

Адресат может уполномочить другое лицо на получение судебного извещения, оформив ему в установленном порядке доверенность. Доверенное лицо при получении судебного извещения предъявляет разовую доверенность либо копию общей доверенности и удостоверяющий личность документ. Перечень удостоверяющих личность документов содержится в п. 116 Правил оказания

услуг почтовой связи. Предъявленные разовые доверенности и копии общих доверенностей остаются на объекте почтовой связи.

Юридические лица для получения судебных извещений обязаны оформить доверенность на имя лица, уполномоченного на получение почты. Доверенность остается у уполномоченного лица и должна предъявляться им при каждом получении регистрируемых почтовых отправок. Копия доверенности остается на объекте почтовой связи.

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) или по месту жительства гражданина. Место нахождения организации определяется местом ее государственной регистрации, если в соответствии с федеральным законом в учредительных документах не установлено иное (ч. 4 ст. 121 АПК РФ).

На лицах, участвующих в деле, лежит обязанность сообщать 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.

Указанная норма представляет собой правовую фикцию (Данный прием нормотворчества широко использовался еще в римском праве. Суть правовой фикции заключается в том, что определенные юридические последствия закон связывает с заведомо несуществующими фактами и смысл фикции выражается вводными словами «как бы», «как если бы», «допустим». С помощью такого приема законодатель стремится преодолеть им же установленный режим правового регулирования. Суд исходит из того, что лицо, участвующее в деле извещено надлежащим образом, хотя в действительности копия судебного акта не дошла, и это известно судье. Налицо очевидное исключение из правила ст. 153 АПК РФ, которое объективно необходимо.

Вышеназванная правовая фикция предназначена для преодоления негативных последствий процессуальной недисциплинированности лиц, участвующих в деле, представляя собой своеобразную юридическую санкцию в отношении участников арбитражного процесса.

Для поддержания постоянной и оперативной связи между арбитражным судом и участниками процесса закон предоставляет право лицам, участвующим в деле, сообщить арбитражному суду номера телефонов и факсов, адреса электронной почты и т.п. При этом лицо, участвующее в деле, должно проинформировать суд об их изменении во время производства по делу.

<185) 3. Последствия неявки участников арбитражного процесса в судебное заседание

Одна из форм неуважения к суду и злоупотребления правами — это уклонение от явки в суд лиц, участвующих в деле.

Разбирательство дела осуществляется в судебном заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

Судья обязан проверить явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса; установить, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки.

Арбитражный суд откладывает судебное разбирательство в случае неявки в судебное заседание лица, участвующего в деле, если в отношении этого лица у суда отсутствуют сведения об извещении его о времени и месте судебного разбирательства (ч. 1 ст. 158 АПК РФ).

Арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает, что оно не может быть рассмотрено в данном судебном заседании, в том числе вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, других участников арбитражного процесса.

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 (ч. 3 ст. 158 АПК РФ). Тем не менее данная норма не лишает суд права рассмотреть дело в отсутствие лиц, участвующих в деле, если суд сочтет причины неявки неуважительными.

Арбитражный процессуальный кодекс по-новому решает вопрос о последствиях неявки в судебное заседание истца, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного разбирательства. При неявке в судебное заседание арбитражного суда истца и (или) ответчика, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, суд вправе

рассмотреть дело в их отсутствие (ч. 3 ст. 156 АПК РФ). По ранее же действовавшему АПК РФ при неявке истца иск оставлялся без рассмотрения.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного разбирательства, не является препятствием к рассмотрению дела. Однако судебное разбирательство может быть отложено по ходатайству лица, участвующего в деле, в случае неявки его представителя по уважительной причине.

Ряд норм АПК РФ направлен на понуждение участников арбитражного процесса активно участвовать в процессе и на недопущение игнорирования вызовов в суд.

Так, если в судебное заседание не явились лица, участвующие в деле, а их явка в соответствии с АПК РФ была признана арбитражным судом обязательной, суд может наложить на указанных лиц штраф в размере, предусмотренном ст. 119 АПК РФ.

Арбитражный суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый ненормативный правовой 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 на них штрафа (ст. 200 АПК РФ). При этом судебные штрафы, наложенные арбитражным судом на должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления и других органов, организаций, взыскиваются из их личных средств.

При неявке в судебное заседание экспертов, свидетелей, переводчиков, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, арбитражный суд откладывает судебное разбирательство, если стороны не заявили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Если вышеуказанные лица не явились в суд по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на них штраф.

## ГЛАВА 16 ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ИСКА И ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

### §1. Порядок предъявления иска и последствия его нарушения

Иск в арбитражном процессе является важнейшим процессуальным средством защиты нарушенного или оспариваемого права. Для того чтобы он выполнял эту важную роль, необходимо при предъявлении иска строгое соблюдение определенного процессуального порядка.

Дела искового производства в арбитражном суде возбуждаются посредством подачи искового заявления. Согласно закону правом на обращение в арбитражный суд могут воспользоваться заинтересованные лица (ст. 4 АПК РФ). Право на обращение в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов имеют также прокурор (ст. 52 АПК РФ), государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы (ст. 53 АПК РФ).

Предъявление иска является важнейшим процессуальным действием. Предъявить иск — значит обратиться в арбитражный суд с заявлением, в котором должна содержаться просьба, адресованная суду, о рассмотрении возникшего спора о праве. Вместе с тем для возбуждения дела недостаточно только подать заявление в суд. Судья должен решить вопрос и вынести определение о принятии им заявления к производству суда.

Кроме предпосылок права на предъявление иска проверяются еще условия, при наличии которых судья принимает исковое заявление к производству суда.

Существуют условия, при наличии которых судья не принимает искового заявления и возвращает его без рассмотрения. Эти условия не свидетельствуют об отсутствии у истца права на иск (права на предъявление иска), а свидетельствуют лишь о том, что исковое заявление не может быть принято к рассмотрению суда по существу до тех пор, пока не будут устранены основания, повлекшие возвращение искового заявления.

В соответствии со ст. 129 АПК РФ судья возвращает исковое заявление и приложенные к нему документы, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установлено, что:

дело неподсудно данному арбитражному суду; в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой;

о вынесения определения о принятии искового заявления в производство арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;

не установлены обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда.

Арбитражный суд также возвращает исковое заявление, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Таким образом, в любом случае для принятия искового заявления в производство суда требуется устранение оснований, послуживших поводом для возвращения искового заявления.

Решение вопроса о надлежащей подсудности происходит после того, как судья, принимая исковое заявление, решит положительно вопрос о том, подлежит ли хозяйственный спор рассмотрению и разрешению в арбитражном суде, т.е. определит, подведомственно ли данное дело арбитражному суду (Глава 6 «Подведомственность дел арбитражным судам» и гл. 7 «Подсудность дел арбитражным судам» данного учебника.).

В случае соединения в одном исковом заявлении нескольких требований истца к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой, судья возвращает исковое заявление, разъединяет эти требования и указывает об этом в определении о возвращении искового заявления (ч. 2 ст. 129 АПК РФ).

Истец может заявить ходатайство о возвращении своего искового заявления. И в этом случае, до того, как судья вынес определение о принятии искового заявления к производству арбитражного суда, он возвращает исковое заявление (ч. 3 ст. 129 АПК РФ).

Одно из важнейших условий предъявления иска в арбитражный суд — уплата государственной пошлины. Доказательством уплаты государственной пошлины являются последний экземпляр платежного поручения с надписью банка на лицевой либо оборотной стороне следующего содержания: «...зачислено в доход бюджета... (сумма прописью)». Эта надпись должна быть скреплена первой и второй подписями должностных лиц и оттиском гербовой печати учреждения банка с проставлением даты выполнения платежного поручения — при безналичном перечислении государственной пошлины; подлинная квитанция учреждения банка, принявшего платеж, при уплате государственной пошлины наличными деньгами, пошлинные марки.

Расчет государственной пошлины по имущественным спорам во многом зависит от правильности определения цены иска. В зависимости от категории спора (вида иска) цена иска определяется в соответствии со ст. 103 АПК РФ.

Арбитражный суд может решить вопрос об освобождении заявителя от уплаты государственной пошлины, а также произвести рассрочку или отсрочку уплаты судебных расходов. При наличии ходатайств об этом исковое заявление не может быть возвращено заявителю в связи с неуплатой государственной пошлины. В случае отказа в удовлетворении ходатайства об освобождении от уплаты государственной пошлины или об отсрочке или рассрочке уплаты судебных расходов исковое заявление подлежит возвращению.

Возвращая исковое заявление, арбитражный суд выносит определение, в котором решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета (ч. 2 ст. 129 АПК РФ).

Копия определения направляется истцу не позднее следующего дня после вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами. Данное определение может быть обжаловано.

Если оно будет отменено, исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения истца в суд.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

О принятии искового заявления арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу. Копия данного определения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после его вынесения (ч. 3, 5 ст. 127 АПК РФ).

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается в течение 5-ти дней со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ч. 1 ст. 127 АПК РФ).

Возбуждение производства по делу происходит в результате принятия арбитражным судом к производству суда искового заявления, поданного с соблюдением требований, предъявляемых законом к его форме и содержанию (ч. 2 ст. 127 АПК РФ).

Требования, предъявляемые к форме и содержанию искового заявления, содержатся в Законе (ст. 125 АПК РФ).

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Оно подписывается истцом или его представителем (Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 18.).

В исковом заявлении должны быть указаны: 1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление; 2) наименование истца, его место нахождения, если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; 3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства; 4) требования истца к ответчику, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам — требования к каждому из них; 5) обстоятельства, на которых основаны искомые требования и подтверждающие эти обстоятельства доказательства; 6) цена иска, если иск подлежит оценке; 7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы; 8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; 9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, а также ходатайства об истребовании доказательств от

ответчика или других лиц. К заявлению прилагается перечень документов. Копии искового заявления истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле (ст. 125 АПК РФ).

Из содержания искового заявления следует, что в нем должно быть как требование истца к ответчику (предмет иска), так и основание иска (фактическое и правовое).

Правильное указание правового основания иска предполагает верный выбор норм материального права, которые служат основанием исковых требований. Именно об этом требовании истца к ответчику идет речь на протяжении всего процесса при рассмотрении данного дела в арбитражном суде.

К исковому заявлению должны быть приложены документы, перечень которых указан в ст. 126 АПК РФ (пп. 1–6, 7, 8). Кроме того, к исковому заявлению прилагаются документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором.

Отсутствие указания в законе среди перечня документов, прилагаемых к исковому заявлению, на уведомление о вручении лицам, участвующим в деле, этих документов, встречающееся, в частности, в практике рассмотрения дел при обращении в суд налоговых, пенсионных и других органов, приводит, как правило, к невозможности исполнения решений (Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 110.).

Исковое заявление, поданное в арбитражный суд, может принято к производству арбитражного суда, если истцом соблюден предусмотренный федеральным законом или договором претензионный или иной досудебный порядок разрешения спора для данной категории дел (п. 8 ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

Претензионный порядок имеет важное значение для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения споров арбитражными судами. Значение претензионного порядка урегулирования хозяйственных споров выходит за пределы понимания его как одной из предпосылок права на предъявление иска. Его следует рассматривать как одну из характерных (существенных) особенностей арбитражного процесса (Арбитражный процесс в СССР: Учебник / Под ред. А.А. Добровольского. С. 37.).

В настоящее время претензионный порядок предусмотрен большим числом нормативных актов, содержание которых свидетельствует о повышении роли и значения претензионного порядка в практике рассмотрения и разрешения отдельных категорий дел, подведомственных арбитражным судам. Содержание многих из них свидетельствует об установлении нового порядка предъявления и рассмотрения претензий. Одним из важнейших правовых актов является Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации, введенный в действие с 10 января 2003 г. (с изм. от 7 июля 2003 г. № 122-ФЗ) (См. также «Правила предъявления и рассмотрения претензий, возникших в связи с осуществлением перевозок железнодорожным транспортом», утв. приказом МПС России от 18 июня 2003 г. № 42 (Российская газета. 2003. 25 июня).).

Приведенное правило основано на п. 1 ст. 797 ГК РФ, устанавливающим, что до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим Транспортным уставом или Кодексом.

Устав железнодорожного транспорта РФ решает еще один важный практический вопрос. В нем определены субъекты, имеющие право на предъявление к перевозчику претензии, возникшей в связи с осуществлением перевозок груза или грузобагажа, либо иска (ст. 120).

Таким образом, указаны условия, соблюдение которых дает возможность осуществить право на предъявление претензии и иска.

Устав железнодорожного транспорта РФ содержит еще одно важное правило, согласно которому до предъявления к перевозчику иска, возникшего в связи с осуществлением перевозок пассажиров, багажа, к перевозчику, может быть предъявлена претензия в случаях, предусмотренных в ст. 121 Устава.

Устав железнодорожного транспорта РФ содержит указание на то, кто может быть надлежащими ответчиками по искам к перевозчикам, возникшие в связи с осуществлением перевозок грузов, багажа, грузобагажа (ст. 125 Устава), а также по искам перевозчиков к пассажирам, грузоотправителям (отправителям), грузополучателям (получателям, другим юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям) (ст. 126 Устава) (Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 25; № 10. С. 43.).

Согласно п. 3 ст. 124 Воздушного кодекса РФ «до предъявления к перевозчику иска в случае нарушения договора воздушной перевозки груза или договора воздушной перевозки почты перевозчику предъявляются претензии». В соответствии с ФЗ «О связи» при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств при предоставлении услуг связи или выполнении работ в области связи пользователь связи вправе предъявить оператору связи, предоставляющему услуги или выполняющему работы, претензии, в том числе требование о возмещении ущерба (ст. 38). В Кодексе торгового мореплавания РФ подчеркивается, что «до предъявления перевозчику иска в связи с перевозкой груза в каботаже обязательным является предъявление перевозчику претензий» (гл. 15 «Претензии и иски», ст. 401–407)(Информационное письмо ВАС РФ от 6 августа 2003 г. «О Федеральном законе «О связи»»).

В Кодексе внутреннего водного Транспорта РФ определен порядок, сроки и круг лиц, имеющих право предъявления претензий и исков к перевозчику или буксировщику (гл. 18 «Акты, претензии, иски», ст. 160–164).

Аналогичные правила содержатся в Федеральном законе «О почтовой связи», принятом 24 июля 1999 г., а также в Правилах предоставления услуг телефонной связи (разд. V), ФЗ «О связи» от 18 июня 2003 г. регулирует порядок предъявления претензий, связанный с оказанием услуг и выполнением обязательств в сфере почтовой связи (гл. 11 «Ответственность за нарушение законодательства РФ в области связи».

Согласно ст. 35 ФЗ «О связи» в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из договора об оказании услуг, пользователь услугами связи до обращения в суд предъявляет оператору связи претензию.

В этом же Законе установлен круг лиц, имеющих право на предъявление претензии (ст. 56)(Информационное письмо ВАС РФ от 6 августа 2003 г. // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 62, 63).

ФЗ «О транспортно-экспедиционной связи» от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ предусматривает также возможность соблюдения претензионного порядка (гл. «Претензии и иски»)(Информационное письмо ВАС от 5 августа 2003 г. № СБ-7/УЗ-886 «О ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 10. С. 52).

Судам следует учитывать, что действующее законодательство не предусматривает обязательного претензионного порядка рассмотрения вексельных споров. Установленные вексельным законодательством процедуры протеста векселей и оповещения о совершенном протесте (неплатеже) всех участников отношений по векселю не могут рассматриваться в качестве обязательного претензионного порядка разрешения вексельных споров(Пункт 37 постановления № 33/14 Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 декабря 2000 г. «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей»// Вестник ВАС РФ. 2001. № 2. С. 18–19).

О возвращении искового заявления по изложенным основаниям арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из государственного бюджета. В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

<185) 2. Отзыв на исковое заявление.

Оставление искового заявления без движения

Наличие только одного повода для возбуждения дела в арбитражном суде является недостаточным. Для принятия дела к производству арбитражного суда необходимо проверить, соответствует ли по своей форме и содержанию исковое заявление требованиям закона, а также установить, имеются ли в наличии требуемые законом документы. Проверка реквизитов искового заявления и приложенных к нему документов должна предшествовать возбуждению дела и принятию искового заявления к производству арбитражного суда.

Соблюдение надлежащей формы искового заявления и соответствие его содержания требованиям закона имеют существенное значение для подготовки арбитражного дела к разбирательству, а также для последующего правильного и быстрого рассмотрения его в заседании арбитражного суда.

Закон предоставляет ответчику направить или представить в арбитражный суд отзыв на исковое заявление с приложением документов, которые подтверждают возражения против

иска, а также документов, которые подтверждают направление копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв на исковое заявление должен быть направлен в срок, обеспечивающий поступление его ко дню рассмотрения дела.

Порядок направления отзыва в арбитражный суд регламентируется законом. Направление отзыва происходит путем заказного письма с уведомлением о вручении его лицам, участвующим в деле, в срок, который обеспечивает возможность ознакомления с ним до начала рассмотрения дела по существу.

Можно согласиться с тем, что представление отзыва нельзя рассматривать не только как право, но и обязанность ответчика. Содержание ст. 131 АПК, нормы которой регламентируют содержание этого института, не предусматривают ответственности за непредставление отзыва, а, скорее, носят рекомендательный характер (Комментарий к АПК РФ / Под ред. В.В. Яркова. С. 329.).

В случаях и порядке, которые установлены АПК РФ, иные лица, участвующие в деле (кроме ответчика), вправе направить в арбитражный суд и другим лицам, участвующих в деле, отзыв в письменной форме на исковое заявление, подачей которого было возбуждено производство по делу (ч. 3 ст. 131 АПК РФ) (Вестник ВАС РФ. 2003. № 1. С. 81.).

Содержание отзыва четко регламентировано законом. В отзыве должны быть обязательно указаны:

наименование истца, его место нахождения или место жительства;

наименование ответчика, его место нахождения, если ответчиком является гражданин — его место жительства, дата и место рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

возражения по существу заявленных требований со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а также на доказательства, обосновывающие возражения;

перечень прилагаемых к отзыву документов;

могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела;

отзыв подписывается ответчиком или его представителями;

к отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва (ч. 4–5 ст. 131 АПК РФ).

Кроме возвращения искового заявления по основаниям, предусмотренным в ст. 129 АПК РФ, арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству суда, что оно подано с нарушением требований, предъявляемых к форме и содержанию искового заявления, а также в случае отсутствия каких-либо документов, прилагаемых к исковому заявлению (ст. 125, 126 АПК РФ), может оставить исковое заявление без движения (ст. 128 АПК).

Оставление искового заявления без движения оформляется вынесением определения.

В определении арбитражный суд указывает основания, послужившие поводом для оставления искового заявления без движения, и срок, в течение которого истец обязан устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения.

При этом копия определения арбитражного суда об оставлении искового заявления без движения должна быть направлена истцу не позднее дня, следующего после его вынесения.

В том случае, если обстоятельства, которые послужили основанием для того, чтобы оставить исковое заявление без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, исковое заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и, следовательно, принимается к производству арбитражного суда.

Если же обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, не будут устранены в срок, установленный в определении суда, то арбитражный суд



возвращает истцу исковое заявление и все прилагаемые к нему документы в порядке, предусмотренном ст. 129 АПК РФ.

## ГЛАВА 17 ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

### §1. Значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству

После принятия искового заявления к производству арбитражного суда процесс переходит в новую стадию подготовки дела к судебному разбирательству.

Защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов юридических лиц и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется прежде всего при судебном разбирательстве конкретного дела. Решение этой основной задачи судопроизводства немыслимо без соответствующей подготовки дела к судебному разбирательству, целью которой и является обеспечение правильного и своевременного разрешения спора.

Отсюда вытекает важность и необходимость рассматриваемой стадии арбитражного процесса.

Подготовка к судебному разбирательству должна проводиться по любому делу независимо от того, насколько, с точки зрения судьи, оно представляет для него сложность. Игнорирование указанного правила на практике приводит к отложению дела на другое время с целью получения недостающих доказательств, для привлечения к участию в деле других заинтересованных лиц, для совершения иных процессуальных действий, которые могли быть осуществлены с гораздо меньшими потерями перед вынесением дела в судебное заседание. При этом судья вынужден затрачивать дополнительное время для организации и проведения нового судебного заседания, а лица, участвующие в деле, и другие участники процесса — время на явку и участие в заседании. Практика показывает, что и на второе судебное заседание не всегда удается собрать всех участников из-за командировок, иной занятости, болезни и т.п., а порой и из-за недобросовестности некоторых лиц, стремящихся затянуть рассмотрение дела. Все это лишает суд получить от неявившихся необходимую для разрешения спора информацию, проанализировать и оценить надлежащим образом собранные доказательства, обеспечить соблюдение законных прав и интересов участников процесса и в конечном итоге вынести законное и обоснованное решение.

Подготовка дела к судебному разбирательству складывается из определенных процессуальных действий судьи. Конкретное содержание и последовательность этих действий обусловливается общими задачами подготовки, к которым относятся:

определение правоотношения сторон и закона, которым следует руководствоваться, а также обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела;

разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса;

оказание содействия лицам, участвующим в деле, в предоставлении необходимых доказательств;

примирение сторон.

К этим действиям можно отнести и установление времени судебного заседания, позволяющего собрать необходимый состав участников процесса с достаточным набором доказательств, с тем, чтобы правильно разрешить спор в этом же первом судебном заседании.

Следует отметить, что задачи подготовки дела к судебному разбирательству начинают судьей решаться уже в ходе изучения поступивших материалов. Так, решая вопрос о подведомственности, необходимо определить характер спора, из каких правоотношений он возникает, какой субъектный состав спора, права и интересы каких лиц он затрагивает, а также выяснить, имеются ли доказательства соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора, если

это предусмотрено законом для данной категории дел или договором, и другие документы, подтверждающие обстоятельства, на которых основываются исковые требования. Все документы в силу ст. 126 АПК РФ прилагаются к исковому заявлению.

В основном подготовка проводится до первого судебного заседания, хотя не исключается возможность совершения подготовительных действий и в перерывах между судебными заседаниями, если дело было передано на новое рассмотрение в суд первой инстанции после отмены судебного постановления вышестоящим судом.

В последнем случае подготовительные действия совершаются не только по инициативе судьи, но и во исполнение указаний, содержащихся в судебном постановлении суда вышестоящей инстанции, направившего дело на новое рассмотрение. Эти указания обязательны для суда, вновь рассматривающего дело.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству присуща и производству в апелляционном суде, поскольку согласно ст. 266 АПК РФ в апелляционной инстанции дела рассматриваются по правилам рассмотрения дел судом первой инстанции с особенностями, установленными гл. 34 АПК РФ.

Подготовка дела к судебному разбирательству производится судьей единолично независимо от того, будет ли оно рассматриваться по существу единолично либо в коллегиальном составе. При этом ст. 134 АПК РФ установлен предельный срок завершения подготовки — не более двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд. Обычно подготовка дела к судебному разбирательству заканчивается предварительным судебным заседанием.

О подготовке дела к судебному разбирательству выносится определение, в котором указываются действия, подлежащие совершению в этой стадии процесса с определением сроков их совершения.

Является нарушением закона совершение конкретных действий по подготовке (назначение экспертизы, истребование документов, направление другим судам судебного поручения и др.) до вынесения определения о принятии искового заявления.

Такие действия судьи нарушают установленный порядок развития процесса по разрешению спора. Искусственное сокращение сроков, помимо снижения авторитета судьи, возникновения сомнения в его объективности и способности разрешать все вопросы судебной деятельности в соответствии с законом, приводит к обратному результату, к фактическому затягиванию процесса, поскольку судья при таком положении не связан каким-либо сроком.

Лица, участвующие в деле, призваны содействовать эффективной подготовке дела к судебному разбирательству. Это вытекает из принципа состязательности, из прав и обязанностей сторон и других участвующих в деле лиц представлять доказательства либо указать место их нахождения, из обязанности добросовестно пользоваться всеми предоставленными им процессуальными правами. Путем личного обращения к судье на приеме, подачи ходатайства или иного заявления они могут обратить внимание на необходимость проведения тех или иных подготовительных действий. Такие обращения, особенно если они носят процессуальный характер (например, ходатайство), должны быть достаточно мотивированы. В случае обращения судьи, в частности, по вопросу о месте нахождения доказательств, ему должна быть предоставлена полная информация лицом, к кому адресовано обращение.

## **§2. Процессуальные действия по подготовке дела**

С целью осуществления задач, стоящих перед стадией подготовки дела к судебному разбирательству, судьей проводятся определенные процессуальные действия. Многообразие действий по подготовке исключает возможность законодательного установления исчерпывающего перечня действий. В ст. 135 АПК РФ приведены лишь наиболее значимые и чаще встречающиеся в практике.

В частности, судья при подготовке дела к судебному разбирательству:

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, предоставить при необходимости дополнительные доказательства в определенный срок; разъясняет сторонам их права и обязанности, последствия совершения или несоблюдения процессуальных действий в установленный срок; определяет по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;

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;

оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, разрешает вопрос 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;

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

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

Совершаются и иные направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения действия.

Выбор действий по подготовке, их содержание и направленность обусловлены особенностями каждого конкретного дела, причем как материально-правового, так и процессуального характера.

Прежде всего речь идет о правовой природе правоотношений, откуда вытекает требование, с которым заявитель обратился в арбитражный суд (например, отношения, основанные на праве собственности; возникающие вследствие причинения вреда; связанные с заключением, изменением и расторжением различного рода договоров; отношения, существующие в сфере управления и т.д.), и о норме материального права, регулирующей спорное правоотношение. Тщательный анализ материально-правовых особенностей рассматриваемого спора позволяет решить ряд вопросов процесса, влияющих на дальнейшее рассмотрение и разрешение спора, в частности, каков субъектный состав дела, являются ли лица, участвующие в деле, надлежащими сторонами, какое место в процессе должно занять то или иное заинтересованное лицо, каков круг юридических фактов, при наличии которых наступают последствия, предусмотренные подлежащей применению материальной нормой, какие источники информации содержат сведения об этих фактах, отвечают ли эти источники требованиям относимости и допустимости доказательств, кто располагает этими источниками, от кого и в каком порядке следует их получить. В свою очередь уяснение этих вопросов позволяет выработать рациональный план действий по подготовке и с наибольшей эффективностью его осуществить.

Нередки случаи, когда судья встречается с ситуацией, требующей привлечения к участию в деле другого ответчика либо третье лицо, не указанных в исковом заявлении. Право судьи на привлечение этих лиц основано на положениях, содержащихся в ст. 47, 50, 51 АПК РФ. Необходимость подобных действий формируется на основе данных, содержащихся в поступивших в суд вместе с исковым заявлением материалов. Об этом могут ходатайствовать участвующие в деле лица. С просьбой о привлечении его в качестве, например, третьего лица без самостоятельных требований либо с самостоятельными требованиями на предмет спора может обратиться в суд и само заинтересованное лицо. Практика показывает, что целесообразно привлечение третьих лиц при оспаривании управленческих актов о перераспределении имущества, по спорам относительно приватизации имущества, о признании сделок недействительными, когда имущество перешло к таким лицам, по спорам о качестве поставленной продукции, установление фактов, имеющих юридическое значение, и др.

В случае привлечения к участию в деле ответчика или третьего лица судья выносит об этом мотивированное определение, причем на привлечение к участию в деле второго ответчика требуется согласие истца, что вытекает из содержания ч. 2 ст. 47 АПК РФ. Согласие истца в этом случае должно быть выражено в письменном виде. При отсутствии согласия истца на замену ненадлежащего ответчика и на привлечение второго ответчика дело рассматривается по предъявленному иску. В то же время целесообразно решить вопрос о привлечении указанного лица к участию в деле в качестве третьего лица без самостоятельных требований.

Лица, привлеченные судом к участию в деле, ставятся об этом в известность; второму ответчику направляется копия искового заявления с предложением ознакомиться с материалами дела. Копия искового заявления по предложению судьи может быть направлена ответчику, дополнительно привлеченному к делу, и самим истцом.

Не исключено, что интерес к делу может проявиться у того или иного лица, организации в силу выполняемых ими функций (государственной, общественной). Этот интерес не носит материально-правового либо процессуального характера. Выполняя такую задачу судопроизводства, как содействие укреплению законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности, судья вправе поставить в известность о нахождении в производстве дела прокурора, когда речь идет о государственных, общественных интересах или интересах значительной части населения, крупных трудовых коллективах, либо вышестоящий государственный орган при возникновении спора о признании недействительным (полностью или в части) ненормативных актов государственных органов. Извещение указанных лиц носит информационный характер и не определяет их процессуального положения в рассматриваемом деле. Таким образом, круг лиц, заинтересованных в деле, может и не совпадать с лицами, участвующими в деле. Последние же обязательно должны быть извещены в любом случае о времени и месте судебного разбирательства.

Весьма важной с точки зрения обеспечения рассмотрения дела достаточной доказательственной базой являются подготовительные действия, связанные с предложением лицам, участвующим в деле, другим организациям, их должностным лицам выполнить определенные действия, в том числе представить документы и сведения, имеющие значение для разрешения спора. Перечисленные подготовительные действия направлены прежде всего на оказание помощи лицам, участвующим в деле, которые лишены возможности самостоятельно получить необходимые доказательства от иных лиц, участвующих либо не участвующих в деле. Как правило, решению судьи истребовать доказательство предшествует ходатайство заинтересованной в этом стороны, третьего лица. В ходатайстве должно быть указано: какие обстоятельства подтверждают истребуемые доказательства, что они из себя представляют и где находятся. Истребование недостающих доказательств возможно и по инициативе судьи. Последний обязан контролировать выполнение запроса. При неуважительности выполнения обязанности представить истребуемое доказательство виновное лицо, независимо от того, участвует ли оно в деле или нет, может быть подвергнуто судебному штрафу. Применение санкции не освобождает владельца истребуемого документа от обязанности представить его в дальнейшем арбитражному суду.

Судья вправе обязать лиц, участвующих в деле, иные организации, их должностных лиц совершить ряд действий, которые способствовали бы уяснению обстоятельств дела и более быстрому, эффективному продвижению процесса. К таким действиям, например, можно отнести производство сверки расчетов по денежным требованиям, направление другой стороне или друг другу отдельных документов, представление отзыва на заявленное требование, проведение аудиторской проверки и т.п.

В качестве одного из действий, совершаемых судьей в порядке подготовки, в ст. 135 АПК РФ указывается на вызов свидетелей. В данном случае имеется в виду направление вызова свидетелю с целью обеспечения его явки в судебное заседание. Свои показания, приобретающие доказательственное значение, свидетель дает в ходе судебного разбирательства при участии сторон, третьих лиц и других лиц, явившихся в судебное заседание. По предложению арбитражного суда свидетель вправе изложить свои показания в письменном виде, его предупреждают об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний.

В стадии же подготовки дела к судебному разбирательству определяется состав свидетелей, место их нахождения; исходя из объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, и иных данных, которыми судья располагает, выясняется, какие сведения относительно обстоятельств дела свидетели могут сообщить.

В ряде случаев при необходимости получения доказательств на территории другого субъекта Российской Федерации арбитражный суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству вправе поручить соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия, в частности, осмотреть вещественное доказательство по месту его нахождения, вызвать и допросить свидетеля, отдаленность места жительства которого либо иные объективные причины затрудняют или исключают возможность явки его в суд, который рассматривает дело по существу, получить

документ или иное доказательство от какой-либо организации. Судебное поручение в стадии подготовки оформляется определением, в котором излагается сущность поступившего на рассмотрение дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению доказательства, которые должен собрать арбитражный суд, выполняющий поручение. Определение о судебном поручении обязательно для суда, которому оно адресовано. Само поручение подлежит выполнению в течение 10 дней, исчисляемых с момента получения копии определения. Судья, направивший судебное поручение, осуществляет контроль за его исполнением и при необходимости направляет повторный запрос. Только после получения протоколов и всех иных собранных при выполнении поручения материалов судья, направивший поручение, может считать его выполненным и снять судебное поручение с контроля.

При отсутствии реальной возможности исполнить поручение суд, которому дано поручение, ставит об этом в известность отправителя с приложением документов, подтверждающих невозможность исполнения. Получив подобное сообщение, судья предпринимает в порядке подготовки иные действия, позволяющие нейтрализовать либо смягчить неблагоприятные последствия невозможности исполнить судебное поручение.

Если имеется уверенность в исполнении судебного поручения в срок, а иные действия по подготовке дела к судебному разбирательству совершены, то возможно окончание подготовки и назначение времени судебного заседания с таким расчетом, чтобы материалы по исполненному судебному поручению были в распоряжении суда в момент рассмотрения дела.

Хотя ст. 135 АПК РФ указывает лишь на возможность решения вопроса о назначении экспертизы, однако это не означает, что сама экспертиза в стадии подготовки дела к судебному разбирательству не может быть назначена и проведена. Убедившись предварительно в том, что в ходе судебного рассмотрения дела возникнут вопросы, требующие специальных познаний, и при наличии ходатайства об этом от лиц, участвующих в деле, либо при их согласии, а в определенных указанных в законе случаях по собственной инициативе, судья выносит вопрос о назначении экспертизы на обсуждение всех лиц, участвующих в деле. Эти лица вправе предложить вопросы, требующие разъяснения при проведении экспертизы, порекомендовать специалиста на роль эксперта. Окончательный круг вопросов определяется судьей. Он же назначает эксперта (экспертов). В порядке подготовки дела к судебному разбирательству возможны консультации со специалистами, экспертами относительно перечня вопросов, их содержания, характера и объема исследовательского материала, методики исследования и других обстоятельств, касающихся проведения экспертизы.

Необходимые доказательства определяются судьей с учетом особенностей дела, требований относимости и допустимости доказательств. Следует отметить, что разрешение спора, относящегося к определенной категории дел, требует своего набора доказательств, при отсутствии которого нельзя считать, что дело подготовлено к судебному разбирательству.

Практика выработала примерный перечень необходимых документов и иных доказательств для дел той или иной категории, позволяющей сделать вывод о возможном окончании подготовки дела и вынести его на рассмотрение в судебное заседание. Так, по искам о взыскании стоимости некачественной продукции (товаров) и штрафа за поставку некачественной продукции (товаров) в деле, помимо искового заявления и данных о направлении копии заявления ответчику, должны находиться доказательства направления ответчику претензии или ответ на нее, сама претензия, расчет претензии, договор поставки, доказательства оплаты счета (справка бухгалтерии), расчет суммы иска, транспортные документы, документы, удовлетворяющие качеству отгруженной продукции (сертификат качества), удостоверение представителя общественности или представителя другой организации на участие в приемке продукции по качеству, акт приемки продукции по качеству и (или) акт экспертизы, доказательства уведомления поставщика о некачественности продукции (телеграмма и т.п.), нормативные документы, определяющие требования к качеству данного вида продукции, мотивированный отзыв на иск. По искам о возврате имущества из чужого незаконного владения доказательства, подтверждающие право истца на спорное имущество. Например, на жилой дом, часть дома, строение, нежилое помещение: свидетельство о праве собственности, договор купли-продажи, мены, решение судебных органов о признании права собственности, справки БТИ, технический паспорт на строение; на другое имущество: договоры купли-продажи, мены, поставки, накладные, квитанции, счета, чеки, паспорта, удостоверения, карточки складского и бухгалтерского учета, копии решений судов о праве собственности и т.п.,

доказательства, подтверждающие нахождение спорного имущества у ответчика (акты, постановления судебно-следственных органов), материалы служебных проверок и т.п., документы о действительной стоимости имущества (счета, балансы, спецификации, договоры, чеки, накладные, фактуры). Если спорное имущество приобретено ответчиком возмездно не непосредственно у истца, то последний представляет доказательства того, что имущество приобретено возмездно (договоры купли-продажи, мены, счета и т.п.), а также что это имущество утеряно либо похищено у него, либо выбыло из владения помимо его воли; доказательства, подтверждающие размер доходов, полученных ответчиком (или тех доходов, которые он мог получить) за время пользования имуществом, которые подлежат возмещению истцу, если об этом заявлено требование. По искам о признании недействительными (полностью или частично) актов государственных или иных органов собираются следующие доказательства: копии учредительных документов истца, свидетельство о регистрации организации, оспариваемый акт (постановление<sup>4</sup>), распоряжение, приказ, указание, предписание соответствующего государственного или иного органа), документы, подтверждающие недействительность оспариваемого акта (письма, акты, решения компетентных органов, заключения экспертов, аудиторской службы и т.п.), переписка с ответчиком по спорному вопросу.

Вопрос о вызове лиц, участвующих в деле, и прежде всего сторон решается в зависимости от сущности конкретного дела, его сложности, неясности отдельных его обстоятельств, возможности или серьезности возражений ответчика, необходимости уточнения правовой и доказательственной позиции, которую намерены занимать эти лица при рассмотрении дела по существу. Вызов сторон целесообразен и с целью реализации обязанности суда принимать меры к примирению сторон. Весьма важно при выяснении позиции ответчика указать на его право предъявить встречный иск, если имеются к тому основания, предусмотренные ст. 132 АПК РФ, а также направить арбитражному суду отзыв на исковое заявление с приложением документов, подтверждающих возражения против иска в срок и обеспечивающих поступления отзыва ко дню рассмотрения дела (ст. 131 АПК РФ).

При обращении ответчика по первоначальному требованию со встречным иском судья, исходя из того, что предъявление встречного иска производится по общим правилам предъявления исков, решает вопрос о возможности его рассмотрения с первоначальным иском. Нарушение судом норм АПК РФ, устанавливающих правила предъявления ответчиком встречного иска, рассматривается судебной арбитражной практикой в качестве основания для отмены состоявшегося по делу решения.

Не исключен одновременный опрос представителей сторон и третьих лиц. Он достаточно эффективен в тех случаях, когда есть предпосылки для мирного разрешения спора. Именно таким путем судья может реализовать положение ст. 135 АПК РФ, предписывающее ему принимать меры к примирению сторон в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Имеется необходимость в вызове для беседы представителя государственного органа, органа местного самоуправления или иного органа при возникновении спора о признании недействительными актов этих органов. Указанное объясняется, в частности, тем, что обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия акта, и его правомерность возлагается на орган, принявший акт.

Важное место среди действий, совершаемых в стадии подготовки, занимает принятие мер по обеспечению иска. Хотя допускается обеспечение иска на любой стадии арбитражного процесса, на практике чаще всего решение об этом принимается при подготовке дела к судебному разбирательству. Эффективность принятия мер по обеспечению иска в стадии подготовки особенно велика, когда имеются данные о намерении ответчика или иного лица, у которого находится спорное имущество, скрыть его. Вопрос о принятии мер, обеспечивающих иск, принимается при наличии заявления об этом заинтересованной стороны, причем, возможно, без вызова и сообщения об этом лиц, которых касается принятое решение. В стадии подготовки допускается и замена одного вида обеспечения иска другим.

Судьей совершаются и иные действия по подготовке дела к судебному разбирательству, направленные на обеспечение правильного и своевременного разрешения спора.

Так, по делу о несостоятельности (банкротстве) предприятия судья в порядке подготовки, предварительно истребовав от предприятия бухгалтерский баланс, устав предприятия, список всех кредиторов и должников с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженности и причин

отказа от оплаты, назначил проведение независимой аудиторской проверки финансового состояния предприятия, поручив такую проверку аудиторской фирме, имеющей лицензию на право заниматься подобной деятельностью. Результаты аудиторской проверки впоследствии были положены в основу решения арбитражного суда.

Следует отметить, что институт аудиторской проверки получил широкое распространение в экономической практике последних лет; результаты аудиторских исследований все чаще используются и при рассмотрении дел арбитражными.

Подготовительные действия включают в себя и меры, направленные на создание предпосылок, обеспечивающих явку всех участников процесса в первое же судебное заседание с целью недопущения его отложения по мотивам неявки.

Подготовка дела к рассмотрению в суде апелляционной инстанции имеет свои особенности, которые обусловлены пределами рассмотрения дела в этой инстанции. Прежде всего это касается действий по собиранию доказательств. Согласно ст. 155 АПК РФ, помимо имеющихся в деле доказательств, собранных при рассмотрении дела в суде первой инстанции, в апелляционную инстанцию могут быть представлены дополнительные доказательства. Однако последние принимаются арбитражным судом лишь при условии, если заявитель обосновал невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, от него не зависящим. В силу этого ограничения суд апелляционной инстанции лишен права собирать доказательства, отсутствующие в деле, если на них не указывает заявитель либо он не в состоянии убедить суд в том, что он не мог их представить в суд первой инстанции по не зависящим от него причинам.

О подготовке дела к судебному разбирательству судьей выносится определение, в котором перечисляются действия по подготовке. Кроме того, определение является и актом окончания подготовки, поскольку им назначается дело к судебному разбирательству, указывается время и место его проведения. Формулировка закона позволяет сделать вывод о возможности внесения в ранее вынесенное определение новых данных о подготовительных действиях. Что касается указаний о назначении дела к судебному разбирательству, о времени и месте судебного заседания, то они вносятся в определение о подготовке после того, как подготовка, по мнению судьи, закончена.

О действиях по подготовке участвующие в деле лица ставятся в известность посредством направления в их адрес копии определения заказным письмом с уведомлением о вручении.

Определение о подготовке не заменяет иные предусмотренные законом определения судьи, касающиеся отдельных действий. К ним относятся определения, например, о назначении экспертизы, о принятии мер обеспечения иска, о судебном поручении. Эти определения выносятся отдельно.

### §3. Предварительное судебное заседание и назначение дела к судебному разбирательству

Особое место среди действий по подготовке дела к судебному разбирательству занимает предварительное судебное заседание. Его основная задача — при активном участии сторон и других заинтересованных лиц окончательно определиться в том, насколько дело готово для разрешения его по существу. Условия, в которых происходит судебное заседание, предоставляют равные возможности сторонам и иным заинтересованным лицам принять участие в обсуждении вопросов, связанных с подготовкой дела к судебному разбирательству. Они вправе высказать свое суждение относительно обстоятельств, которые подлежат выяснению при рассмотрении дела, достаточности тех доказательств, которые имеются в деле и которые дополнительно будут или должны быть представлены. В этом случае могут быть предъявлены новые доказательства, относящиеся к делу, заявлены различного рода ходатайства.

Весьма важно со стороны суда проинформировать участвующих в деле лиц о тех процессуальных действиях, которые уже были совершены в этой стадии, и вынести на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, особенно те, на окончание решения которых требуется предварительное согласие заинтересованных лиц (например, о замене ненадлежащего ответчика — ст. 47 АПК РФ; о назначении экспертизы, проведение которой невозможно без получения согласия лиц, участвующих в деле, — ч. 1 ст. 82 АПК РФ; о рассмотрении с согласия сторон в отдельных судебных заседаниях требования об установлении оснований ответственности ответчика и связанное требование о применении мер ответственности — ст. 160 АПК РФ).

Следует отметить, что участниками предварительного судебного заседания могут быть не только лица, чье процессуальное положение (истца, ответчика, третьего лица и т.д.) уже определено. В ч. 1 ст. 136 АПК РФ указывается и на заинтересованных лиц, которые могут быть привлечены к участию в деле и которых суд извещает о времени и месте предварительного судебного заседания. К этим участникам заседания могут быть отнесены, в частности, юридические и физические лица, относительно которых есть предположение, что постановленный судебный акт в той или иной степени повлияет на их права и обязанности по отношению к одной из сторон и, следовательно, весьма вероятно их привлечение к участию в деле.

Если ранее не были судом разрешены путем вынесения отдельного определения вопросы, в частности, о привлечении к делу третьих лиц, о принятии встречного иска, о соединении и разъединении нескольких требований, о привлечении арбитражных заседателей, то они должны найти свое окончательное разрешение в определении о назначении дела к судебному разбирательству. Весьма важным элементом такого определения является указание на время и место проведения судебного заседания в арбитражном суде первой инстанции.

Копии определения о назначении дела к судебному разбирательству направляются лицам, участвующим в деле. Судья и другие работники арбитражного суда обязаны принимать все меры к своевременному извещению участников процесса о времени и месте судебного заседания. Назначение дела к судебному разбирательству должно производиться с таким расчетом, чтобы участники процесса имели достаточно времени для подготовки к участию в судебном заседании и своевременной явки в суд.

При определенных условиях непосредственно после завершения предварительного судебного заседания процесс может перейти в новую стадию — в стадию рассмотрения и разрешения спора. Согласно ч. 4 ст. 137 АПК РФ, 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. Об этом указывается в определении об окончании подготовки и назначении дела.

В то же время такое развитие процесса невозможно, если в соответствии с АПК РФ дело подлежит рассмотрению и разрешению арбитражным судом в коллегиальном составе.

## ГЛАВА 18 ПРИМИРИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ. МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ

### §1. Виды примирительных процедур. Посредничество

Примирительные процедуры имеют цель урегулировать спор на основе добровольного волеизъявления самих сторон.

Согласно ч. 1 ст. 138 АПК РФ стороны могут урегулировать спор, заключив мировое соглашение или используя другие примирительные процедуры, если это не противоречит федеральному закону.

Существуют следующие виды примирительных процедур: переговоры, претензионный порядок разрешения споров, посредничество, мировое соглашение.

Среди примирительных процедур, которые могут эффективно использоваться при урегулировании экономических споров, следует прежде всего выделить посредничество и мировое соглашение.

Посредничество. Посредничество — примирительная процедура, направленная на урегулирование правового спора и выработку взаимоприемлемого решения самими сторонами с участием третьей стороны (посредника). (Об истории развития посредничества см.: Давыденко Д.Л. Из истории примирительных процедур в Западной Европе и США // Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 163–176. ).

Институт посредничества в Российской Федерации еще недостаточно разработан в теории и редко применяется на практике, хотя имеет ряд преимуществ перед другими примирительными процедурами (переговоры, претензионный порядок разрешения споров). В отличие от переговоров,



претензионного порядка рассмотрения споров оно допускает участие третьего лица, что облегчает достижение соглашения между сторонами (См.: Носырева Е.И. Альтернативное разрешение гражданско-правовых споров в США: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. Воронеж, 2001. С. 56.).

К преимуществам посредничества следует отнести его универсальный характер, т.е. применимость его ко всем спорам с участием как граждан, так и организаций. Достоинством этой меры примирения является и то, что стороны имеют возможность выбора «своего» судьи (посредника), а также возможность активно участвовать в урегулировании конфликта. Они сами приходят к компромиссному решению, а не получают его в качестве императива от другой стороны. Ответственность как за принятие решения, так и за его выполнение лежит на самих сторонах. Применение посредничества выгодно для участников спора и с материальной стороны (См.: Зайцев А.И., Кузнецов Н.В., Савельева Т.А. Негосударственные процедуры урегулирования правовых споров. Саратов, 2000. С. 38.).

Институт посредничества по рассмотрению экономических споров в Российской Федерации пока не урегулирован правом, хотя нуждается в этом. Не принято никаких правовых актов, регламентирующих правовое положение посредника, процедуру посредничества, правовые последствия ее использования и др.

Посредничество может иметь место только при наличии соглашения сторон об использовании этой примирительной процедуры. Как форма разрешения спора оно всегда действует вне рамок арбитражного судопроизводства.

О кандидатуре посредника договариваются стороны. Предварительно необходимо получить согласие посредника на ведение примирительной процедуры. Посредник должен обладать профессиональными знаниями по спорной проблеме, опытом урегулирования правовых споров. Он должен быть беспристрастным и незаинтересованным в исходе спора.

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

В отличие от решения третейского суда соглашение сторон о прекращении спора с помощью посредника не подлежит принудительному исполнению.

Посредничество может иметь место как до, так и после возбуждения дела в арбитражном суде. Если стороны обратились к посреднику после возбуждения дела в арбитражном суде и заключили соглашение об урегулировании спора, то дело в зависимости от волеизъявления сторон в арбитражном суде может быть прекращено путем заключения ими мирового соглашения либо путем отказа истца от иска. В любом случае арбитражный суд в соответствии с законом должен разъяснить сторонам последствия совершения этих процессуальных действий.

Переговоры — примирительная процедура, направленная на разрешение правового спора самими сторонами. Они проводятся при согласии сторон и их желании найти компромиссное решение по правовому спору. При проведении переговоров стороны должны сформулировать свои и выяснить позиции другой стороны по спорным вопросам; уяснить существо спорных проблем; обсудить доводы каждой из сторон и выработать компромиссные выводы по ним; выработать варианты разрешения правового спора и обсудить их; найти компромиссное решение и пути его реализации. Переговоры между сторонами могут проводиться как до, так и после возбуждения дела в арбитражном суде. В случае успеха переговоры сторон, проведенные после возбуждения дела в арбитражном суде, могут завершиться путем заключения мирового соглашения или отказа истца от иска.

## <185> 2. Сущность мирового соглашения

Соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях, чаще всего на основе взаимных уступок, называется мировым соглашением.

Мировое соглашение — это способ разрешения гражданско-правовых споров на взаимоприемлемых для сторон условиях, не противоречащих закону и не нарушающих права и интересы других лиц.

Его сущность заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, т. е. достижения определенности в отношениях между сторонами на основании волеизъявления самих сторон.

Проблема заключения и утверждения арбитражным судом мирового соглашения весьма актуальна. Мировое соглашение имеет определенные преимущества перед судебным решением: а) стороны получают навыки самостоятельного урегулирования возникших между ними споров и разногласий, сохраняют уважение и деловые отношения друг с другом; б) мировое соглашение очень часто становится первым шагом к окончательному примирению сторон, в то время как судебное решение нередко увеличивает разногласия между ними; в) судебное решение содержит элемент государственного принуждения, мировое же соглашение заключается на основании волеизъявления самих спорящих сторон, на основе их убеждения в необходимости именно такого разрешения спора; г) заключение сторонами мирового соглашения экономит время и средства суда; д) мировое соглашение предпочтительнее судебного решения особенно в тех случаях, когда имеются трудности фактического порядка для вынесения решения или трудности, связанные с исполнением будущего решения (См.: Гукасян Р.Е. Проблема интереса в советском гражданском процессуальном праве. Саратов, 1970. С. 125–146.).

Перечисленными достоинствами мирового соглашения перед судебным решением и обусловлено столь пристальное внимание к этому институту в теории и практике. И вовсе не случайно за последние десять лет мы наблюдаем бурное развитие законодательства, регулирующего заключение мирового соглашения в арбитражном суде.

Впервые основы этого института были заложены в АПК РФ 1992 г., в котором говорилось, что арбитражный суд обязан содействовать достижению соглашения между сторонами и принимать решение в соответствии с достигнутым соглашением, если оно не противоречит законодательству и не нарушает охраняемых законом прав и интересов третьих лиц (ст. 5, 98, 106 АПК РФ 1992 г.).

В АПК РФ 1995 г. было указано, что арбитражный суд обязан принимать меры к примирению сторон (ст. 112 АПК РФ 1995 г.). Кодекс не только закреплял право сторон закончить дело мировым соглашением, но и предоставлял им возможность реализовать это право в любой стадии процесса (ст. 37 АПК РФ), предусмотрел порядок оформления мирового соглашения и утверждение его арбитражным судом (ст. 121 АПК РФ 1995 г.).

В АПК РФ 2002 г. институт мирового соглашения рассматривается как одна из примирительных процедур и обособлен в самостоятельную главу 15, компактно и полно регулируемую процессуальные действия, связанные с заключением, рассмотрением и утверждением мирового соглашения арбитражным судом.

Мировое соглашение способствует оперативному урегулированию спора, развитию у организаций и граждан-предпринимателей навыков самостоятельного урегулирования возникших между ними споров и разногласий и уважения друг к другу в конфликтных правовых ситуациях.

Арбитражные суды обязаны принимать меры к примирению сторон и в зависимости от характера спора должны содействовать окончанию дела путем заключения мирового соглашения. Это содействие должно проявляться прежде всего в разъяснении сторонам и третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, их права заключить мировое соглашение, правовые последствия совершения ими этого процессуального действия и преимущества такого способа разрешения правового конфликта. Кроме того, арбитражный суд должен разъяснить им требования, предъявляемые законом к мировому соглашению, и порядок его заключения.

Возможность разрешения спора путем заключения мирового соглашения должна выясняться судом не только в стадии подготовки дела к судебному разбирательству и стадии судебного разбирательства, но и в стадиях апелляционного и кассационного обжалования актов арбитражного суда.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии арбитражного процесса, в том числе и при исполнении судебного акта. Заключение мирового соглашения невозможно только на стадии возбуждения производства по делу.

В соответствии с ч. 2 ст. 139 АПК РФ мировое соглашение может быть заключено по любому делу, если иное не предусмотрено Арбитражным процессуальным кодексом РФ и иным федеральным законом.

### §3. Содержание, форма и порядок заключения мирового соглашения

Закон подробно регламентирует содержание и форму мирового соглашения. Оно 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 составляется и подписывается в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение; один из этих экземпляров приобщается арбитражным судом, утвердившим мировое соглашение, к делу.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой. В нем могут быть изложены условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие федеральному закону. Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, арбитражный суд разрешает этот вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке, установленном законом.

Условия мирового соглашения, заключенного сторонами, должны быть изложены четко и определенно с тем, чтобы не было неясностей и споров по поводу его содержания при исполнении.

Мировое соглашение должно быть заключено на условиях, которые окончательно разрешают спор между сторонами и не содержат поводов для новых споров. Невыполнение этих требований повлечет отмену определения арбитражного суда об утверждении мирового соглашения, поскольку оно неисполнимо.

Утверждение мирового соглашения арбитражным судом влечет важные правовые последствия. Оно делает мировое соглашение общеобязательным и годным к принудительному исполнению.

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 арбитражного суда первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в арбитражный суд, принявший указанный судебный акт, и рассматривается судом в срок, не превышающий месяца со дня поступления в суд заявления о его утверждении.

Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается арбитражным судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. 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 заявления о рассмотрении данного вопроса в их отсутствие.

Поскольку мировое соглашение должно удовлетворять многим требованиям, предъявляемым к судебному решению, то перед его утверждением суд должен проверить, относятся ли участники мирового соглашения к числу лиц, имеющих право заключать его, и свободно ли они выражают свою волю (нет ли угроз, насилия, заблуждения и др.), дееспособны ли они и не противоречит ли мировое соглашение требованиям закона, не нарушает ли оно прав других лиц, не имеет ли оно недостатков, препятствующих его принудительному исполнению. Если хотя бы одно из перечисленных требований не соблюдено, в утверждении мирового соглашения должно быть отказано.

По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение, в котором указывает: об утверждении мирового соглашения или об отказе в утверждении мирового соглашения; условия мирового соглашения; о возвращении истцу из федерального бюджета половины уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда; о распределении 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 исполнению.

Определение арбитражного суда об отказе в утверждении мирового соглашения может быть обжаловано.

Определение об утверждении мирового соглашения подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения (ч. 8 ст. 141 АПК РФ). Правило, устанавливающее немедленное исполнение определения арбитражного суда об утверждении мирового соглашения, неудачно и не способствует укреплению диспозитивных начал в арбитражном судопроизводстве.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и в сроки, которые предусмотрены этим соглашением. Если оно не исполняется добровольно, то подлежит принудительному исполнению по правилам раздела VII АПК РФ на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

#### §4. Особенности заключения мировых соглашений по Закону «О несостоятельности (банкротстве)»

Наряду с развитием законодательства о мировых соглашениях в исковом производстве арбитражного судопроизводства все большую силу набирает процесс развития законодательства о мировых соглашениях в процедуре несостоятельности (банкротства).

В Законе РФ «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» от 19 ноября 1992 г. № 3929-1 мировому соглашению был посвящен раздел 5, в котором подробно решены многие имеющие существенное значение вопросы: о сроках и условиях заключения мирового соглашения, о вступлении его в законную силу (ст. 39–41), о порядке его рассмотрения и утверждения арбитражным судом, недействительности мирового соглашения и др.

Эти положения нашли последовательное развитие в гл. VII ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 8 января 1998 г., а также в главе VIII ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. (далее — Закон о банкротстве).

По Закону о банкротстве под мировым соглашением понимается процедура банкротства, применяемая на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами (ст. 2).

Согласно ч. 1 ст. 150 Закона о банкротстве на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник, его конкурсные кредиторы и уполномоченные органы вправе заключить мировое соглашение.

Анализ гл. 15 АПК РФ и гл. VIII Закона о банкротстве позволяют прийти к выводу, что мировое соглашение, заключаемое при банкротстве предприятия, по своей правовой природе является самостоятельным институтом, существенно отличающимся от мирового соглашения, заключаемого в исковом производстве в арбитражном процессе, т.е. от мирового соглашения в традиционном понимании.

Это хорошо видно при сравнительном изучении мирового соглашения в исковом производстве и мирового соглашения по Закону о банкротстве.

Мировое соглашение, предусмотренное Законом о банкротстве и мировое соглашение в исковом производстве, предусмотренное АПК РФ, имеют определенные общие черты: и то и другое должно быть оформлено в письменной форме; и в том и другом закреплено волеизъявление субъектов, участвующих в его заключении; перед утверждением каждого из них арбитражный суд обязан проверить, не противоречит ли оно закону и не нарушает ли интересы других лиц; оба мировых соглашения утверждаются определением арбитражного суда, одинаково оформляется и отказ арбитражного суда в утверждении мирового соглашения.

Но наличие перечисленных общих черт не дает оснований для отождествления двух названных институтов. Каждый из них является самостоятельным институтом и имеет свою правовую природу. Это отличие обусловлено различной правовой природой искового производства в арбитражном процессе и правовой природой процедуры банкротства (несостоятельности).

Мировое соглашение, предусмотренное Законом о банкротстве, по своей правовой природе существенно отличается от мирового соглашения в исковом производстве.

Правовая природа мирового соглашения по Закону о банкротстве во многом предопределяется содержащимся в законе важным положением, согласно которому обязательным условием урегулирования всех требований кредиторов к должнику является участие всех кредиторов, одновременное рассмотрение и удовлетворение в одном производстве всех их требований. Если рассматривать процедуры банкротства с позиций необходимости укрепления гарантий защиты прав

кредиторов, то можно сказать, что названное условие является одним из существенных признаков этих процедур. Оно объективно во многом предопределяет и правовое положение лиц, участвующих в заключении мирового соглашения.

Оба мировых соглашения отличаются друг от друга по целевой направленности.

Мировое соглашение, предусмотренное Законом о банкротстве, это одна из предусмотренных законом процедур банкротства, применяемая в отношении несостоятельного должника. В данном случае мировое соглашение заключается должником, конкурсными кредиторами и уполномоченными органами в целях восстановления платежеспособности должника. Оно главным образом направлено на преодоление ее финансовой неустойчивости и улучшение положения должника. В деле о банкротстве отсутствует какой-либо экономический спор.

Мировое соглашение в исковом производстве по содержанию является гражданско-правовым договором и преследует одну главную цель — ликвидировать спор, примирить спорящие стороны, создать условия для укрепления их дальнейшего делового сотрудничества.

Различная целевая направленность двух самостоятельных институтов предопределяет специфику правового положения субъектов, особенности условий и содержания каждого из этих мировых соглашений, порядка и правовых последствий его заключения.

Основой мирового соглашения в исковом производстве является автономный характер воли каждой стороны на заключение мирового соглашения. И даже в тех случаях, когда по делу имеет место соучастие на одной из сторон или обеих сторонах, каждый из соучастников самостоятельно решает все вопросы и не связан волей других соучастников. Он самостоятельно решает, заключать или не заключать ему в каждом конкретном случае мировое соглашение с противной стороной, только он сам определяет его содержание, правовые последствия заключения мирового соглашения тоже распространяются на нее.

По Закону же о банкротстве решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов принимается собранием кредиторов. Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается должником-гражданином или руководителем должника-юридического лица, исполняющим обязанности руководителя, внешним управляющим или конкурсным управляющим.

Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, которые принимают на себя права и обязанности, предусмотренные мировым соглашением (ст. 150).

Таким образом, вопрос о заключении мирового соглашения решается не непосредственно самим кредитором, т.е. не материально заинтересованными по делу лицами, а субъектом, выступающим от его имени. Кредиторы, являющиеся дееспособными и материально заинтересованными лицами, по существу непосредственного участия в выработке содержания мирового соглашения не принимают, но условия и правовые последствия его заключения обязательны именно для них.

Такой подход законодателя к решению проблемы объясняется наличием публично-правового интереса в деле о банкротстве организации, сущностью и целевой направленностью процедуры банкротства.

Мировое соглашение в исковом производстве заключается добровольно и характеризуется свободой волеизъявления каждой из сторон. Эта свобода проявляется при обсуждении всех вопросов, в том числе о возможности заключения мирового соглашения, выработке его условий, сроков и порядка исполнения. Поскольку мировое соглашение в исковом производстве по своему содержанию является гражданско-правовым договором, то свобода волеизъявления сторон — непереносимое условие его заключения. Отсюда следует, что не подлежит утверждению мировое соглашение, заключенное лицом недееспособным, под влиянием обмана, насилия, угрозы, при стечении тяжелых обстоятельств и т.п.

По Закону о банкротстве добровольность и свобода при заключении мирового соглашения по существу отсутствуют. Во-первых, сама процедура банкротства должника проводится в силу стечения тяжелых обстоятельств для него и кредиторов, и это обстоятельство само по себе

значительно ограничивает (и объективно не может не ограничивать) свободу сторон и особенно кредиторов при заключении мирового соглашения.

Во-вторых, согласно ст. 150 Закона о банкротстве решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов принимается собранием кредиторов. Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Таким образом, решение о заключении мирового соглашения может быть принято, а затем и утверждено арбитражным судом вопреки воле меньшинства лиц, материально заинтересованных в исходе дела. По существу имеет место понуждение меньшинства большинством к заключению мирового соглашения.

Такое положение невозможно представить при заключении мирового соглашения в исковом производстве. По Закону же о банкротстве сложившуюся ситуацию надо расценивать как нормальную и необходимую, что объясняется специфической правовой природой мирового соглашения по названному закону и во многом предопределяется необходимостью совместного урегулирования всех требований кредиторов к должнику, одновременного рассмотрения и удовлетворения в одном производстве требований всех кредиторов.

Один институт от другого значительно отличается и по содержанию.

В исковом производстве — мировое соглашение рассматривается как гражданско-правовой договор, содержащий условия о ликвидации спора. В основе его лежит добровольное волеизъявление сторон, свобода выдвигать свои условия и самому самостоятельно решать вопрос о приемлемости (неприемлемости) условий, выдвинутых другой стороной.

Содержание мирового соглашения в исковом производстве — взаимное волеизъявление сторон заключить соглашение, договор на взаимоприемлемых для них условиях, в подавляющем большинстве случаев на основе взаимных уступок, поэтому в мировом соглашении, заключаемом в исковом производстве, стороны всегда должны указать о прекращении возникшего между ними спора.

Содержание мирового соглашения по Закону о банкротстве предопределяется теми целями, которые стоят перед этим институтом. В данном случае согласование воли должника и кредиторов уходит как бы на второй план, а все внимание сосредоточено на включение в мировое соглашение условий, которые бы позволяли должнику восстановить платежеспособность. При принятии решения об утверждении мирового соглашения собрание кредиторов всегда стоит перед выбором, принять предложенные должником условия мирового соглашения и уступить ему в объеме требований или в объеме исполнения, или в том или другом вместе, и согласиться с предложенными им условиями погашения задолженности или ждать окончания процедуры банкротства, в результате которой они могут получить еще меньше, чем по мировому соглашению. В таком мировом соглашении нет взаимных уступок, уступки должна делать только одна сторона (кредитор) в пользу другой (должника). Это хорошо подтверждает ст. 156 Закона о банкротстве, согласно которой мировое соглашение должно содержать положения о порядке и сроках исполнения обязательств должника в денежной форме. С согласия отдельного конкурсного кредитора и (или) уполномоченного органа мировое соглашение может содержать положения о прекращении обязательств должника путем представления отступного, обмена требований на доли в уставном капитале должника, акции, конвертируемые в акции облигаций или иные ценные бумаги, новации обязательства, прощения долга или иными предусмотренными федеральным законом способами, если такой способ прекращения обязательств не нарушает права иных кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов.

Предусмотренные Законом ограничения прав кредиторов при заключении мирового соглашения объективно необходимы и пре- допределяются целевой направленностью и правовой природой процедуры банкротства.

Итак, мировое соглашение по Закону о банкротстве трудно отнести к числу гражданско-правовых договоров, оно может быть заключено и вопреки воле материально заинтересованного лица, заключается кредиторами в силу стечения тяжелых обстоятельств, а не по доброй воле, оно не

содержит взаимных уступок, материально заинтересованные стороны отстраняются от непосредственного участия в выработке условий мирового соглашения и в его заключении.

Различны и основания отказа в утверждении мирового соглашения. Так, согласно ст. 160 Закона о банкротстве в случае неисполнения обязанности по погашению задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди арбитражный суд отказывает в утверждении мирового соглашения.

В АПК РФ такого основания отказа в утверждении мирового соглашения нет.

Все выявленные различия двух институтов подтверждают их различную правовую природу и различное назначение. Это обстоятельство не могло не повлиять и на порядок их заключения, утверждения арбитражным судом, на правовые последствия, наступающие в результате этих действий..

Отличие между рассматриваемыми мировыми соглашениями можно проводить и по правовым последствиям, которые наступают в результате его утверждения судом.

Утвержденное судом мировое соглашение, предусмотренное Законом о банкротстве, может быть расторгнуто арбитражным судом (ст. 164, 165 Закона о банкротстве). К мировому соглашению в исковом производстве указанные процедуры не применяются.

По-разному решается и вопрос о правовых последствиях неисполнения утвержденного арбитражным судом мирового соглашения.

Определение арбитражного суда об утверждении мирового соглашения, вынесенное по делу о банкротстве должника, не подлежит принудительному исполнению. Согласно ст. 167 Закона о банкротстве в случае неисполнения мирового соглашения должником, кредиторы вправе без расторжения мирового соглашения предъявить требования в размере, предусмотренном мировым соглашением в общем порядке.

Определение же арбитражного суда об утверждении мирового соглашения в исковом производстве подлежит принудительному исполнению.

Все изложенное подтверждает, что рассматриваемые нами институты похожи только по названию, а в действительности существенно отличаются друг от друга по цели, правовой природе, содержанию, по правовому положению сторон, соотношению частно- и публично-правовых элементов, по правовым последствиям неисполнения и др.

Это обстоятельство имеет весьма важное практическое значение и особенно при оценке адекватности установленных законом гарантий судебной защиты прав граждан и организаций тем конкретным условиям, в которых решается вопрос о заключении и утверждении каждого мирового соглашения.

## ГЛАВА 19 СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

### § 1. Порядок заседания арбитражного суда

Рассмотрение и разрешение спора по существу (судебное разбирательство) принято называть основной, центральной стадией арбитражного процесса. При всей значимости иных стадий (принятия заявления, подготовки дела к судебному разбирательству, проверки правильности принятого судебного постановления в порядке апелляции, кассации, надзора) именно эта стадия призвана прежде всего выполнить главную задачу арбитражного суда — защитить права и охраняемые законом интересы физических и юридических лиц, которым закон предоставил возможность искать защиты в арбитражном суде.

Так или иначе все остальные стадии арбитражного процесса «работают» на стадию судебного разбирательства: при принятии заявления решается вопрос о возможности приступить к судебному разбирательству, в последующей стадии определяется насколько дело готово к тому, чтобы его можно было быстро и правильно разрешить по существу в первом же судебном заседании.

В проверочных стадиях выясняется — в полном ли объеме достигнута цель судебного разбирательства, а именно вынесение нижестоящим арбитражным судом законного и обоснованного судебного постановления.

Судебное разбирательство предоставляет лицам, участвующим в деле, наиболее благоприятные возможности высказать перед судом свое отношение к спору, убедить противоположную сторону и прежде всего суд в правоте своей позиции, опираясь при этом на анализ доказательств, законодательства, регулирующего спорное правоотношение, предложить суду тот вариант решения, которое они хотели бы от него услышать.

Со своей стороны арбитражный суд должен использовать такую благоприятную возможность, которую предоставляет судебное заседание, для глубокой проверки обоснованности требований истца и возражений ответчика, установления действительных взаимоотношений сторон, принадлежащих им прав и наличия обязанностей.

Гарантией достижения цели судебного разбирательства выступает установленный порядок его проведения, в котором наиболее полно и наглядно проявляют себя принципы арбитражного процесса законности, независимости судей, равенстве сторон, состязательности, диспозитивности, гласности, непосредственности, сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения дела и др.

Отсюда непереносимое требование судебного разбирательства — строгое соблюдение порядка его проведения.

Можно выделить некоторые общие положения, касающиеся этого порядка.

Прежде всего согласно ч. 1 ст. 153 АПК РФ разбирательство дела осуществляется в судебном заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

Само судебное заседание происходит, как правило, открыто. Исключение составляют случаи, когда возникает необходимость соблюдения требования охраны государственной или коммерческой тайны. Решение о проведении закрытого судебного заседания полностью либо в определенной его части принимается арбитражным судом по собственной инициативе или по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Как правило, дела по первой инстанции рассматриваются судьей единолично. Однако в случае, если какая-либо из сторон экономического спора заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей, то это дело подлежит рассмотрению арбитражным судом в составе судьи и арбитражных заседателей. Исключение составляют дела, перечисленные в ч. 2 ст. 17 АПК РФ, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела, рассматриваемые в порядке особого производства.

Привлечение арбитражных заседателей к рассмотрению дела осуществляется по правилам ст. 19 АПК РФ. Судья еще при подготовке дела к судебному разбирательству обязан разъяснить сторонам их право заявить соответствующее ходатайство. С таким ходатайством стороны вправе обратиться к судье не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства. При удовлетворении ходатайства о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей стороны также принимают участие в выборе кандидатуры арбитражного заседателя (ч. 3 ст. 19 АПК РФ).

При рассмотрении дела арбитражные заседатели пользуются правами и несут обязанности судьи. Однако на арбитражного заседателя не могут быть возложены функции председательствующего в судебном заседании.

При изменении состава суда дальнейшее разрешение спора в текущем судебном заседании исключается. Оно должно быть начато заново.

Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса обращаются к арбитражному суду со словами: «Уважаемый суд». Свои объяснения и показания суду, вопросы другим лицам, участвующим в деле, ответы на вопросы они дают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено только с разрешения суда (ч. 2 ст. 154 АПК РФ). При выходе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают, также стоя заслушивается оглашаемое судом решение.

Проявляя знаки уважения к суду, лица, участвующие в деле, и иные участники процесса вправе рассчитывать на уважительное отношение к ним со стороны судей.

Допускается с разрешения суда кино- и фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и телевидению. Однако указанные действия не должны мешать порядку в



судебном заседании и могут быть судом запрещены либо ограничены во времени. Что касается звукозаписи, то на ее осуществление какого-либо разрешения арбитражного суда не требуется.

Судебное заседание производится в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников арбитражного процесса. Все лица, присутствующие в зале судебного заседания, независимо от степени их участия в процессе и отношения к делу, обязаны соблюдать установленный порядок.

Руководство ходом судебного разбирательства возложено на судью, а при коллегиальном рассмотрении дела, на председательствующего в судебном заседании. Председательствующий (судья) в судебном заседании призван следить за соблюдением порядка в зале судебного заседания. При нарушении порядка или неподчинении законным распоряжениям председательствующего (судьи), нарушитель после предупреждения может быть удален из зала судебного заседания. Арбитражный суд также вправе подвергнуть лицо, нарушающее порядок в судебном заседании или не подчиняющееся законным распоряжениям председательствующего (судьи при единоличном рассмотрении дела), судебному штрафу в порядке и размере, которые установлены в гл. 11 АПК РФ.

Участники процесса со своей стороны могут обратить внимание председательствующего (судью) на те или иные нюансы судебного заседания, высказать свое отношение к происходящему, в том числе и к действиям председательствующего (судьи). Указанные заявления заносятся в протокол судебного заседания. Вопрос разрешается всем составом суда, а при единоличном рассмотрении — судьей. В случае возражений относительно действий судьи последний дает разъяснения, касающиеся своих действий, и может отказаться от их совершения.

Так, в ходе судебного заседания председательствующий не может ограничить других судей в возможности задавать вопросы лицам, участвующим в деле, снимать вопросы, поставленные судьями перед участниками процесса, сужать пределы исследования доказательств, комментировать высказывания и вопросы других судей. Судьи арбитражного суда не должны прерывать своими репликами, комментариями, даваемые лицами, участвующими в деле, объяснения. В то же время допустимы замечания лицу, уклоняющемуся от соблюдения установленного порядка судебного заседания от существа рассматриваемого дела, не соблюдающего культуру поведения, нарушающего этические и моральные нормы.

В судебном заседании обязательно ведение протокола, который составляется в письменной форме судьей, рассматривающим дело либо секретарем судебного заседания или помощником судьи (ч. 3 ст. 155 АПК РФ).

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, а на помощника судьи — до назначения секретаря судебного заседания.

<185> 2. Части судебного заседания, их значение и содержание

Судебное заседание арбитражного суда состоит из нескольких сменяющих друг друга частей, каждая из которых имеет свои специфические задачи, свое конкретное содержание, место в судебном разбирательстве и предназначена для разрешения определенного круга вопросов.

В настоящее время с учетом положений действующего АПК РФ можно выделить по аналогии с гражданским процессом четыре части судебного заседания арбитражного суда.

Первая — это подготовительная часть, которая предназначена для определения, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу в данном заседании.

Вторая — собственно рассмотрение дела по существу — призвана уточнить исковые требования и возражения на иск; выявить возможность окончания дела миром; обеспечить всестороннее, полное и объективное исследование доказательств с целью установления фактических обстоятельств по делу.

Третья (новелла арбитражного процесса) — судебные прения. Положения этой части судебного заседания предоставляют всем лицам, участвующим в деле, возможность на основе анализа исследованных доказательств с учетом требований закона, регулирующего спорное правоотношение, высказать свое отношение к рассматриваемому делу и предложить суду свой вариант решения по делу.

Четвертая (заключительная) часть — арбитражный суд разрешает дело по существу, составляет в совещательной комнате решение и объявляет его в зале судебного заседания.

Судебное разбирательство может происходить в одном или нескольких судебных заседаниях, например при отложении рассмотрения дела в связи с неявкой кого-либо из лиц, участвующих в деле, или при необходимости получения дополнительных доказательств.

По содержанию судебное заседание, в котором разбирается дело по существу, отличается от процедуры судебных заседаний, призванных решить отдельные вопросы арбитражного процесса, например, при рассмотрении заявления о восстановлении процессуальных сроков, по вопросам исправления недостатков судебного решения, о принятии мер обеспечения иска, о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Каково же содержание указанных выше частей судебного заседания, в котором дело разрешается по существу?

Ответ о содержании и последовательности действий, совершаемых в подготовительной части судебного заседания, дается в ст. 153 АПК РФ применительно к объему функции, выполняемой председательствующим в судебном заседании, а при единоличном рассмотрении дела — судьей.

Так, согласно ч. 2 ст. 153 АПК РФ судья, а при коллегиальном рассмотрении дела председательствующий в судебном заседании:

- 1) открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению;
- 2) проверяет явку в судебном заседании лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливает их личность и проверяет полномочия; устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки.

Эти данные заблаговременно должен подготовить секретарь судебного заседания или помощник арбитражного судьи. Они могут быть получены и из иных источников, в частности из сообщений лиц, участвующих в деле и явившихся в судебное заседание.

Далее решается вопрос о возможности слушания дела (п. 3 ч. 2 ст. 153 АПК РФ). Обращение к вопросу о возможности рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании, в частности, при отсутствии кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо для получения недостающих доказательств, носит предварительный характер. Окончательное решение этого вопроса возможно после обсуждения и разрешения ходатайств и заявлений лиц, участвующих в деле.

Пункт 4 ч. 2 ст. 153 АПК РФ обязывает председательствующего (судью) объявить состав арбитражного суда, сообщить, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика, и разъяснить лицам, участвующим в деле, их право заявить отвод.

При заявлении отвода он обсуждается всеми лицами, участвующими в деле, и затем разрешается в порядке, установленном ст. 25 АПК РФ. Заявивший отвод обязан привести его мотивы, которые отражаются в протоколе судебного заседания. Лицо, в отношении которого заявлен отвод, вправе дать по нему объяснение.

Отвод, как правило, заявляется до начала рассмотрения дела по существу. Однако если основания для отвода стали известными суду либо лицу, заявляющему отвод, после начала рассмотрения дела по существу, он может быть заявлен и разрешен в последующее время судебного заседания.

Обязательной составляющей подготовительной части судебного заседания является разъяснение лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей, а также предоставления им возможности сделать заявления и ходатайства с последующим их обсуждением и разрешением. Это должно иметь место независимо от того, будет ли рассмотрение дела отложено или оно будет продолжаться в данном судебном заседании.

Регулируя порядок заявления и разрешения арбитражным судом заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле, АПК РФ (ст. 159) указывает на то, что эти обращения могут касаться достигнутых между сторонами и другими лицами, участвующими в деле, соглашений об обстоятельствах дела, существу требований и возражений, об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела. Заявления и ходатайства должны быть обоснованы и, как правило, подаются в письменном виде. Однако не исключено и устное обращение в ходе судебного заседания. В этом случае оно заносится в протокол заседания. Арбитражный суд обязан рассмотреть ходатайство и заявление, даже если они уже обсуждались

при подготовке дела к судебному разбирательству, в частности, в предварительном заседании и в их удовлетворении было отказано. Участвующие в деле лица вправе высказать свои соображения относительно заявлений и ходатайств. Заслушав мнение других лиц, участвующих в деле, суд по результатам рассмотрения ходатайств и заявлений выносит определение.

После совершения указанных действий арбитражный суд, если имеются для этого основания, окончательно решает вопрос об отложении дела.

Чаще всего отложение дела связано с неявкой лиц, участвующих в деле. Согласно ч. 1 ст. 158 АПК РФ арбитражный суд откладывает судебное разбирательство, если в отношении лиц, участвующих в деле, но отсутствующих в судебном заседании, не имеется сведений об извещении их о времени и месте судебного разбирательства. При одной из сторон или обеих сторонах, вместе надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, арбитражный суд вправе рассмотреть дело в их отсутствие (ч. 3 ст. 156 АПК РФ).

Однако если лица, участвующие в деле и извещенные надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, заявят ходатайство об отложении судебного разбирательства с обоснованием причины неявки в судебное заседание, арбитражный суд может отложить рассмотрение разбирательства, если признает причины неявки уважительными. Указанное положение, содержащееся в ч. 3 ст. 158 АПК РФ, означает, что арбитражный суд при надлежащем извещении лиц, участвующих в деле, самостоятельно не выясняет причины неявки. Инициатива в постановке вопроса об отложении дела в связи с уважительностью отсутствия в судебном заседании должна исходить от заинтересованного в непосредственном участии в судебном разбирательстве лица. При этом указанное лицо обязано представить доказательства, свидетельствующие об уважительной причине неявки. Окончательная оценка причины отсутствия дается арбитражным судом.

При неявке в судебное заседание таких участников процесса, как эксперт, свидетель, переводчик, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, арбитражный суд в любом случае выносит определение об отложении судебного разбирательства при условии, если от сторон не поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц (ч. 1 ст. 157 АПК РФ). Неявка эксперта, свидетеля, переводчика по причинам, признанным судом неуважительными, может служить основанием для применения к ним судебного штрафа.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, не является безусловным основанием для отложения судебного разбирательства. Отложение дела в этой ситуации возможно, если от лица, участвующего в деле, поступило об этом ходатайство с обоснованием уважительности причины отсутствия его представителя (ч. 4 ст. 158 АПК РФ).

В судебном заседании обе стороны могут обратиться к суду с просьбой об отложении судебного разбирательства, если они намерены урегулировать спор посредством обращения к посреднику либо для выработки и оформления условий мирового соглашения, которое в дальнейшем будет представлено суду для утверждения. Такое стремление сторон разрешить конфликт мирным путем отвечает задачам арбитражного процесса и, как правило, суд идет навстречу просьбе сторон.

При неявке иных, помимо истца и ответчика, лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, суд рассматривает дело в их отсутствие (ч. 5 ст. 156 АПК РФ). В основном это касается третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора. Указанное правило не может распространяться на третьих лиц, заявивших самостоятельное требование на предмет спора, поскольку фактически эти лица занимают в процессе положение истца.

Однако в любом случае арбитражный суд не связан формальной возможностью рассмотреть дело. С учетом конкретных обстоятельств он может отложить судебное разбирательство, если признает, что оно не может быть рассмотрено в данном судебном заседании, в том числе вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, других участников арбитражного процесса, а также при удовлетворении ходатайства стороны об отложении судебного разбирательства в связи с необходимостью представления ею дополнительных доказательств, при совершении иных процессуальных действий (ч. 5 ст. 158 АПК РФ).

В то же время непредставление ответчиком отзыва на исковое заявление или дополнительных доказательств, которые арбитражный суд предложил представить лицам, участвующим в деле, не является препятствием к рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам (ч. 1 ст. 156 АПК РФ).

Об отложении рассмотрения дела арбитражный суд выносит мотивированное определение, которое может быть составлено в виде самостоятельного процессуального документа либо отражено в протоколе судебного заседания. В определении указывается время и место нового судебного заседания, о чем лица, пришедшие в судебное заседание, извещаются непосредственно в этом заседании под расписку в протоколе. Остальным участникам процесса направляются судебные извещения. При назначении нового судебного заседания арбитражный суд исходит из времени, необходимого для устранения обстоятельств, послуживших основанием для отложения. Однако этот период не может быть более одного месяца (ч. 7 ст. 158 АПК РФ).

Следует особо обратить внимание на ч. 10 ст. 158 АПК РФ. Согласно содержащемуся в нем правилу судебное разбирательство в новом судебном заседании возобновляется с того момента, с которого оно было отложено; повторное рассмотрение доказательств, исследованных до отложения судебного разбирательства, не производится. При всей привлекательности такого положения с учетом требований процессуальной экономии оно не может рассматриваться в качестве безусловного, обязательного для применения правила, независимо от обстоятельств дела. Например, если дело отложено в связи с неизвещением стороны о времени и месте судебного заседания, то формальное применение этого правила может идти вразрез с правом неявившейся ранее по объективным причинам стороны участвовать в обсуждении вопроса о составе суда, разрешающего дело, которым существенно затрагиваются ее интересы. И конечно, полностью не выдерживается принцип состязательности, поскольку при таком положении исключается участие ранее неявившейся стороны в исследовании ряда доказательств, в собственной их оценке, в возможности надлежащим образом оперировать ими при отстаивании своей правовой позиции. Арбитражный суд с целью соблюдения законных процессуальных интересов лиц, участвующих в деле, по их ходатайству новое судебное заседание вправе начать с того момента, которое бы предоставило возможность ранее отсутствующему лицу в должной мере реализовать предоставленные ему процессуальные права, а также вернуться к исследованию тех доказательств, содержание которых весьма важно с точки зрения отстаивания этим лицом своей правовой позиции.

При отложении судебного разбирательства арбитражный суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Повторный вызов свидетелей в этом случае может не производиться. Обязательным условием использования впоследствии показаний этих свидетелей как доказательство является оглашение их в новом судебном заседании, в котором дело будет рассмотрено по существу. Не исключается повторный вызов допрошенных ранее свидетелей в новое судебное заседание, если суд признает, что это по обстоятельствам дела необходимо, например, для устранения противоречий в информации, полученной из различных источников доказательств.

Каждый из свидетелей допрашивается отдельно при условии их предварительного удаления из зала судебного заседания. Это делается судьей, а при коллегиальном рассмотрении дела — председательствующим в текущем заседании независимо от того откладывается ли дело с возможностью допроса явившихся свидетелей, либо судебное заседание продолжается в нормальном режиме.

В обязанности председательствующего (судьи) входит предупреждение переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, эксперта за дачу заведомо ложного заключения, а также свидетелей за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний. Относительно последних оговорено (ч. 7 ст. 157 АПК РФ), что предупреждение делается непосредственно перед их допросом. Что касается переводчика, то это предупреждение должно быть сделано в самом начале судебного заседания, поскольку лицо, не обладающее языком, на котором ведется судопроизводство, не может быть ущемлено в своих процессуальных правах знать, что происходит в судебном заседании и активно в нем участвовать.

Непосредственное участие эксперта в судебном заседании не всегда обязательно. Его присутствие возможно в случае, когда арбитражный суд признает это необходимым по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо проявив собственную инициативу. В связи с этим на предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения указывается в определении суда о назначении экспертизы (ч. 4 ст. 82 АПК РФ). Об этом же делается запись в заключении эксперта, данном в письменном виде (п. 4 ч. 2 ст. 86 АПК РФ).

Убедившись в том, что дело может быть рассмотрено данным составом суда, с данным кругом тех лиц, которые явились в судебное заседание, с имеющимся объемом доказательственной базы, суд переходит ко второй части судебного заседания, а именно — рассмотрение дела по существу.

Поскольку эта часть судебного заседания предназначена прежде всего для исследования обстоятельств дела, весьма важно суду и лицам, участвующим в деле, иметь четкое представление о сущности рассматриваемого дела, о предмете и основании заявленного требования, о позиции каждой из сторон и тех доказательствах, на которых строится эта позиция.

Поскольку в АПК РФ, в отличие от ГПК РФ, не предусмотрено такое процессуальное действие со стороны председательствующего (судьи), как доклад, то основная информация о правоотношениях должна исходить от лиц, участвующих в деле. Стороны должны высказаться относительно заявленных требований. В связи с этим п. 9 ч. 2 ст. 153 АПК РФ предусмотрено, что судья, а при коллегиальном рассмотрении дела председательствующий, выясняет, поддерживает ли истец иск, признает ли иск ответчик, не хотят ли стороны закончить дело мировым соглашением. Результаты опроса сторон заносятся в протокол судебного заседания.

Право истца отказаться от иска, ответчика — признать иск, а сторон — окончить дело миром, предусмотрены ст. 49 АПК РФ.

Волеизъявление сторон на отказ от иска или признание иска может быть выражено в письменном виде либо в устной форме. В последнем случае сделанные заявления сторон после отражения их в протоколе судебного заседания должны быть подписаны заявителями.

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 (ч. 1 ст. 140 АПК РФ).

После этого заявителям разъясняются последствия удовлетворения их заявлений. Считается целесообразным предложить им расписаться в протоколе судебного заседания о том, что последствия совершаемых ими процессуальных действий разъяснены и поняты.

Принятие судом отказа от иска и утверждение им мирового соглашения приводит к окончанию рассмотрения дела без вынесения решения. В этом случае производство по делу подлежит прекращению, что исключает возможность повторного обращения в суд с требованием о том же предмете и по тем же основаниям.

Признание иска и принятие его судом не препятствует дальнейшему рассмотрению дела по существу, а лишь значительно упрощает доказательственную сторону разрешения спора, поскольку в основе решения суда об удовлетворении иска будет положено признание его ответчиком.

Отказ от иска, признание его ответчиком, заключение мирового соглашения могут последовать в любой части судебного заседания до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения.

Примирение сторон путем заключения мирового соглашения может последовать и до судебного разбирательства спора. В этом случае вопрос об утверждении мирового соглашения выносится в отдельное судебное заседание арбитражного суда, в производстве которого находится дело. При вынесении судом в этом судебном заседании определения об утверждении мирового соглашения дальнейшее производство по делу прекращается, о чем также указывается в определении арбитражного суда (ч. 2 ст. 150 АПК РФ). Это определение арбитражного суда вступает в законную силу и подлежит исполнению немедленно, но может быть обжаловано в кассационном порядке в течение месяца со дня его вынесения (ч. 8 ст. 141 АПК РФ).

В случае, если арбитражный суд, рассматривая заявление истца об отказе от иска либо представленное сторонами мировое соглашение, придет к выводу о том, что волеизъявление заявителя (заявителей), выраженное в этих процессуальных актах, противоречит закону или нарушает права других лиц, то он не принимает отказ от иска и не утверждает мировое соглашение, продолжает рассматривать дело по существу.

Указанное касается и случаев, когда ответчик признает иск либо когда истец уменьшает размер исковых требований (ч. 5 ст. 49 АПК РФ).

Рассмотрение дела по существу, как правило, начинается с изложения обстоятельств дела истцом.

Далее следует изложение ответчиком своей позиции по заявленному требованию как по предмету, так и по основаниям иск с обращением к соответствующим доказательствам. Если

предъявлено встречное требование, то истец по этому требованию (ответчик по первоначальному иску) обосновывает его. После чего ответчику по встречному иску предоставляется возможность по нему высказаться.

При участии в процессе третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора они выступают после того истца или ответчика, на стороне которого они участвуют в деле.

Третьи лица, заявившие самостоятельные требования относительно предмета спора, обосновывают свой иск после выступления сторон и третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора; после чего стороны по первоначальному иску, занимая положение ответчиков по иску третьего лица, высказывают свое отношение к этому требованию.

По окончании объяснение каждому из лиц, участвующих в деле, его представителю по предложению председательствующего задают вопросы другие участвующие в деле лица, а также эксперт, если он принимает участие в деле. Кто уже задавал в определенной последовательности вопросы, может вновь просить суд предоставить ему такую возможность. Судья (судьи) вправе задать вопрос давшему объяснения лицу в любое время.

В обязанности судьи (председательствующего) входит также наблюдение за содержанием и характером задаваемых вопросов с тем, чтобы они не выходили за рамки рассматриваемого спора, были точно сформулированы и не содержали бы в себе уже ответ, на который рассчитывает задающий вопрос. Вопросы, не отвечающие указанным требованиям, кому бы они ни задавались: лицам, участвующим в деле, свидетелям, эксперту, могут быть судьей сняты. По требованию лица, задавшего такой вопрос, он подлежит занесению в протокол с указанием причин его снятия.

Лицу, которое затрудняется надлежащим образом сформулировать вопрос, судом может быть оказана в этом помощь.

В объяснениях стороны может содержаться признание обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения. При отсутствии доказательств, дающих основание полагать, что признание такой стороной совершено в целях сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения, арбитражный суд принимает признание сторонами обстоятельства, о чем указывается в протоколе судебного заседания и удостоверяется подписями сторон. В этом случае сторона, ссылающаяся на признанное другой стороной обстоятельство, освобождается от необходимости доказывать это обстоятельство.

Стороны могут представить суду соглашение о том, какие обстоятельства ими обоюдно признаются. Такое соглашение независимо от того, достигнуто оно в судебном заседании или вне судебного заседания, удостоверяется заявителями в письменной форме и заносится в протокол судебного заседания. Обстоятельства, относительно которых было достигнуто соглашение сторон, принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания. В ходе судебного разбирательства арбитражный суд первой, а также апелляционной инстанций должен содействовать достижению сторонами соглашения в оценке обстоятельств как в целом, так и в отдельных их частях, проявляя в этих целях необходимую инициативу, используя свои процессуальные полномочия и авторитет органа судебной власти (ч. 1 ст. 70 АПК РФ).

Одной из обязанностей председательствующего (судьи) является определение с учетом мнения лиц, участвующих в деле, по-следовательности проведения процессуальных действий (п. 8 ч. 2 ст. 153 АПК РФ). При рассмотрении дела по существу эта обязанность проявляется в определении последовательности исследования доказательств по делу.

Перечисление в ч. 1 ст. 162 АПК РФ источников доказательств, которые подлежат непосредственному исследованию арбитражным судом, не означает, что их исследование должно происходить в указанной последовательности.

Установление порядка исследования доказательств требует неформального подхода в определении очередности представления доказательств, к последовательности их изучения и восприятия содержащейся в них информации об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, в силу принципа состязательности и обязанностей по доказыванию должны принимать активное участие в обсуждении порядка исследования доказательств, предлагать свой вариант с учетом сложности и характера спора, тех обстоятельств, на которые они ссылаются как на основание требований и возражений, объема доказательственной базы, вида доказательства (прямое или косвенное, первоначальное или производное, личное или предметное, вещественное), возможного противоречия между ними и т.п.

Со своей стороны арбитражный суд, который окончательно определяет порядок исследования доказательств, обязан обеспечить наиболее благоприятные условия для осуществления принципов сотязательности, равенства сторон в доказательственной деятельности, для объективного, всестороннего и полного исследования всех имеющихся в деле доказательств.

Ранее установленный порядок исследования доказательств при необходимости может быть изменен, в частности, по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по инициативе суда.

Общие положения относительно процессуальных действий по исследованию доказательств содержатся в ст. 162 АПК РФ. В ней подчеркивается соблюдение требования о непосредственном исследовании доказательств; указывается на ознакомление с письменными доказательствами, на осмотр вещественных доказательств, на заслушивание объяснений лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов. Оглашаются также объяснения, показания, заключения, представленные в письменном виде. Такой вид доказательств как аудио- и видеозаписи воспроизводится в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этой цели помещении. Действия по воспроизводству аудио- и видеозаписей обязательно должны найти отражение в протоколе судебного заседания.

Если между сторонами ранее было достигнуто соглашение относительно обстоятельств дела, то результаты этой договоренности обязательно оглашаются в судебном заседании.

В ходе судебного разбирательства возможно заявление того или иного лица, участвующего в деле, о фальсификации доказательства, представленного другим лицом.

Встретившись с такой ситуацией, арбитражный суд обязан разъяснить уголовно-правовые последствия такого заявления. Эти разъяснения могут касаться как самого заявителя, так и лица, представившего такое доказательство. Относительно первого возможны последствия в виде привлечения к уголовной ответственности за клевету. Что касается лица, представившего доказательство, признанное подложным, то здесь возможна уголовная ответственность по ст. 303 УК РФ.

Если лицо, представившее доказательство, безупречность которого поставлена под сомнение, даст согласие на исключение этого доказательства из числа доказательств по делу, то арбитражный суд оставляет оспариваемое доказательство за пределами исследования. В противном случае производится процедура проверки обоснованности заявления о фальсификации доказательства, для чего могут быть истребованы другие доказательства, посылаются запросы в организации, выдавшие документ, исследуются архивные материалы, допрашиваются в качестве свидетелей лица, составившие либо подписавшие документ. В необходимых случаях, когда для выяснения подлинности доказательства требуются специальные познания (для сравнения почерков, подписей, установления следов уничтожения прежней записи и внесения новой, времени составления документа, выявления подделки печати, штампа и т.п.), назначается экспертиза.

Лицо, заявившее о фальсификации доказательства, обязано указать на признаки его подложности и на иные обстоятельства, которые, по его утверждению, свидетельствуют об этом.

Исследование доказательств предполагает активное участие сторон. С этой целью согласно ч. 4 ст. 162 АПК РФ они, как и иные лица, участвующие в деле, вправе дать арбитражному суду пояснения о представленных им доказательствах, и доказательствах, истребованных судом по их ходатайствам, задать вопросы вызванным в судебное заседание экспертам и свидетелям, обратить внимание суда на ту или иную информацию, содержащуюся в исследованном доказательстве, высказать свои соображения, касающиеся относимости, допустимости доказательства, его достоверности, достаточности и взаимосвязи с другими доказательствами, т.е. дать предварительную оценку доказательству.

При постановке вопроса свидетелю, эксперту наделено правом первым задать вопрос лицу, по ходатайству которого были вызваны свидетели и эксперты. Арбитражный суд вправе задавать вопросы в любое время.

Чаще всего предметом рассмотрения арбитражного суда являются требования как об установлении оснований ответственности, так и о применении мер ответственности. При таком положении в ходе судебного разбирательства исследуются все доказательства независимо от того, относятся ли они к обстоятельствам, при которых наступает ответственность, либо к виду и объему ответственности.

Такое положение не всегда оправданно, поскольку в конечном итоге суд может прийти к выводу об отсутствии оснований ответственности и, следовательно, вся доказательственная деятельность по установлению вида и объема ответственности окажется нево-стребованной.

В связи с этим целесообразно применение положений ст. 160 АПК РФ, предусматривающих рассмотрение дела в отдельных судебных заседаниях арбитражного суда. Суть такого процессуального явления заключается в том, что вопрос об основаниях ответственности и связанный с ним вопрос о применении мер ответственности разрешаются в отдельных судебных заседаниях, в каждом из которых в зависимости от установленных обстоятельств выносится решение. Однако второе судебное заседание относительно мер ответственности может состояться лишь при условии, если положительно решен вопрос об основаниях ответственности. При отказе в удовлетворении требования об установлении основания ответственности ответчика арбитражный суд не рассматривает связанное с ним требование о применении мер ответственности и второе судебное заседание не производит (ч. 3 ст. 160 АПК РФ). Если же в первом судебном заседании постановлено решение об установлении оснований ответственности ответчика, арбитражный суд может сразу же открыть второе судебное заседание, в котором может рассмотреть требования о применении мер ответственности, в том числе определить размер взыскиваемой суммы. Второе судебное заседание может состояться после перерыва, который не должен превышать пяти дней. По результатам рассмотрения арбитражный суд выносит решение по всем заявленным требованиям. В этом случае оба решения представляют собой единое целое и могут быть обжалованы одновременно.

Во время перерыва возможно достижение между сторонами договоренности относительно спора в части требований о применении мер ответственности ответчика или этот спор между ними будет окончательно урегулирован. В связи с этим, если истец обратился с письменным заявлением об отказе от иска в этой части либо стороны представили на утверждение суда мировое соглашение касательно мер ответственности, то арбитражный суд, принимая отказ от иска или утверждая мировое соглашение, не рассматривает требование о применении мер ответственности и дело в этой части прекращает.

Одним из условий рассмотрения дела в отдельных заседаниях арбитражного суда является согласие на это сторон. При отсутствии согласия хотя бы одной из сторон отдельное рассмотрение дела не допускается.

Перерыв в судебном заседании возможен не только при рассмотрении в отдельных заседаниях арбитражного суда. Основания для перерыва могут носить различный характер, в частности, для отдыха, для представления или истребования недостающего доказательства, в силу бытовых причин: срочный отъезд участника процесса, его болезни, чрезвычайная ситуация на работе, дома, требующая его присутствия и т.п.

Перерыв в судебном заседании может быть объявлен судом по собственной инициативе либо по ходатайству лица, участвующего в деле. Срок перерыва не может превышать пяти дней. Указание на перерыв в пределах дня судебного заседания и времени, когда это заседание будет продолжено делается в протоколе судебного заседания. При перерыве на более длительное время арбитражный суд выносит определение, в котором отражаются причины перерыва, а также время и место продолжения судебного заседания. Участники процесса, присутствующие в судебном заседании до объявления перерыва, считаются надлежащим образом извещенными о времени и месте продолжения судебного заседания и их неявка в судебное заседание после окончания перерыва не является препятствием для его продолжения. Исследование доказательств при продолжении судебного заседания производится в обычной последовательности, повторное рассмотрение доказательств, исследованных до перерыва, не производится независимо от того, произошла ли замена представителей лиц, участвующих в деле.

После изучения всех ранее представленных доказательств у лиц, участвующих в деле, их представителей может возникнуть потребность в дополнительных объяснениях, замечаниях, ходатайствах, в постановке дополнительных вопросов и в иных процессуальных действиях, в том числе по предоставлению иных доказательств и повторному исследованию уже ранее изученных.

В связи с этим председательствующий (судья) опрашивает указанных лиц относительно возможных дополнений материалов дела. При положительном ответе выясняется, в чем заключаются дополнения, насколько они обоснованы. При заявлении ходатайства оно обсуждается и по нему арбитражный суд принимает свое соответствующее решение.



Необходимость в использовании возможности дополнений материалов дела очевидна, если иметь в виду то, что в прениях, которые следуют за рассмотрением дела по существу, не допускаются ссылки на обстоятельства, которые судом не выяснялись, и на доказательства, которые в судебном заседании не исследовались (ч. 5 ст. 164 АПК РФ).

Переход к судебным прениям допускается при условии отсутствия заявлений о дополнении материалов дела, выполнении процессуальных действий по удовлетворенной просьбе или в случае отклонения ходатайства.

Рассмотрение дела по существу как часть судебного разбирательства завершается объявлением председательствующего (судьи) об окончании исследования доказательств.

Судебные прения — самостоятельная часть судебного заседания, в которой лица, участвующие в деле, их представители подводят итоги процесса. По предложению председательствующего с соблюдением очередности, установленной ч. 3 ст. 164 АПК РФ, участники прений анализируют результаты исследования доказательств, указывают на обстоятельства дела, которые, по их мнению, нашли подтверждение, опровергают наличие иных обстоятельств, формулируют свой взгляд на правоотношения сторон и на закон, регулирующий эти отношения, и в завершении высказывают суждение о том, какое решение должно быть принято арбитражным судом по рассмотренному делу.

Со своей стороны арбитражный суд, внимательно прослушивая речи в прениях, четко уясняет позицию каждого участника прений, воспринимает их аргументацию, сопоставляет различные точки зрения как на фактическую, так и на правовую сторону дела, что позволяет ему, сообразуясь в полной мере с требованиями принципа состязательности и независимости, сформировать свое внутреннее убеждение относительно оценки доказательств, установленных по делу обстоятельств, обоснованности и правомерности заявленных требований. От того насколько речь в судебных прениях будет правильно построена и убедительна и насколько она будет внимательно без предубеждения воспринята судом, во многом зависит вынесение законного и обоснованного решения.

При выслушивании речей в судебных прениях суд должен следить за последовательностью выступлений. Первыми выступают истец и (или) его представитель, затем — третье лицо, заявившее самостоятельное требование на предмет спора, далее ответчик и (или) его представитель. Третье лицо, не заявившее 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 РФ, выступают в судебных прениях первыми (ч. 3 ст. 164 АПК РФ).

Время выступления в прениях законом не ограничено. Однако председательствующий (судья) вправе сделать выступающему замечание, если он пространно излагает свои суждения, выходит за рамки обстоятельств дела и доказательств, исследованных в ходе судебного заседания, повторяется в рассуждениях, а также допускает оскорбления, нетактичные выпады в адрес других участников процесса.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них имеет право на реплику. Право реплики — это право участников прений на вторичное выступление. Использование права реплики обусловлено необходимостью ответить на выступления других участвующих в деле лиц и (или) представителей, дать этим выступлениям краткую оценку как с фактической, так и с правовой точек зрения. В реплике допускается изложение дополнительных суждений по существу дела, если они не были высказаны или упущены в основной речи. Очередность ответного выступления (реплики) обычно соответствует последовательности выступления с основной речью в прениях. Однако во всех случаях право последней реплики принадлежит ответчику и (или) его представителю.

По завершению судебных прений наступает черед очень важной с точки зрения осуществления арбитражным судом правосудия части судебного разбирательства — постановления решения.

В то же время не исключается ситуация, когда во время или после судебных прений у арбитражного суда возникнут какие-либо неясности относительно обстоятельств дела, которые могут быть устранены лишь путем выяснения новых дополнительных обстоятельств или исследования новых доказательств. В связи с этим ст. 165 АПК РФ предоставляет возможность возобновления исследования доказательств, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Следует отметить, что возобновление исследования доказательств с возвращением для этого в зал судебного заседания не исключается и в случае, если арбитражный суд признает необходимым дополнительно исследовать доказательства или продолжить выяснение обстоятельств, уже удалившись для принятия решения (ч. 3 ст. 168 АПК РФ).

После завершения дополнительного исследования лица, участвующие в деле, вправе вновь выступить в судебных прениях.

После исследования доказательств по делу и судебных прений председательствующий (судья) объявляет об окончании рассмотрения дела по существу и об удалении арбитражного суда для принятия решения.

В помещении, в котором принимается решение, помимо судей (включая арбитражных заседателей), входящих в состав арбитражного суда, никто не должен находиться. Запрещаются также и иные способы общения с лицами, входящими в состав суда. При коллегиальном рассмотрении дела решение принимается большинством голосов. При этом председательствующий высказывается последним.

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;

- определяет, какие законы и иные нормативные акты следует применить по данному делу;

- устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле;

- решает, подлежит ли иск удовлетворению полностью либо частично, либо в иске следует отказать;

- решает вопросы о сохранении действия мер по обеспечению иска или об отмене обеспечения иска либо об обеспечении исполнения решения;

- устанавливает при необходимости порядок и срок исполнения решения;

- определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств;

- распределяет судебные расходы.

Возможно решение и иных вопросов, возникших в ходе судебного разбирательства.

Решение изготавливается в одном экземпляре от руки либо с использованием технических средств и приобщается к делу. Решение подписывается судьей, а в случае коллегиального рассмотрения дела — всеми судьями, участвующими в принятии решения, в том числе и судьей, имеющим особое мнение.

Закон предъявляет весьма строгие требования к содержанию этого важнейшего процессуального документа. Согласно ч. 2 ст. 169 АПК РФ в решении должны быть указаны мотивы его принятия, и оно должно быть изложено языком, понятным для лиц, участвующих в деле, и для других лиц, так или иначе соприкасающихся с этим судебным постановлением. Составляющие решения: вводная, описательная, мотивировочная и резолютивная части (ст. 170 АПК РФ) — все вместе порой представляют значительный по объему и количеству правовой и фактической информации документ. Вследствие этого у арбитражного суда не всегда есть возможность составления судебного решения в том виде, как требуется по закону непосредственно после удаления в помещение для совещания.

В связи с этим предусмотрено право арбитражного суда в судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, объявить лишь резолютивную часть принятого решения, с последующим изготовлением решения в полном объеме не позднее чем в пятидневный срок (ч. 2 ст. 176 АПК РФ).

После изготовления решения в помещении для совещания в полном объеме либо лишь в его резолютивной части суд выходит в зал судебного заседания, в котором председательствующий (судья при единоличном рассмотрении дела) объявляет решение. Затем разъясняется порядок его обжалования.

Если оглашена лишь резолютивная часть решения, то судом объявляется, когда оно будет изготовлено в полном объеме, и разъясняется порядок его получения лицами, участвующими в деле.

### § 3. Приостановление производства по делу

Приостановление производства по делу представляет собой прекращение процессуальных действий по делу при наличии указанных в законе причин, препятствующих дальнейшему продвижению процесса, и относительно которых неизвестно, когда они будут устранены.

Приостановление производства по делу отличается от отложения дела тем, что при отложении дела его рассмотрение откладывается на определенный срок для совершения конкретного процессуального действия; при приостановлении производства по делу его рассмотрение откладывается на неопределенный срок и никаких процессуальных действий до возобновления дела не производится.

Если для отложения рассмотрения дела причины могут носить различный характер, в том числе бытового или организационного порядка и, естественно, их исчерпывающее перечисление в законе невозможно, то причины приостановления производства по делу не могут носить произвольный характер и требуют законодательного закрепления.

В ст. 143 АПК РФ перечислены обстоятельства, при наличии которых арбитражный суд обязан приостановить производство по делу. К ним относятся:

невозможность рассмотрения дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом РФ, конституционными (уставными) судами субъектов РФ, судом общей юстиции, арбитражным судом;

пребывание гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных Сил РФ или ходатайства гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил РФ;

смерть гражданина, являющегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

утрата гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности.

Арбитражный суд обязан приостановить производство по делу и в иных специально предусмотренных федеральным законом случаях.

Случаи, когда арбитражный суд вправе приостановить производство по делу, приводятся в ст. 144 АПК РФ.

Используя эти случаи по своему усмотрению арбитражный суд, как правило, исходит из целесообразности исключения времени, которое будет затрачено на совершение определенного процессуального действия (например, для проведения экспертизы) либо для определения последствий изменения в юридическом статусе лица, участвующего в деле (например, при реорганизации организации — стороны по делу), из общего срока рассмотрения дела или в целях обеспечения процессуальных гарантий лица, участвующего в деле (например, при лишении гражданина-стороны возможности активно участвовать в процессе вследствие помещения в лечебное учреждение, нахождения в длительной служебной командировке, привлечения к выполнению государственной обязанности).

Возможно приостановление производства по делу и в случае рассмотрения международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассматриваемого дела.

Во всех этих случаях все эти вопросы решает суд по собственной инициативе либо по ходатайству лиц, участвующих в деле.

После устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу, суд возобновляет по нему производство. Такое решение может быть принято судом и до устранения причин приостановления при условии, если с подобной просьбой обратится лицо, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено.

О приостановлении производства по делу и о его возобновлении суд выносит определение. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Определение суда о приостановлении производства по делу и об отказе в возобновлении по нему производства может быть обжаловано.

**§4. Окончание производства по делу**  
без вынесения решения

При рассмотрении дела арбитражным судом он может встретиться с такими обстоятельствами, которые полностью исключают дальнейшее ведение процесса.

В связи с этим АПК РФ предусмотрены две формы окончания дела без вынесения решения: прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения.

Хотя и в том и другом случаях дальнейшее рассмотрение по существу данного конкретного дела заканчивается, но последствия для дальнейшего разрешения экономического спора в арбитражном суде различны.

Прекращение производства по делу означает, что повторное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается. В то же время оставление искового заявления без рассмотрения не лишает истца права вновь обратиться в арбитражный суд с заявлением в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения.

Арбитражный суд прекращает производство по делу (ст. 150 АПК РФ), если установит, что:

дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;

имеется вступивший в законную силу принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебный акт арбитражного суда, суда общей юрисдикции или компетентного суда иностранного государства (за исключением случаев, когда арбитражный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда);

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);

истец отказался от иска, и отказ принят арбитражным судом;

организация, являющаяся стороной в деле, ликвидирована;

после смерти гражданина, являющегося стороной в деле, спорное правоотношение не допускает правопреемства.

Помимо этих случаев, производство по делу прекращается в случае, если имеется вступившее в законную силу решение суда по ранее рассмотренному делу, проверившего по тем же основаниям соответствие оспариваемого акта иному нормативному правовому акту (ч. 7 ст. 194 АПК РФ), а также при утверждении арбитражным судом мирового соглашения (ч. 2 ст. 150 АПК РФ).

Установленный Арбитражным процессуальным кодексом РФ перечень оснований для прекращения производства по делу является исчерпывающим.

О прекращении производства по делу арбитражный суд выносит определение, в котором указываются основания для прекращения, а также разрешаются вопросы о распределении между сторонами судебных расходов. В случае прекращения производства по делу на основании неподведомственности в определении указывается на возврат заявителю государственной пошлины из федерального бюджета. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, которые вправе его обжаловать.

Начатое в арбитражном суде дело не может быть закончено путем постановления решения и в том случае, когда при его разбирательстве обнаружатся обстоятельства, перечисленные в ст. 148 АПК РФ.

К таким обстоятельствам относятся:

нахождение в производстве арбитражного суда, суда общей юрисдикции, третейского суда дела по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

несоблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором;

возникновение спора о праве при рассмотрении дела об установлении факта, имеющего юридическое значение;

заявление требования, которое в соответствии с федеральным законом подлежит рассмотрению в деле о банкротстве;

наличие соглашения сторон о рассмотрении данного дела третейским судом, если любая из сторон не позднее дня представления своего первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;

заключение сторонами соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда во время судебного разбирательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если любая из сторон заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Основанием к оставлению заявления без рассмотрения является также отсутствие в нем подписи вообще или наличие подписи лица, не обладающего правом его подписывать, либо лица, должностное положение которого не указано.

В определении суда об оставлении искового заявления указываются основания его вынесения, а также о возврате государственной пошлины из федерального бюджета в случае, если таким основанием является несоблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора.

Определение арбитражного суда об оставлении заявления без рассмотрения, копии которого направляются лицам, участвующим в деле, может быть обжаловано.

#### <§5. Протокол судебного заседания

Протокол судебного заседания арбитражного суда является одним из основных процессуальных документов. Он ведется в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания.

Протокол призван полно, объективно и достоверно отразить весь ход судебного разбирательства, зафиксировать каждое процессуальное действие, совершенное участниками процесса, с отображением правовой и фактической сторон этого действия.

Содержащиеся в протоколе данные используются арбитражным судом для обоснования вынесенных по делу судебных постановлений, а лицами, участвующими в деле, — для подтверждения своих доводов, положенных в основу исковых требований, возражений на иск, заявлений о нарушении их процессуальных прав, о невыполнении процессуальных обязанностей со стороны суда и других участников процесса, и напротив — о правомерности тех действий, законность и обоснованность которых оспаривается. По протоколу судебного заседания проводится проверка постановления суда первой инстанции вышестоящими судами.

Служебная роль протокола судебного заседания обеспечивается положениями арбитражного процессуального законодательства о форме протокола, его содержании, о порядке ведения и составления в окончательном виде, а также о процедуре принесения и рассмотрения замечаний на протокол.

Протокол судебного заседания составляется в письменной форме и в нем указываются:

год, месяц, число и место проведения судебного заседания;

время начала и окончания судебного заседания;

наименование арбитражного суда, рассматривающего дело, состав суда;

наименование и номер дела;

сведения о явке лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса; сведения о представленных суду и предъявленных для обозрения документах, удостоверяющих личность и подтверждающих надлежащие полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей;

сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей;

сведения о предупреждении об уголовной ответственности переводчика за заведомо неправильный перевод, свидетелей за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний, эксперта за дачу заведомо ложного заключения;

устные заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле;

соглашения сторон по фактическим обстоятельствам дела и заявленным требованиям и возражениям;

объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, пояснения экспертов по своим заключениям; определения, вынесенные судом без удаления из зала судебного заседания;

результаты проведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;

дата составления протокола.

В протоколе о совершении отдельных процессуальных действий указываются также сведения, полученные в результате совершения этих процессуальных действий.

Протокол может быть написан от руки или напечатан на машинке. Допускается изготовление протокола с использованием компьютера. Для обеспечения полноты и достоверности отражения происходящего в заседании судебного арбитражного суда может проводиться стенографическая запись, а также аудио- и (или) видеозапись, что не исключает составление протокола в письменном виде, в котором в любом случае приводятся сведения о предупреждении об уголовной ответственности, об устных заявлениях и ходатайствах лиц, участвующих в деле, об определениях, вынесенных судом без удаления из зала судебного заседания. В таком протоколе также обязательно должна присутствовать отметка об использовании технических средств записи судебного заседания. Материальные носители аудио- и видеозаписи приобщаются к протоколу судебного заседания.

Протокол подписывается председательствующим в судебном заседании и секретарем судебного заседания или помощником судьи, который вел протокол судебного заседания. Эти подписи, удостоверяющие содержание протокола, свидетельствующие о его окончательном изготовлении и придающие ему юридическую силу, должны быть выполнены не позднее следующего дня после дня окончания судебного заседания. Протокол о совершении отдельного процессуального действия подписывается непосредственно после совершения этого отдельного процессуального действия.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с протоколом судебного заседания и отдельных процессуальных действий. Кроме того, по изложенному в письменной форме ходатайству этим лицам за их счет может быть изготовлена копия протокола.

При несогласии с полнотой и правильностью составления протокола лица, участвующие в деле, наделены правом подать замечания на протокол. Замечания подаются как на весь протокол, так и на отдельные его части в срок до трех дней после подписания соответствующего протокола. Замечания на протокол, поданные по истечении этого срока, судом не рассматриваются и возвращаются лицу, их подавшему.

Замечания на протокол составляются в письменном виде. В этом процессуальном документе, с одной стороны, воспроизводится та запись, которая, по мнению заявителя, неполно и (или) неправильно отражает происходившее во время судебного заседания, с другой же стороны, указывается, какая запись должна иметь место как соответствующая действительности, а также содержится просьба к суду о рассмотрении и утверждении замечаний на протокол соответствующего судебного заседания.

В качестве приложения к замечаниям заявителем могут быть представлены носители проведенной им аудио- и (или) видеозаписи судебного заседания, подтверждающие обоснованность сделанных замечаний.

Замечания на протокол рассматриваются судом, в заседании которого был составлен протокол, не позднее следующего дня после дня поступления замечаний. По результатам рассмотрения замечаний принимается определение об удовлетворении правильности замечаний либо их отклонении. Если замечания состоят из нескольких пунктов, то возможно удостоверение правильности од- них и отклонении других.

В любом случае определение арбитражного суда относительно замечаний на протокол и сами замечания приобщаются к делу. При этом замечания на протокол, правильность которых удостоверена, рассматриваются как часть протокола судебного заседания.

## ГЛАВА 20 АКТЫ АРБИТРАЖНОГО СУДА

### <§ 1. Понятие и виды арбитражных актов

Деятельность арбитражного суда протекает в определенной процессуальной форме. При рассмотрении и разрешении споров арбитражный суд совершает различные процессуальные действия по всем вопросам, возникающим в ходе арбитражного процесса на всех его стадиях.

Эта деятельность арбитражного суда, его суждения, в том числе и по существу рассматриваемого и разрешаемого им спора, носят властный характер и находят свое выражение и закрепление в виде различных арбитражных постановлений (актов).

Все суды, входящие в систему арбитражных судов, принимают те или иные судебные акты в зависимости от функций, которые они выполняют.

Арбитражные суды, наделенные функциями суда первой инстанции, выносят решения и определения. Суды, пересматривающие дела в апелляционном и кассационном порядке, а также в порядке надзора, выносят постановления.

Важнейшим актом суда первой инстанции является решение, поскольку посредством этого акта разрешается спор по существу. Решение принимается именем Российской Федерации (ч. 1 ст. 167 АПК РФ).

Арбитражный суд, рассмотрев дело, выносит решение на основе соответствующей нормы права и юридических фактов, установленных в судебном заседании. Если нарушенное субъективное право или охраняемый законом интерес подтверждается, то суд своим решением защитит нарушенное право одним из способов, указанных в законе (ст. 12 ГК РФ). Если нарушение спорного права, на которое указывает лицо, обратившемуся в арбитражный суд за его защитой, не подтвердится, то суд отказывает этому лицу в иске, защищая тем самым интересы ответчика, которые могли быть нарушены неправильными действиями или утверждениями истца.

Решение арбитражного суда как процессуальный инструмент защиты конкретного права и охраняемого законом интереса носит универсальный характер. Арбитражными судами по первой инстанции рассматриваются не только дела искового производства. Рассмотрение дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, дел особого производства, если они разрешены по существу, также оканчивается вынесением решения (ст. 195, 201, 206, 211, 216, 222 АПК РФ). Решение принимается по делу, рассматриваемому в порядке упрощенного производства (ст. 229 АПК РФ). Даже в тех случаях, когда разрешение того или иного вопроса по существу оформляется в виде определения суда первой инстанции, его вынесение производится по правилам, установленным в главе 20 АПК РФ. В частности, это относится к производству по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (ст. 234, 240 АПК РФ), к рассмотрению дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (ст. 254 АПК РФ).

Сущность судебного решения свойственна и актам вышестоящих судов, если ими при отмене решения суда первой инстанции выносится новый судебный акт. При этом не имеет значение, в

какую процессуальную форму облечено постановление вышестоящего суда. Так, по результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением, независимо от того оставлено ли решение суда первой инстанции без изменения, либо оно отменено с принятием по делу нового судебного акта.

В то же время, когда идет речь о решении арбитражного суда, имеется в виду судебный акт, постановленный арбитражным судом первой инстанции (ч. 1 ст. 167 АПК РФ).

Таким образом, под решением арбитражного суда понимается судебный акт, принимаемый арбитражным судом первой инстанции при рассмотрении и разрешении по существу дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, и которым осуществляется защита нарушенных или оспариваемых прав и охраняемых законом интересов участников спорного правоотношения.

Решение арбитражного суда устраняет юридическую неопределенность в правоотношениях сторон.

Согласно АПК РФ при разрешении спора по существу арбитражный суд принимает решение, которое должно быть законным и обоснованным. Арбитражный суд основывает решение лишь на доказательствах, исследованных в судебном заседании.

В тех случаях, когда спор сторон не разрешается по существу, арбитражный суд первой инстанции выносит определение (ст. 140 АПК РФ).

В отличие от решения определение арбитражного суда содержит суждение по отдельным вопросам, возникающим в процессе рассмотрения спора (например, при отложении рассмотрения дела, приостановлении, прекращении производства по делу, оставлении иска без рассмотрения). Арбитражный суд выносит определение в письменной форме в виде отдельного судебного акта или протокольного определения (ч. 2 ст. 184 АПК РФ).

<185) 2. Сущность и содержание решения арбитражного суда

Решение арбитражного суда по рассматриваемому делу — это прежде всего акт, которым властно подтверждается наличие или отсутствие правоотношения, о котором возник спор. Если правоотношение имело место, то выявляется его конкретное содержание, устанавливаются носители прав и корреспондирующих им обязанностей, определяются способы защиты нарушенного права или охраняемого законом интереса. Все это находит свое отражение и закрепление в решении суда.

Решением арбитражного суда снимается вопрос о спорности правоотношения, а подлежащее защите право приобретает возможность принудительного осуществления.

Материально-правовые последствия решения арбитражного суда наступают вследствие того, что решение санкционирует конкретное отношение, абстрактное выражение которого дано в норме права. Если иск удовлетворяется, то право, оспариваемое ответчиком, подлежит принудительному осуществлению. Если же в иске отказано, то ответчик освобождается от обязанности, исполнения которой требовал истец. Это решение арбитражного суда препятствует новой попытке истца добиться принудительного исполнения обязанности.

Правовое значение решения суда заключается также в том, что посредством решения ранее спорное правоотношение обретает строгую определенность, устойчивость, материально-правовую общеобязательность.

Закон определяет особый процессуальный порядок вынесения решения арбитражного суда. Согласно закону арбитражный суд может выносить решение как единолично, так и в коллегиальном составе (см. гл. 5 настоящего учебника).

Решение арбитражного суда принимается в отдельной комнате после окончания разбирательства дела 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. Закон запрещает доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда. При коллегиальном рассмотрении дела решение арбитражного суда принимается большинством голосов. Председательствующий голосует последним. Судьи арбитражного суда не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании вопросов, возникших при обсуждении судебного акта, а также оппозицию отдельных судей, входивших в состав суда, принимавшего решение или каким-либо иным способом раскрывать тайну совещания судей. Таким образом, закон специально подчеркивает значение тайны совещательной комнаты (ст. 167 АПК РФ).



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 нормативные правовые акты применены.

Принимая решение, арбитражный суд ставит 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.

В тех случаях, когда во время совещания судей необходимо дополнительно исследовать доказательства или продолжить выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела, суд возобновляет разбирательство дела, о чем выносит определение (ч. 3 ст. 168 АПК РФ).

Решение суда излагается в виде отдельного документа и должно быть написано от руки или выполнено с помощью технических средств. Решение арбитражного суда должно содержать указание на мотивы его принятия, при этом оно должно быть изложено языком, понятным для лиц, участвующих в деле, и других лиц.

Если решение было вынесено единолично, то оно подписывается судьей, выносившим решение, а в случае коллегиального рассмотрения дела — всеми судьями, участвующими в принятии решения, в том числе и судьей, который имел особое мнение.

При внесении исправлений в решение суда они должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате и до объявления решения.

Решение арбитражного суда изготавливается в одном экземпляре и приобщается к делу.

Приступая к принятию решения, арбитражный суд должен определить и оценить достоверность доказательств, принимая во внимание их доказательственное значение для данного дела. Следовательно, должны быть выделены доказательства, свидетельствующие о наличии или отсутствии существенных для дела обстоятельств. При этом суду необходимо исходить из тех доказательств, которые предусмотрены законом (ст. 64 АПК РФ).

Оценив доказательства каждое в отдельности и все в совокупности, судьи (судья) должны зафиксировать, какие факты считаются установленными и имеют ли они правовые последствия. При этом суд не может в решении ограничиться только перечислением доказательств, которые подтверждают те или иные имеющие значение для дела обстоятельства, он должен изложить содержание этих доказательств. После чего приступает к определению того, какими нормами материального права следует руководствоваться при вынесении решения.

Затем суд приступает к определению того, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены судом, какие следует отвергнуть, как неустановленные. После чего решается вопрос подлежат ли удовлетворению требования истца. Если требования истца удовлетворены неполностью, суду следует четко определить, в какой части иска будет отказано. Необходимо также решить вопрос и о судебных расходах по делу.

Особое внимание закон обращает на необходимость правильного определения так называемого правового основания решения, подчеркивая важность правильной правовой квалификации взаимоотношений сторон, отчего в конечном итоге зависит законность и обоснованность вынесенного решения суда.

В Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ имеются указания на особенности содержания судебных решений по отдельным категориям дел, возникающих из тех или иных материально-правовых отношений, служащих предметом судебного разбирательства (см., например, Постановление Пленума ВАС РФ № 5 от 22 февраля 2001 г. «О некоторых вопросах применения части 1 Налогового кодекса РФ»)(Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 12, 11.).

Как правило, в совещательной комнате составляется полный текст решения. В то же время в исключительных случаях по особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок, не превышающий пяти дней, но обязательно резолютивная часть решения объявляется в том же заседании суда. Вместе с ней объявляется и вводная часть решения арбитражного суда. При этом председательствующий должен объявить, когда лица, участвующие в деле, могут ознакомиться с мотивированным решением в целом.

Следует отметить, что дата изготовления решения в полном объеме считается и датой принятия решения. Определение этого дня весьма важно для исчисления срока на подачу

апелляционной жалобы, поскольку эта жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения (ч. 1 ст. 259 АПК РФ).

Объявленная резолютивная часть решения арбитражного суда должна быть подписана всеми судьями, участвующими в рассмотрении дела и принятии решения, и приобщена к делу (ч. 3 ст. 176 АПК РФ).

Председательствующий обязан после того, как будет зачитано решение, объявить и разъяснить, каков порядок обжалования решения суда, с указанием того, в какой конкретно суд и в какой срок может быть подана жалоба на решение суда.

Определенные требования предъявляются к содержанию решения арбитражного суда. В законе (ст. 170 АПК РФ) указывается на то, что решение арбитражного суда должно состоять из четырех частей — вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Поскольку решение принимается именем Российской Федерации, то с этого и начинается текст вводной части решения арбитражного суда. После этого во вводной части решения указывается наименование арбитражного суда, принявшего решение; состав суда, фамилию лица, которое вело протокол судебного заседания; номер дела, дату и место принятия решения; предмет спора; наименование лиц, участвующих в деле; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании с четким указанием их полномочий.

В описательной части судебного решения должно содержаться краткое изложение заявленных истцом исковых требований, а также содержание возражений ответчика, объяснений, заявлений и ходатайств других лиц, участвующих в деле. Из описательной части должно быть ясно, кто и что просит или требует. Кроме того, должна содержаться информация о действиях, совершенных судьей арбитражного суда (осмотр, например, вещественных доказательств, ознакомление с материалами дела непосредственно на месте их нахождения и т.д.).

В мотивировочной части судебного решения должны быть указаны фактические и иные обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы арбитражного суда об этих обстоятельствах дела, а также доводы в пользу принятого решения и доводы, по которым арбитражный суд отклоняет те или иные доказательства и не применяет законы и иные нормативные акты, на которые делалась ссылка лицами, участвующими в деле, в процессе рассмотрения дела; а также законы и иные нормативные акты, какими руководствовался суд при принятии решения. В мотивировочной части решения также должны содержаться обоснования принятых судом решений и обоснования по другим вопросам, указанным в резолютивной части судебного решения. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части может быть указано только на признание иска ответчиком и принятие его судом.

В мотивировочной части решения могут содержаться также ссылки на постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам судебной практики.

Решение арбитражного суда должно быть обстоятельно мотивировано как с фактической, так и с правовой стороны, т.е. в его редакции следует четко различать как правовое, так и фактическое основание решения.

Таким образом, мотивировочная часть решения арбитражного суда должна включать указание на обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на основании которых принято решение; содержание письменного соглашения сторон, если оно ими достигнуто; доводы, по которым арбитражный суд отклонил ходатайства и доказательства сторон, и т.д.

Согласно ч. 5 ст. 170 АПК РФ резолютивная часть судебного решения должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований, указание на распределение между сторонами судебных расходов, срок и порядок обжалования решения.

Содержание резолютивной части судебного решения, вынесенного арбитражным судом, определяет вид судебного решения. Так, например, 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 (штрафов, пеней и процентов). При присуждении имущества арбитражный суд указывает наименование имущества, подлежащего передаче истцу, его стоимость и место нахождения, или сумму, подлежащую взысканию, если имущество отсутствует (ч. 1, 2 ст. 171 АПК РФ).

Особенности резолютивной части имеют решения, принимаемые по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и по другим делам не искового производства.

Таким образом, кроме общих положений, содержащихся в резолютивной части каждого решения, закон уточняет и конкретизирует ее содержание применительно к отдельным категориям конкретных споров.

При участии в деле нескольких истцов или ответчиков в решении записывается, как разрешен спор в отношении каждого из них. Так, например, в постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 33/14 от 4 декабря 2000 г. «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» (п. 39) подчеркивается, что при рассмотрении требования, предъявленного нескольким обязанным по векселю лицам, суд должен обсудить вопрос о возложении ответственности по векселю в отношении каждого соответчика. При удовлетворении иска суд в резолютивной части решения указывает всех соответчиков, за счет которых иск удовлетворен, а также то, что сумма подлежит взысканию с них солидарно.

При полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков в резолютивной части решения указывается сумма, подлежащая взысканию в результате зачета (ч. 5 ст. 170 АПК РФ).

В практике рассмотрения хозяйственных споров часто встречаются дела, связанные с заключением или изменением договора. В Законе записано, что по спору 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 — условия, на которых стороны обязаны заключить договор (ст. 173 АПК РФ).

Тщательно должна быть сформулирована резолютивная часть решения арбитражного суда, обязывающего ответчика совершить определенные действия. Так, при принятии решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные со взысканием денежных средств или с передачей имущества, арбитражный суд должен в резолютивной части судебного решения указать лицо, обязанное совершить эти действия, а также место и срок их совершения. Если же речь идет о решении, обязывающем организацию совершить определенные действия, не связанные с взысканием денежных средств или с передачей имущества, арбитражный суд в резолютивной части решения может назвать руководителя или то лицо, на которых возлагается исполнение решения, указать срок исполнения этого решения. Вместе с тем арбитражный суд может в данном решении записать, что истец вправе совершить соответствующие действия за счет ответчика со взысканием с последнего понесенных расходов в том случае, если ответчик не исполнит решения в течение установленного срока. Решения, обязывающие ответчика совершить определенные действия, достаточно часто встречаются в практике рассмотрения арбитражных споров, когда речь идет, например, о понуждении заключить договор, или о воспрепятствовании совершить какие-либо действия, нарушающие права и охраняемые законом интересы сторон (ст. 174 АПК).

В практике арбитражных судов встречаются решения о признании, не подлежащем исполнению исполнительного или иного документа. При удовлетворении требования относительно спора о признании, не подлежащем исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, в том числе на основании исполнительной надписи нотариуса, в резолютивной части решения арбитражный суд указывает наименование, номер, дату выдачи документа, не подлежащего исполнению, и денежную сумму, не подлежащую списанию (ст. 172 АПК РФ).

Порядок вынесения решения арбитражных судов по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, определяется правилами, установленными гл. 25 АПК РФ. Содержание решений по делам данной категории зависит от характера рассматриваемого дела.

В настоящее время арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение. Решения по данной категории дел принимаются по общим правилам гл. 20 АПК РФ. В то же время при удовлетворении судом заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение, в резолютивной части решения указывается на наличие факта, имеющего юридическое значение, и излагается установленный факт.

Важно отметить, что решение арбитражного суда об установлении факта, имеющего юридическое значение, является основанием для регистрации такого факта или оформления прав, которые возникают в связи с установленным фактом, соответствующими органами и не заменяет собой документов, выдаваемых этими органами (ст. 222 АПК РФ).

Особенности судебного решения по делам, рассматриваемым в порядке упрощенного производства, состоят в том, что решение по результатам рассмотрения дела в порядке упрощенного производства может быть принято только в том случае, если должник не представил возражений по существу заявленных требований в установленный судом срок.

Решение по делу, рассмотренному в порядке упрощенного производства, принимается по правилам гл. 20 АПК РФ (ст. 229).

В резолютивной части решения указывается о распределении судебных расходов между сторонами, о возврате государственной пошлины из бюджета.

После того, как вынесено судебное решение, арбитражный суд должен в течение 5-ти дней направить копии решения лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении или вручить им под расписку. Копии решения могут быть направлены и иным лицам, не участвующим в деле. Повторная выдача копий решения и всех остальных судебных актов лицам, участвующим в деле, должна быть оплачена государственной пошлиной (ст. 177 АПК РФ).

Важное значение имеет институт немедленного исполнения решений. Различают обязательное (необходимое) и необязательное (факультативное) немедленное исполнение.

Так, например, решения арбитражного суда 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 (ч. 2 ст. 182 АПК РФ).

Факультативное немедленное исполнение означает, что 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 предоставлением банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму (ч. 3 ст. 182 АПК РФ).

Вопрос об обращении решения к немедленному исполнению рассматривается в судебном заседании. При этом лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Однако неявка лиц, участвующих в деле, и других участников процесса, извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для разрешения вопроса о немедленном исполнении решения арбитражного суда. Рассмотрение вопроса об обращении решения к немедленному исполнению заканчивается вынесением определения, которое может быть обжаловано (ч. 4 ст. 182 АПК РФ).

Определение об обращении решения к немедленному исполнению подлежит немедленному исполнению. Обжалование данного определения не приостанавливает возможность его исполнения.

При этом важно отметить, что арбитражный суд по ходатайству лиц, участвующих в деле, может принять меры по обеспечению исполнения решения суда, не обращенного к немедленному исполнению.

Индексация присужденных денежных сумм — сравнительно новый институт арбитражного процесса, содержание которого свидетельствует об усилении правовых гарантий участников арбитражного процесса. Согласно ч. 1 ст. 183 АПК РФ арбитражный суд первой инстанции, рассмотревший дело, может произвести по заявлению взыскателя, индексацию присужденных судом денежных сумм на день исполнения решения суда в случаях и в размерах, которые предусмотрены действующим федеральным законом или договором. Данное заявление суд рассматривает в судебном заседании в течение 10-ти дней с момента поступления его в суд. При этом лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса об индексации присужденных денежных сумм. Арбитражный суд выносит определение по результатам рассмотрения заявления об индексации, которое может быть обжаловано.

Немедленное исполнение решения арбитражного суда следует отличать от немедленного вступления решения суда в законную силу. Так, решения Высшего Арбитражного Суда РФ и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия.

Вступление в законную силу иных решений, постановленных арбитражными судами по первой инстанции, связано с наступлением определенных юридических фактов. Прежде всего это истечение срока на апелляционное обжалование решения, который определяется одним месяцем со дня принятия решения. Если же решение подверглось апелляционной проверке, то оно вступает в законную силу со дня принятия постановления апелляционного суда, которым решение оставлено без изменения.

Вступление в законную силу решения арбитражного суда означает, что оно приобретает правовое действие. Права и обязанности, подтвержденные этим решением, устанавливаются окончательно.

Решение арбитражного суда обязательно для исполнения всеми организациями и должностными лицами.

Институт законной силы решения арбитражного суда способствует стабильности в работе арбитражного суда, поскольку создает невозможность пересмотра одного и того же дела.

Вступив в законную силу, решение арбитражного суда приобретает свойство исключительности. Это означает, что исключается возможность предъявления вторичного тождественного иска и рассмотрение дела, уже разрешенного арбитражным судом, повторно, поскольку спор уже был разрешен однажды судом по тому же предмету, основанию и между теми же сторонами. Свойство неопровержимости означает, что решение суда невозможно обжаловать в кассационном или апелляционном порядке.

Свойство преюдициальности связано со свойством исключительности и означает, что недопустимо оспаривание в другом процессе фактов и правоотношений, установленных вступившим в законную силу решением суда при разрешении спора.

В АПК РФ указывается на то, что 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.

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.

И наконец, вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросу о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом (ч. 2, 3, 4 ст. 69 АПК РФ).

Исполнимость решения арбитражного суда означает обеспеченную законом возможность принудительного исполнения решения арбитражного суда.

Согласно ст. 182 АПК РФ решение арбитражного суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения в порядке, установленном АПК РФ и иными федеральными законами, регулирующими вопросы исполнительного производства.

Решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, за исключением решения Высшего Арбитражного Суда РФ, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции (ч. 2 ст. 181 АПК РФ).

### § 3. Исправление недостатков решения арбитражного суда

Решение арбитражного суда прежде всего должно соответствовать закону, фактическим обстоятельствам дела и удовлетворять определенным требованиям. Главными среди них являются требования законности и обоснованности. Ошибки арбитражного суда, которые обусловлены неправильным применением закона или вызваны несоответствием решения суда фактическим обстоятельствам по делу, могут быть исправлены путем пересмотра решения в апелляционном, кассационном или надзорном порядке.

Если решение арбитражного суда не соответствует этим требованиям, оно подлежит отмене. Так, по конкретному делу Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал, что решение по делу должно быть законным и обоснованным. Но поскольку в нем в нарушение закона не

содержится общего размера полагающихся взысканию в пользу истца сумм и не указывается, с кого конкретно эти суммы должны быть взысканы, оно подлежит отмене (Постановление Президиума ВАС РФ № 9003/99 от 30 октября 2001 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 2. С. 37.).

Решение арбитражного суда должно также отвечать требованиям категоричности, ясности (определенности), полноты. Не допускается вынесение условных решений.

В решении арбитражного суда возможны недостатки, которые могут быть исправлены самим судом, вынесшим это решение. К таким недостаткам относятся неполнота решения, его неясность, наличие описок, опечаток, арифметических ошибок. Порядок устранения указанных недостатков определен АПК РФ.

Так, допускается вынесение дополнительного решения. Дополнительное решение является способом исправления такого недостатка судебного решения, как его неполнота. Требование полноты — одно из существенных требований, предъявляемых к арбитражному решению. Закон определяет, в каких случаях может быть вынесено дополнительное решение. Арбитражный суд, принявший решение, до вступления этого решения в законную силу по своей инициативе или по заявлению лица, участвующего в деле, вправе принять дополнительное решение в случае, если:

по какому-либо требованию, в отношении которого лица, участвующие в деле, представили доказательства, судом не было принято решение;

суд, разрешив вопрос о праве, не указал в решении размера присужденной денежной суммы либо подлежащее передаче имущество, или не указал действия, которые обязан совершить ответчик;

судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Что касается первого из названных условий, то речь может идти как об одном из нескольких заявленных требований истца, так и о встречном требовании ответчика или требовании третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. Важно учесть, чтобы каждое требование было предметом рассмотрения в заседании суда, чтобы вопрос о нем обсуждался и приводились доказательства в обоснование этого требования.

Вопрос о принятии дополнительного решения разрешается в судебном заседании. При этом лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует рассмотрению вопроса о принятии дополнительного решения в их отсутствие.

Дополнительное решение принимается по общим правилам, установленным для вынесения основного решения.

В случае возбуждения вопроса по иным основаниям, нежели чем те, которые указаны в законе, суд выносит определение об отказе в удовлетворении такой просьбы. Вопрос о принятии дополнительного решения может быть поставлен только до вступления решения в законную силу.

Дополнительное решение арбитражного и определение арбитражного суда об отказе в принятии дополнительного решения может быть обжаловано (ч. 5 ст. 178 АПК РФ).

Если на основное решение подана жалоба и одновременно поставлен вопрос о вынесении дополнительного решения, то суд должен вначале решить этот вопрос, а затем уже совершать действия, связанные с пересмотром постановления суда.

Суд также вправе разъяснить решение. Разъяснение решения арбитражного суда является одним из способов устранения такого его недостатка, как неясность. Согласно закону в случае неясности решения арбитражный суд, решивший спор, вправе по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации разъяснить решение. Однако при этом не должно быть изменено содержание решения.

Решение разъясняется в том случае, когда текст его непонятен сторонам, содержание противоречиво или нечетко, из-за чего, в частности, возникают сложности при исполнении решения. Как правило, неясность бывает вызвана содержанием резолютивной части.

Право разъяснения решения принадлежит суду, который его вынес, хотя бы даже в ином составе. Возбуждение вопроса о разъяснении решения может иметь место только до момента исполнения решения суда. Разъяснение решения допускается, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено (ч. 2 ст. 179 АПК РФ).

Если же решение исполнено в части, то разъяснение должно касаться той части, которая еще не была подвергнута исполнению, но при условии, что срок для предъявления решения к исполнению еще не истек. Возможно продление срока для разъяснения решения, если восстановлен срок для предъявления решения к исполнению.

Что касается допущенных судом опечаток, описок или арифметических ошибок, то их исправление является также одним из способов исправления недостатков судебного решения. Как правило, опечатки (описки) связаны с искажением, допущенным при написании (напечатании) отдельных слов и выражений, фамилий кого-либо из участников процесса, состава суда, могут иметь место и искажения наименования юридического лица, которое должно даваться в тексте решения в строгом соответствии с тем, как оно указано в его зарегистрированном уставе.

Явные арифметические ошибки могут быть допущены ввиду неправильного совершения основных арифметических действий при сложении, умножении, вычитании, делении цифр. Если расчет оказался неверным вследствие неверного понимания закона, то ошибка может быть исправлена только вышестоящим судом. Внесение изменений в размер взыскиваемых сумм, числа и меры присуждаемых вещей допускается лишь тогда, когда неточность была следствием случайной ошибки в подсчете или опечаткой.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по конкретному делу указано, «в том случае, когда арбитражный суд допускает при вынесении решения арифметические ошибки, они могут быть исправлены» (Постановление Президиума ВАС РФ № 4658/00 от 11 февраля 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. С. 24–25.).

Исправление допущенных опечаток или счетных ошибок относится к тем случаям, когда они выявляются уже после вынесения решения. Вопрос о разъяснении решения возникает по заявлению лиц, участвующих в деле, или по заявлению пристава-исполнителя. Что же касается исправления допущенных арифметических ошибок, то возможна и инициатива суда. Исправляя эти ошибки, суд не может изменить первоначально вынесенное решение.

Арбитражный суд, принявший решение, по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации или по своей инициативе, вправе исправить допущенные в решении описки, опечатки и арифметические ошибки без изменения его содержания.

По всем вопросам разъяснения решения, исправления описок, опечаток, арифметических ошибок арбитражный суд выносит определение в 10-тидневный срок со дня поступления заявления в суд, которое может быть обжаловано (ч. 3, 4 ст. 179 АПК РФ).

<185> 4. Определения арбитражного суда

Определения арбитражного суда — это постановления, которые не разрешают спора сторон по существу, в отличие от решения. Определения арбитражного суда разрешают отдельные вопросы, возникающие в процессе рассмотрения дела, его появления, движения и прекращения.

Арбитражный суд выносит определения в случаях, предусмотренных действующим АПК, и в других случаях по вопросам, требующим разрешения в ходе судебного разбирательства.

Определения арбитражного суда различаются по своему характеру и последствиям. От определений, выносимых в процессе рассмотрения дела, следует отличать определения, которыми завершается рассмотрение спора без вынесения решения по существу. Это определения о прекращении производства по делу и об оставлении заявления без рассмотрения (гл. 17, 18 АПК РФ). С вынесением этих определений процесс прекращается без рассмотрения дела по существу. Это и есть форма окончания процесса без вынесения решения. Отличие названных определений от всех остальных состоит в том, что, будучи пресекательными, они препятствуют дальнейшему движению дела, являясь единственными определениями, выносимыми по делу, имея значение судебного решения. Закон указывает, что арбитражный суд выносит определение в виде отдельного судебного акта в письменной форме или в виде протокольного определения. Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд выносит во всех случаях, если АПК РФ предусмотрена возможность обжалования определения отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

Так, например, определение арбитражного суда об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска может быть обжаловано. Может быть обжаловано определение арбитражного суда, вынесенное по результатам рассмотрения вопроса об обращении решения к немедленному исполнению (ч. 5 ст. 182 АПК РФ).

Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд выносит в условиях, обеспечивающих тайну совещательной комнаты судей, по правилам, установленным для принятия решения. Протокольные определения могут быть вынесены арбитражным судом без удаления из зала судебного заседания. В том случае, если дело рассматривается в коллегиальном составе, то 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. В протокольном определении должны быть указаны вопросы, по которым выносится определение, мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и вывод по результатам рассмотрения дела (ст. 185 АПК РФ).

Определения арбитражного суда по их содержанию, по целевой направленности могут подразделяться на виды.

Подготовительные определения выносятся до рассмотрения дела по существу и разрешения его в судебном заседании. Этими определениями разрешаются частные вопросы процессуального характера, возникающие при возбуждении дела, предъявлении иска и подготовке материалов дела к судебному разбирательству, принятии дела к производству и т.д. При подготовке дела к судебному разбирательству многочисленные действия судьи могут быть реализованы в виде целого ряда определений о привлечении в процесс в качестве другого ответчика, о привлечении в процесс в качестве третьего лица, об истребовании необходимых доказательств и др.

В стадии разрешения дела по существу арбитражный суд выносит определения, способствующие вынесению законного и обоснованного решения, которые направлены на защиту прав и законных интересов сторон и помогают ходу процесса и его движению. К ним относятся определения об отложении производства по делу, о приостановлении производства по делу (ст. 147 АПК РФ), о заключении мирового соглашения (ч. 5 ст. 141 АПК РФ), об истребовании необходимых доказательств (гл. 14 АПК РФ) и др.

Имеются определения, которые выносятся уже после рассмотрения дела по существу. К ним относятся, в частности, определения об исправлении недостатков арбитражного решения (ч. 4 ст. 179 АПК РФ); определения, направленные на обеспечение исполнения решения суда.

Большинство определений, выносимых по вопросам, требующим разрешения в ходе судебного разбирательства, при рассмотрении дела в судебном заседании, суд вправе вынести без оформления в виде отдельного процессуального документа. В этом случае определение объявляется устно и заносится в протокол судебного заседания. В определении указывается вопрос, по которому оно выносится, и мотивация.

Копии определения направляются в 5-дневный срок со дня вынесения определения, если иной срок не установлен (ч. 2 ст. 186 АПК РФ).

Определение арбитражного суда по своей структуре аналогично решению. Оно состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. В определении, выносимом в виде отдельного акта, должны быть указаны наименование арбитражного суда, наименование и номер дела, дата и место вынесения определения, состав суда, предмет спора; наименования лиц, участвующих в деле; вопрос, по которому выносится определение; мотивы, по которым арбитражный суд пришел к своим выводам, принял или отклонил доводы лиц, участвующих в деле со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты; вывод по результатам рассмотрения судом вопроса; порядок и срок обжалования определения (ст. 185 АПК РФ), если оно подлежит обжалованию.

Копии определения, вынесенного по делу, направляются лицам, участвующим в деле, и другим заинтересованным лицам заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку (ч. 1 ст. 186 АПК РФ).

Особенностью является то обстоятельство, что определение, вынесенное арбитражным судом, исполняется немедленно, если иное не установлено действующим АПК РФ или арбитражным судом.

Определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу в случаях, если в соответствии с АПК РФ предусмотрено обжалование этого определения, а также, если это определение препятствует дальнейшему движению дела.

В отношении определения, обжалование которого не предусмотрено АПК РФ, а также в отношении протокольного определения, могут быть заявлены возражения при обжаловании



судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Жалоба на определение подается в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения, если иной срок не установлен действующим АПК РФ (ст. 188).

ГЛАВА 21  
ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ  
ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ ПО ДЕЛАМ,  
ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНЫХ  
И ИНЫХ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§1. Общая характеристика дел, возникающих  
из административных и иных публичных правоотношений

Арбитражные суды рассматривают возникающие из административных и иных публичных правоотношений дела:

об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (гл. 23 АПК РФ);

об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, 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 (гл. 24 АПК РФ);

об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (гл. 25 АПК РФ);

о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания (гл. 26 АПК РФ);

другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Процессуальный порядок рассмотрения перечисленных выше дел установлен в разделе III АПК РФ «Производство в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений».

Концентрация в АПК РФ правовых норм, регулирующих производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, в самостоятельный раздел свидетельствует о появлении в арбитражном процессе нового вида судопроизводства.

В АПК РФ 1992 г., 1995 г. лишь перечислялись подведомственные арбитражному суду отдельные категории дел, вытекающие из административных правоотношений (ст. 22 АПК). Эти дела рассматривались по правилам искового производства.

Как отмечает В.М. Шерстюк, «спор о правовой природе дел, возникающих из административных правоотношений в арбитражном суде, идет с 1993 г. ... Еще тогда в представленном на обсуждение рабочей группы по подготовке проекта АПК в первом варианте системы данного Кодекса был выделен в самостоятельный раздел (подраздел) «Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений». Однако большинство посчитало, что данное производство по своей правовой природе является исковым, и нет необходимости выделять его в системе АПК в качестве самостоятельного производства» (Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М., 2003. С. 142.).

Дискуссия по проблеме существования самостоятельного производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, наряду с производствами исковым и особым, уже длительное время ведется в науке гражданского процесса (См.: Клейнман А.Ф. Вопросы гражданского процесса в связи с судебной практикой // Социалистическая законность. 1946. № 9; Абрамов С.Н. Советский гражданский процесс. М., 1952; Щеглов В.Н. Характер судопроизводства по Закону 11 апреля 1937 г. // Учен. зап. Томского ун-та. Томск, 1957. № 33;

Боннер А.Т. Некоторые вопросы производства по делам, возникающим из гражданско-правовых отношений // Правоведение. 1964. № 1; Мельников А.А. Правовое положение личности в советском гражданском процессе. М., 1969; Чечот Д.М. Административная юстиция (теоретические проблемы). М., 1973; Попова Ю.А. Судопроизводство по делам, возникающим из публично-правовых отношений (теоретические проблемы). Краснодар, 2002; Туманова Л.В. Защита публично-правовых интересов в гражданском судопроизводстве: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. СПб., 2002.).

Ряд ученых отстаивают точку зрения, согласно которой нет необходимости выделять в самостоятельный вид производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, поскольку отсутствуют существенные отличия от искового производства, а имеющиеся в данных категориях дел процессуальные особенности не носят принципиального характера.

Другие ученые, напротив, полагают, что имеются все необходимые признаки, свидетельствующие о самостоятельности этого вида судопроизводства, а именно:

в отличие от искового производства в производстве по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, отсутствует спор о праве. При рассмотрении дел данной категории суд не разрешает спора о праве, а осуществляет судебный контроль за законностью действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, государственных и иных органов, должностных лиц;

участникам конституционных, административных, финансовых, налоговых правоотношений свойственны отношения власти и подчинения, поскольку, с одной стороны, в них выступают орган государства, должностное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой — гражданин или организация, таких полномочий не имеющие;

возбуждение дел данной категории осуществляется не путем подачи иска <искового заявления>, а путем обжалования или оспаривания, т.е. подачей жалобы или заявления;

лица, участвующие в делах, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, именуются не сторонами, а заявителями, лицами, подающими жалобу, лицами, отвечающими по жалобе, заинтересованными лицами.

При рассмотрении дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, по мнению ученых, выступающих за самостоятельность данного вида судопроизводства, не могут применяться некоторые категории искового производства, как то: мировое соглашение, увеличение или уменьшение исковых требований, отказ от иска, изменение предмета или основания иска, признание иска, встречный иск (встречная жалоба) (См. подробнее: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К.Треушникова. С. 261–264; Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С.Шакарян. С. 357–366; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А.Мусина, Н.А.Чечиной, Д.М.Чечота. С. 332–340; Шерстюк В.М. Указ. соч. С. 143–149.).

На необходимость оформления производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, в самостоятельный вид арбитражного судопроизводства повлияли не только теоретические исследования, но и правовые позиции Конституционного Суда РФ по вопросам о возможности и порядке рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов, дел об административных правонарушениях (Постановления КС РФ от 16 июня 1998 г. № 19-П // СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 3004; от 28 мая 1999 г. № 9-П // СЗ РФ. 1999. № 23. Ст. 2890.), принятие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (СЗ РФ. 2002. № 1. Ст. 1; № 44. Ст. 4295; 2003. № 27. Ст. 2700, 2708, 2717; № 46. Ст. 4434; № 50. Ст. 4847, 4855; Российская газета. 2004. 25 авг.).

Дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, рассматриваются по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными АПК РФ.

Особенности, характеризующие порядок рассмотрения дел административного судопроизводства, определены не только в главах 22–26 АПК РФ, но и в других главах Кодекса.

В главе об основных положениях определена форма обращения в арбитражный суд по делам, возникающим из публичных правоотношений, именуемая—заявление (ст. 4 АПК РФ).

В главе о составе арбитражного суда закреплено правило о рассмотрении дел об оспаривании нормативных правовых актов, дел, относящихся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ коллегиальным составом суда (ст. 17 АПК РФ).

В главе о компетенции арбитражных судов определена подведомственность рассматриваемой категории дел (ст. 29 АПК РФ) и установлена подсудность Высшему Арбитражному Суду РФ дел об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти; дел об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону. Оспариваемые нормативные и ненормативные правовые акты должны затрагивать права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 34 АПК).

В главе о лицах, участвующих в деле, и иных участниках арбитражного процесса установлено правило, в соответствии с которым государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться с заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов только в случаях, предусмотренных федеральным законом (ст. 53 АПК РФ). Под публичными интересами понимаются государственные и общественные интересы.

Прокурор вправе обратиться с заявлениями в арбитражный суд по двум категориям дел производства, возникающего из публичных правоотношений: по делам об оспаривании нормативных правовых актов и по делам об оспаривании ненормативных правовых актов государственных органов, должностных лиц и иных органов (ст. 52 АПК РФ). Как и в случае с государственными органами, обращение прокурора направлено на защиту государственных и общественных интересов (Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 111.).

Говоря о субъектах спорного правоотношения, возникающего из публичных правоотношений, необходимо отметить, что однозначно определить их наименование, исходя из содержания ряда норм АПК РФ, не представляется возможным.

В законе употребляются термины «заявитель», «стороны», под которыми понимаются истец и ответчик, «заинтересованное лицо», «лица, участвующие в деле». На практике лицо, подающее заявление, именуется либо «заявитель», либо «истец» (что вряд ли может быть признано правильным), а лицо, отвечающее по заявленному требованию, именуется либо заинтересованное лицо, либо ответчик (оба наименования не представляются удачными и точно отражающими специфику производства, возникающего из публичных правоотношений).

Было бы правильным решить этот вопрос в ст. 40 АПК РФ о составе лиц, участвующих в деле.

В главе о доказательствах и доказывании арбитражному суду предоставлена возможность истребовать по своей инициативе доказательства по делу, если они были представлены государственными органами.

В главе о примирительных процедурах и мировом соглашении урегулирован общий порядок заключения, утверждения, исполнения мирового соглашения (гл. 15 АПК).

Особенности административного судопроизводства определены также и в иных федеральных законах, например КоАП РФ.

Непосредственно в разделе III АПК РФ установлены следующие исключения из общих правил искового производства:

сокращенные сроки для обращения в арбитражный суд: в течение трех месяцев по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов и должностных лиц — ч. 4 ст. 198; в течение десяти дней по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности—ч. 2 ст. 208);

сокращенные сроки рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений ;

особые правила о подсудности дел о привлечении к административной ответственности (ст. 203 АПК) и об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ст. 208 АПК);

обязанность по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений, действия (бездействия) органов государства, должностных лиц возлагается на органы и лиц, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие).

К особенностям рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, относится и предоставленная сторонам возможность урегулировать спор путем заключения мирового соглашения или с использованием других примирительных процедур (гл. 15 АПК РФ), если иное не установлено федеральным законом (ст. 190 АПК РФ).

При утверждении мирового соглашения необходимо руководствоваться общим правилом, в соответствии с которым соглашение не может быть утверждено арбитражным судом, если оно нарушает права и законные интересы других лиц и его положения противоречат закону.

В комментариях АПК РФ, учебной литературе по арбитражному процессу справедливо указывается на необходимость ограничительного понимания и применения нормы о примирении сторон (ст. 190 АПК РФ). Заключение мирового соглашения невозможно по делам об оспаривании нормативного правового акта, по делам об административных правонарушениях. По делам о взыскании санкций, о признании недействительными ненормативных актов заключение мирового соглашения не исключено (Комментарий к АПК РФ / Под ред. М.С.Шакарян. М., 2003. С. 428; Комментарий к АПК РФ (постатейный) / Под ред. Г.А.Жилина. М., 2003. С. 456; Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. В.В.Ярков. М., 2003. С. 381.). При этом государственные и иные органы, используя примирительные процедуры, не вправе выходить за пределы полномочий, предоставленных им нормативными правовыми актами, регулирующими их деятельность (Пункт 17 постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК РФ» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 2.).

В АПК РФ также предусмотрены особенности судебного разбирательства, принятия и опубликования судебного решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов (ст. 194–196 АПК РФ), судебного разбирательства и вынесения решения по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) органов и должностных лиц (ст. 200, 201 АПК РФ), рассмотрения и разрешения дел о привлечении к административной ответственности (ст. 205, 206 АПК РФ), судебного разбирательства и вынесения решения по делам об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ст. 210, 211 АПК РФ), судебного рассмотрения и разрешения дел о взыскании обязательных платежей и санкций (ст. 215, 216 АПК РФ).

Таким образом, специфика процессуального регулирования рассмотрения и разрешения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, заключается в том, что эти дела рассматриваются по общим правилам искового производства, с использованием арбитражной процессуальной формы, с учетом ряда норм, содержащихся в общих положениях АПК РФ, процессуальных особенностей, которые установлены в разд. III АПК РФ, и особенностей административного судопроизводства, предусмотренных в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях.

К общим правилам искового производства относятся правила о письменной форме обращения в суд (ст. 125 АПК РФ), рассмотрении вопроса о принятии заявления (ст. 128, 129 АПК РФ), правила подготовки дела к судебному разбирательству и судебного разбирательства (гл. 14, 19 АПК РФ), правила, регулирующие примирительные процедуры (гл. 15 АПК РФ), правила принятия решений и определений арбитражного суда (гл. 20, 21 АПК РФ), правила приостановления производства по делу (гл. 16 АПК РФ), окончания производства по делу без вынесения решения (гл. 17, 18 АПК РФ).

## **§2. Рассмотрение и разрешение дел об оспаривании нормативных правовых актов**

Общая характеристика. Правовые нормы о рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов являются новеллой арбитражного процессуального законодательства.

Если до принятия АПК РФ 2002 г. практически все дела об оспаривании нормативных правовых актов находились в подведомственности судов общей юрисдикции, то в настоящее время в АПК РФ закреплено правило, в соответствии с которым арбитражным судам подведомственны дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы в

сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, при условии, если их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда федеральным законом (ст. 29, ч. 3 ст. 191 АПК РФ)(Пункт 3 постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК РФ» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 2.).

На принятие решения о включении в АПК главы об оспаривании нормативных правовых актов повлияло несколько факторов. Во-первых, в нескольких федеральных законах была установлена подведомственность дел данной категории арбитражному суду. Во-вторых, Конституционный Суд РФ в своих постановлениях от 16 июня 1998 г. № 19-П, от 28 мая 1999 г. № 9-П высказал правовую позицию, согласно которой положения ст. 125, 126, 127 Конституции РФ не исключают возможности осуществления, в том числе арбитражными судами, проверки соответствия перечисленных в ст. 125 (пп. «а» и «б» ч. 2) Конституции РФ нормативных актов ниже уровня федерального закона иному, имеющему большую юридическую силу акту, кроме Конституции РФ(СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 3004; 1999. № 23. Ст. 2890.).

В настоящее время компетенция арбитражных судов по рассмотрению дел об оспаривании нормативных правовых актов установлена в следующих федеральных законах.

В соответствии со ст. 71 ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» с изм. от 7 июля 2003 г. № 125-ФЗ(СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2894.) споры, связанные с государственным регулированием тарифов на электрическую и тепловую энергию, подлежат рассмотрению в арбитражном суде. Поскольку государственное регулирование данных тарифов осуществляется посредством нормативных правовых актов, то споры, связанные с государственным регулированием, есть не что иное, как оспаривание нормативных правовых актов, принятых соответствующими компетентными органами — Правительством РФ, Федеральной энергетической комиссии РФ, региональными энергетическими комиссиями(Вестник ВАС РФ. 2003. № 8. С. 51, 57; № 10. С. 83, 88; 2004. № 7. С. 88; № 8. С. 149.).

Споры, связанные с осуществлением государственного регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию, рассматриваются в арбитражном суде независимо от того, является ли заявитель субъектом предпринимательской деятельности или нет(Определение Президиума Верховного Суда РФ от 4 февраля 2004 г. № 91 пв 03 по вопросу о подведомственности рассматриваемой категории дел суду общей юрисдикции // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 7. С. 2–3.).

Согласно ч. 2 ст. 138 Налогового кодекса РФ(СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.) судебное обжалование актов (в том числе нормативных) налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц организациями и индивидуальными предпринимателями производится путем подачи искового заявления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством(Вестник ВАС РФ. 2003. № 6. С. 60; 2004. № 1. С. 107; № 2. С. 92; № 4. С. 103; № 7. С. 36. ).

К налоговым органам Налоговый кодекс РФ относит Министерство РФ по налогам и сборам (МНС) и его территориальные органы — инспекции МНС (ст. 30 НК).

В 2003 г. из 970 дел об оспаривании нормативных правовых актов арбитражным судом было рассмотрено 340 дел (35% от общего числа) об оспаривании нормативных правовых актов налоговых органов(Там же. 2004. № 4. С. 9.).

Подведомственность дел об оспаривании нормативных правовых актов установлена также в ст. 43 ФЗ «О рынке ценных бумаг», в соответствии с которой постановления федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг могут быть обжалованы в арбитражный суд(СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.).

Нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области таможенного дела, затрагивающие права лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности также могут быть оспорены в арбитражном суде (ст. 5 Таможенного кодекса РФ)(Там же. 2003. № 22. Ст. 2066.).

Таким образом, арбитражный суд рассматривает дела об оспаривании нормативных правовых актов только в том случае, если их оспаривание прямо отнесено к подведомственности арбитражного суда федеральным законом. Если такого указания в федеральном законе не содержится, то дела об оспаривании нормативных правовых актов независимо от субъектного состава и характера правоотношения подлежат рассмотрению в судах общей юрисдикции(Вместе с тем арбитражными судами в противоречие с требованиями ст. 29 АПК, п. 3 постановления Пленума

ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 рассматриваются дела об оспаривании нормативных правовых актов и в случаях, когда рассмотрение таких дел не отнесено федеральным законом к компетенции арбитражных судов. Имеется в виду оспаривание нормативных правовых актов, принятых представительными органами субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, главами субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. См.: Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 80, 86, 90, 95, 97; № 4. С. 63, 67.).

В соответствии со ст. 125 Конституции РФ дела об оспаривании федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ по мотивам их противоречия Конституции РФ рассматриваются Конституционным Судом Российской Федерации.

Российское законодательство не содержит определения правовых актов вообще и нормативных правовых актов в частности.

Разъяснение по этому вопросу впервые было дано в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 апреля 1993 г. № 5 с изм. от 21 декабря 1993 г., от 25 октября 1996 г., от 25 мая 2000 г. «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону» (Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам / Под ред. зам. Председателя Верховного Суда РФ В.М. Жуйкова. М., 1999. С. 550.).

После принятия ГПК РФ определение нормативных правовых актов было дано в п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 2 от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие ГПК РФ» (Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 3. ).

Данное определение учитывается и арбитражными судами при рассмотрении дел об оспаривании нормативных правовых актов<sup>3</sup>.

Более подробная характеристика отличительных признаков нормативных правовых актов имеется в доктрине теории государства и права.

Нормативные правовые акты характеризуются следующими чертами:

издаются или санкционируются органами государства;

содержат обязательные предписания (правила поведения), влекущие юридические последствия;

содержат общие предписания в виде норм права;

рассчитаны на многократное применение;

адресованы неопределенному кругу лиц;

охватывают широкий круг общественных отношений и действуют независимо от того, существуют или не существуют конкретные отношения, предусмотренные данным нормативным актом (Вестник ВАС РФ. 2004. № 3. С. 71.).

Следовательно, под нормативными правовыми актами понимаются акты, принятые компетентными органами (органами государственной власти, органами местного самоуправления, государственными органами, должностными лицами), устанавливающими правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение, действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом.

Поскольку до последнего времени большинство нормативных правовых актов оспаривалось в судах общей юрисдикции, то и теоретическая разработка проблем, связанных с оспариванием в суде этих актов, велась в рамках отрасли гражданского процессуального права (Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. С. 380–384; Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. С. 367–377; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. С. 357–361; Формы защиты прав инвесторов в сфере рынка ценных бумаг / Под ред. М.К. Треушникова. С. 91–107; Жуйков В.М. Проблемы гражданского

процессуального права. С. 113–134; Жилин Г.А. О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 7. С. 9; Зайцев В.Ю. Некоторые вопросы судебной практики по делам об оспаривании правовых актов // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2001. № 3. С. 19.).

Возбуждение производства по делу. Производство по делам об оспаривании нормативных правовых актов возбуждается на основании заявлений заинтересованных лиц, обратившихся с требованием о признании такого акта недействующим (ч. 4 ст. 4, ч. 2 ст. 191 АПК РФ).

В арбитражный суд с таким заявлением вправе обратиться граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, граждане-физические лица — в случае оспаривания нормативного акта, регулирующего тарифы на электрическую и тепловую энергию, и организации, имеющие статус юридического лица (Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 107, 116; № 4. С. 103, 107; 2003. № 6. С. 60; № 7. С. 12.).

Указанные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействующим нормативного правового акта только в том случае, если они считают, что:

- а) этот правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и
- б) 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.

В арбитражный суд с аналогичным заявлением вправе обратиться также прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы (Вестник ВАС. 2004. № 1. С. 118, 124, 27; № 4. С. 91.).

Такое обращение возможно тогда, когда указанные выше лица и органы полагают, что:

- а) оспариваемый акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и
- б) нарушают права и законные интересы граждан, организаций и иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

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.

Данное положение закона не представляется удачным по своему содержанию, поскольку трудно себе представить в каком порядке, к какому вышестоящему в порядке подчиненности органу или к должностному лицу будет осуществлено обращение заинтересованного лица об отмене того или иного нормативного правового акта.

Принятие компетентными органами и должностными лицами нормативных правовых актов предусматривает возможности последующей их отмены каким-либо вышестоящим органом, за исключением суда.

Заявление о признании недействующим нормативного правового акта должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к исковому заявлению: оно должно быть составлено в письменной форме, подписано заявителем или его представителем.

В заявлении должны быть указаны:

наименование арбитражного суда, в который подается заявление;

наименование заявителя, его место нахождения; если заинтересованным лицом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

наименование органа государственной власти, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт;

название, номер, дата принятия, источник опубликования и иные данные об оспариваемом нормативном правовом акте;



права и законные интересы заявителя, которые, по его мнению, нарушаются оспариваемым актом или отдельными его положениями;

название нормативного правового акта, который имеет большую юридическую силу и на соответствие которому надлежит проверить оспариваемый акт или отдельные его положения;

требование заявителя о признании оспариваемого нормативного правового акта или отдельных его положений недействующими;

перечень прилагаемых документов.

Заявитель в соответствии со ст. 193, ч.3 ст. 125 АПК обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии заявления и прилагаемые к нему документы, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

К заявлению необходимо приложить текст оспариваемого нормативного акта, а также:

документы, подтверждающие направление лицам, участвующим в деле, копий заявления и приложенных к нему документов;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины или право на получение льготы по ее уплате либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;

документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования;

копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

доверенность и иные документы, подтверждающие полномочие на подписание заявления.

В соответствии с разъяснениями, данными Пленумом ВАС РФ в п. 3 Постановления № 11 от 9 декабря 2002 г. впредь до принятия соответствующего федерального закона государственная пошлина по делам об оспаривании нормативных правовых актов уплачивается в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты иных исковых заявлений неимущественного характера.

Если заявление не отвечает требованиям, предъявляемым к форме и содержанию заявления, не имеет необходимых прилагаемых документов, то арбитражным судом выносится определение об оставлении заявления без движения (ст. 128 АПК РФ).

В случаях, предусмотренных в ст. 129 АПК РФ, заявление о признании нормативного правового акта или отдельных его положений недействующими может быть возвращено заявителю. О возвращении заявления арбитражный суд выносит определение.

Подача в арбитражный суд заявления о признании оспариваемого нормативного правового акта недействующим не приостанавливает действия последнего.

Судебное разбирательство. Рассмотрение арбитражным судом дел о признании оспариваемого нормативного правового акта недействующим имеет ряд особенностей. Существование этих особенностей обусловлено тем, что оспариваемые нормативные акты затрагивают права неопределенного круга лиц и имеют в связи с этим большое публичное значение.

Дела об оспаривании нормативных правовых актов подлежат коллегиальному рассмотрению судом в составе трех судей (ст. 17, 194 АПК РФ).

Для данной категории дел установлены сокращенные сроки их рассмотрения. Дела об оспаривании нормативных правовых актов должны быть рассмотрены в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Поскольку рассматриваемая категория дел относится к делам, возникающим из публичных правоотношений, то арбитражный суд может признать обязательной явку в судебное заседание

представителей соответствующих органов государства и должностных лиц, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и вызвать их в судебное заседание для дачи объяснений.

За невыполнение указанной обязанности следует применение арбитражным судом санкции в виде наложения штрафа на должностных лиц в размере 50 минимальных размеров оплаты труда. Наложением судом штраф взыскивается из личных средств этих должностных лиц в доход федерального бюджета (ст. 119, ч. 3 ст. 194 АПК РФ).

При рассмотрении дела о признании нормативного правового акта недействующим суд проверяет соответствие оспариваемого акта федеральному конституционному закону, федеральному закону или иному нормативному правовому акту, имеющему высшую юридическую силу.

Однако прежде чем проверять оспариваемый нормативный правовой акт на соответствие его иным нормативным правовым актам, имеющим высшую юридическую силу, необходимо проверить:

были ли соблюдены требования ч. 3 ст. 15 Конституции РФ об обязательном официальном опубликовании любых нормативных правовых актов, затрагивающих права, свободы и обязанности человека и гражданина;

прошли ли нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти государственную регистрацию в Минюсте России (Указ Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и иных нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» от 23 мая 1997 г. ) и отвечают ли они требованиям, установленным Правилами подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009 (СЗ РФ. 1997. № 33. Ст. 3895.).

При рассмотрении дел об оспаривании нормативных правовых актов арбитражным судом проверяются также полномочия органа или лица, принявшие оспариваемый правовой акт.

В стадии судебного разбирательства дел о признании оспоренного нормативного акта недействующим своеобразно реализуются принципы диспозитивности и состязательности.

В силу большого публичного значения рассматриваемой категории дел арбитражный суд не связан доводами заявителя и проверяет законность оспоренного нормативного правового акта в полном объеме (Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 79.).

Отказ заявителя от своего требования или признание требования соответствующими органом государства, должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, не является препятствием для арбитражного суда рассмотреть дело по существу.

Обязанность доказать соответствие оспоренного нормативного правового акта иным нормативным правовым актам, имеющим высшую юридическую силу, наличие у органа или должностного лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта возлагается на орган, должностное лицо, которые приняли этот акт (Там же. 2004. № 4. С. 90.).

Законная сила судебного решения по делу об оспаривании нормативного правового акта (ее субъективные пределы) распространяется на всех лиц, которых касается действие этого акта, независимо от того участвовали ли они в деле или нет. Когда имеется вступившее в законную силу решение арбитражного суда по делу, в котором ранее уже проверялась законность нормативного правового акта, арбитражный суд прекращает производство по делу об оспаривании того же акта, но другими заявителями. При этом ссылка заявителей на новые основания, по которым они оспаривают тот же нормативный правовой акт, не может быть принята арбитражным судом во внимание, поскольку суд осуществляет проверку законности оспоренного акта в полном объеме независимо от доводов заявителя (См. подробнее: Жуйков В.М. Проблемы гражданского процессуального права. С. 128–130.).

Решение суда по делу. Решение по делу об оспаривании нормативного правового акта недействующим принимается арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 20 АПК РФ.

Особенности решения по рассматриваемой категории дел заключаются в следующих чертах (ст. 195 АПК РФ):

арбитражный суд, рассмотрев дело об оспаривании нормативных правовых актов, принимает либо решение о признании оспариваемого акта или его отдельных положений соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему высшую юридическую силу, либо решение о признании нормативного правового акта или отдельных его положений не соответствующими иному нормативному правовому акту, имеющему высшую юридическую силу и не действующими полностью или в части.

В резолютивной части решения должны содержаться:

наименование органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, его название, номер, дата 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.

Признанные арбитражным судом недействующими нормативный правовой акт или отдельные его положения 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.

Правовым последствием признания арбитражным судом нормативного правового акта недействующим является установление запрета его применения со дня вступления решения арбитражного суда в законную силу и возложение обязанности на орган или лицо, принявшими нормативный акт, привести его в соответствие с законом или иным нормативным правовым актом, имеющим большую юридическую силу.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта вступает в законную силу немедленно после его принятия.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта не может быть обжаловано в апелляционном порядке, однако закон допускает обжалование такого решения (за исключением решения Высшего Арбитражного Суда РФ) в кассационном порядке в суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вступления решения в законную силу (общий срок на кассационное обжалование согласно ст. 276 АПК РФ составляет два месяца).

Копии судебного решения в десятидневный срок с момента принятия этого решения должны быть направлены лицам, участвующим в деле, в арбитражные суды в Российской Федерации, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Президенту РФ, в Правительство РФ, Генеральному прокурору РФ, Уполномоченному по правам человека в Российской Федерации, в Министерство юстиции РФ.

Направление копий решения по делу в перечисленные выше органы является обязанностью суда. Копии решения могут быть направлены и в иные органы, 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 данными изданиями.

Указанное решение должно быть опубликовано в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ» и при необходимости в иных изданиях (ч. 2 ст. 196 АПК).

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

Общая характеристика<D>. В форме производства, возникающего из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд рассматривает дела:

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

Рассмотрение данной категории дел было и ранее подведомственно арбитражному суду (ст. 22 АПК РФ 1995 г.). Основные показатели работы арбитражных судов Российской Федерации свидетельствуют о постоянном росте таких споров. Так, в 2003 г. арбитражными судами было рассмотрено 57522 дел, что на 46,3% больше, чем в 2002 г.

Субъектами перечисленных споров являются заявитель и лицо, отвечающее по заявленному требованию. В качестве заявителя в арбитражный суд могут обращаться:

юридические лица;

образования, не имеющие статуса юридического лица, например, крестьянские (фермерские) хозяйства;

граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;

граждане, не зарегистрированные в качестве предпринимателей, например, в случае отказа в государственной регистрации индивидуальных предпринимателей, оспаривания акционером решения органа управления акционерного общества;

прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы.  
В качестве лица, отвечающего по заявленному требованию, могут участвовать:

органы государственной власти Российской Федерации;

органы государственной власти субъектов Российской Федерации;

органы местного самоуправления, создаваемые в соответствии с Конституцией РФ и другими законодательными актами в городах, сельских поселениях и на других территориях для обеспечения самостоятельного решения населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью;

государственные органы;

должностные лица;

судебный пристав-исполнитель( Лусегенова З.С., Невский И.А. Порядок рассмотрения дел об оспаривании решений и действий (бездействия) судебных приставов-исполнителей в арбитражном суде // Вестник ВАС РФ. 2003. № 11. С. 110.).

Поскольку органы законодательной власти издают в основном нормативные акты, то в гл. 24 АПК РФ речь идет в первую очередь об оспаривании ненормативных актов, принимаемых органами и должностными лицами исполнительной власти.

К таким органам относятся Правительство РФ, федеральные министерства, службы, агентства, правительство субъектов РФ (например, администрация области), органы и должностные лица местного самоуправления (например, исполкомы, главы муниципальных образований), государственные органы и должностные лица (таможенные, налоговые органы, органы по управлению государственным имуществом, органы контроля и надзора, например органы санитарного надзора).

Предметом проверки арбитражных судов могут стать и ненормативные акты представительных органов государственной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации(Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 75.), органов местного самоуправления.

Ненормативные правовые акты имеют следующие характерные признаки, отличающие их от нормативных правовых актов:

содержат обязательные предписания (правила поведения), влекущие юридические последствия;

не содержат в себе норм права, а содержат лишь предписания индивидуального характера;

обращены к строго определенным лицам или кругу лиц и издаются по вполне определенному поводу;

рассчитаны на строго определенный вид общественных отношений;

действие ненормативного акта прекращается с прекращением существования конкретных общественных отношений.

Под ненормативными правовыми актами понимаются правовые акты, имеющие индивидуальный характер, т.е. устанавливающие, изменяющие или отменяющие права и обязанности конкретных лиц.

Ненормативный правовой акт может приниматься указанными выше органами в форме постановления, решения, распоряжения, приказа, предписания, инструкции и др.

Не могут быть объектом рассмотрения арбитражного суда акты проверок, ревизий, резолюции, указания и т.п.

Помимо ненормативных актов арбитражными судами рассматриваются заявления об оспаривании решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, нарушающих права и интересы участников экономической деятельности.

В частности, арбитражные суды рассматривают дела:

- по спорам об отказе в государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- по спорам об уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- об оспаривании решений инспекций МНС о привлечении к налоговой ответственности (Вестник ВАС РФ. 2004. № 6. С. 18, 25; № 7. С. 22; № 8. С. 27, 30, 33.);
- о признании незаконными действий (бездействия) должностных лиц инспекции МНС (Там же. 2003. № 7. С. 12; 2004. № 7. С. 30.);
- об оспаривании постановлений и действий судебных приставов-исполнителей;
- о возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном порядке с нарушением требований закона или иного нормативного правового акта;
- по спорам, связанным с применением контрольно-кассовых аппаратов;
- иные споры.

Преобладающими в рассматриваемой категории дел являются налоговые споры. В 2003 г. с участием налоговых органов арбитражными судами было рассмотрено 444804 споров, возникающих из административных правоотношений, что составило 51,2% к общему количеству рассмотренных дел (Там же. 2004. № 4. С. 30.).

Возможность обжалования действий судебного пристава-исполнителя или отказа в их совершении предусмотрена ст. 90 ФЗ «Об исполнительном производстве» и ч. 1 ст. 329 АПК РФ.

В соответствии с разъяснениями Пленума ВАС РФ, данными в п. 20 Постановления № 11 от 9 декабря 2002 г., ч. 1 ст. 90 ФЗ «Об исполнительном производстве» должна применяться с учетом положений АПК РФ, согласно которым арбитражным судам подведомственны дела об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов арбитражных судов, а также исполнительных документов иных органов, если заявителем является организация или индивидуальный предприниматель, кроме тех случаев, когда оспариваются решения, действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, связанные с исполнением исполнительного документа, выданного судом общей юрисдикции.

Заявления по спорам, возникающим из гражданских правоотношений, в том числе споры об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи, рассматриваются арбитражными судами в порядке искового производства.

Возбуждение производства по делу. Дела рассматриваемой категории возбуждаются подачей заявления.

Обжалование в арбитражный суд ненормативных правовых актов, действий (бездействия), решений государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц возможно при соблюдении следующих условий:

действия (бездействие), решения перечисленных выше лиц, по мнению заинтересованных лиц, не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и 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;

рассмотрение данной категории дел в соответствии с федеральным законом не отнесено к компетенции других судов.

Заявление при соблюдении указанных выше условий может быть подано как непосредственно организацией, гражданином-индивидуальным предпринимателем, так и прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами. Обращение прокурора, государственных и иных органов осуществляется в защиту государственных и общественных интересов (Вестник ВАС РФ. 2003. № 5. С. 11; № 11. С. 9; 2004. № 1. С. 69; № 7. С. 36.).

Заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом.

Если установленный в законе срок на обжалование пропущен по уважительной причине, то он может быть восстановлен арбитражным судом.

Заявление подается в письменной форме, содержание заявления должно отвечать некоторым общим требованиям, предъявляемым законом к исковому заявлению, и специальным требованиям, предъявляемым законом непосредственно к заявлению об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) органов и должностных лиц.

В соответствии с законом в заявлении должно быть указано:

наименование арбитражного суда, в который подается заявление;

наименование заявителя, его место нахождения; если заинтересованным лицом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

наименование государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица, принявших оспариваемый ненормативный правовой акт, совершивших оспариваемые действия (бездействие);

название, номер, дата принятия оспариваемого акта, решения, время совершения действий;

права и законные интересы заявителя, которые, по его мнению, нарушаются оспариваемым актом, решением, действием (бездействием);

законы и иные нормативные правовые акты, которым, по мнению заявителя, не соответствуют оспариваемый акт, решение, действие (бездействие);

требование заявителя о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными;

В заявлении об оспаривании решений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя необходимо также указать сведения об исполнительном документе, в связи с исполнением которого оспариваются решения, действия (бездействия) судебного пристава-исполнителя.

По ходатайству заявителя действие оспариваемого акта, решения может быть приостановлено арбитражным судом.

К заявлению необходимо приложить текст оспариваемого акта, решения, а также документы, подтверждающие направление лицам, участвующим в деле копий заявления и приложенных к нему документов; документ, подтверждающий уплату государственной пошлины или право на получение льготы по ее уплате либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования; копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; доверенность и иные документы, подтверждающие полномочие на подписание заявления.

К заявлению об оспаривании решений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя прилагаются, кроме того, уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление копии заявления и необходимых доказательств судебному приставу-исполнителю и другой стороне исполнительного производства.

По делам о привлечении налогоплательщика (иного лица) к ответственности за совершение налогового правонарушения налоговому органу необходимо соблюсти досудебный порядок урегулирования спора. В соответствии со ст. 104 НК РФ прежде чем обратиться в суд с иском о взыскании с лица налоговой санкции, установленной Налоговым кодексом, налоговый орган обязан предложить налогоплательщику (иному лицу) добровольно уплатить соответствующую сумму налоговой санкции. В случае если налогоплательщик (иное лицо) отказался добровольно уплатить сумму налоговой санкции или пропустил срок уплаты, указанный в требовании, налоговый орган обращается в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

К заявлению налоговый орган должен приложить документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора.

Если заявление об оспаривании ненормативного акта, решения, действия (бездействия) отвечает всем требованиям, предъявляемым к нему АПК РФ, то оно принимается судом. В противном случае заявление оставляется без рассмотрения, что не лишает заинтересованное лицо права обратиться в арбитражный суд с заявлением после устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения.

Судебное разбирательство и принятие решения. Рассмотрение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц осуществляется по правилам искового производства с учетом особенностей.

Дела об оспаривании решений, действий (бездействия) соответствующих органов и должностных лиц рассматриваются судьей единолично.

Рассмотрение данных дел осуществляется в срок не превышающий двух месяцев, а дел об обжаловании действий (бездействия), решений судебного пристава-исполнителя — в срок не превышающий 10 дней со дня поступления заявления. В эти сроки включается и срок на подготовку дела к судебному разбирательству.

Суд может признать обязательной явку в суд представителей государственных органов и должностных лиц и вызвать их в судебное заседание. При неявке указанных лиц в судебное заседание суд вправе применить штрафные санкции в размере 50 минимальных размеров оплаты труда. Наложённый судом штраф взыскивается из личных средств этих должностных лиц в доход федерального бюджета (ст. 119, ч. 3 ст. 194 АПК).

При рассмотрении данной категории дел специфически действует принцип состязательности:

обязанность доказать соответствие оспоренного ненормативного правового акта закону или иным нормативным правовым актам, законность принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения действий (бездействия) возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение, совершили действие, либо допустили бездействие (Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 130.);

в случае непредставления органом или лицом, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия, доказательств, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, арбитражный суд может их истребовать по своей инициативе.

Решение, принимаемое арбитражным судом по делам рассматриваемой категории, должно отвечать как общим, так и специальным требованиям, установленным в законе.

В решении по делу арбитражный суд должен четко указать соответствует ли закону или иным нормативным правовым актам оспариваемый акт, решение, действие (бездействие) и были ли нарушены права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В случае признания оспоренного акта, решения, действия (бездействия) незаконными, арбитражный суд должен в резолютивной части решения указать на это и обязать соответствующий орган, должностное лицо в установленный судом срок устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя путем принятия решения или каким-либо иным образом.

В резолютивной части решения арбитражный суд может указать на необходимость сообщения суду соответствующими органами или лицами об исполнении решения.

Решение суда по рассматриваемой категории дел подлежит немедленному исполнению, если иные сроки не установлены в решении суда.

Признанный судом недействительным полностью или в части ненормативный правовой акт не подлежит применению со дня принятия об этом судебного решения.

Поскольку в законе не установлены особенности, связанные с обжалованием решения суда по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц (в отличие от дел об оспаривании нормативных правовых актов), то данное решение может быть обжаловано лицами, участвующими в деле, в апелляционном, а затем кассационном порядке.

<185> 4. Рассмотрение дел  
об административных правонарушениях

Общая характеристика. Арбитражным судам подведомственна новая категория дел — об административных правонарушениях (В 2003 г. арбитражными судами было рассмотрено 31037 дел об административных правонарушениях, что в 3,5 раза больше, чем в 2002 г. // Вестник ВАС РФ. 2004. № 4.). Арбитражный суд рассматривает такие дела, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Таким законом является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, принятый 20 декабря 2001 г. и введенный в действие с 1 июля 2002 г.

По некоторым вопросам применения норм КоАП Пленумом ВАС РФ были даны разъяснения, изложенные в соответствующих постановлениях. Среди них — постановление № 2 от 27 января 2003 г. «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», постановление № 16 от 31 июля 2003 г. «О некоторых вопросах практики применения административной ответственности, предусмотренной ст. 14.5 КоАП РФ, за неприменение контрольно-кассовых машин», постановление № 10 от 2 июня 2004 г. «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях».

Согласно нормам КоАП арбитражные суды рассматривают дела о привлечении к административной ответственности (абз. 3 ч. 3 ст. 23.1) и дела об обжаловании постановлений и решений по делам об административных правонарушениях (ч. 3 ст. 30.1).

В первом случае арбитражные суды действуют в качестве судов первой инстанции, т.е. рассматривают дело по существу, во втором случае — в качестве судов проверочной инстанции, осуществляя проверку решения соответствующего административного органа о привлечении лица к административной ответственности.

Как отмечал О.В. Бойков, подведомственность арбитражным судам административных дел, рассматриваемых в порядке обжалования постановлений иных органов, определена по традиционному субъектному признаку: постановления по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим свою деятельность без образования юридического лица, обжалуются в арбитражный суд. Разграничение же подведомственности дел об административных правонарушениях, рассматриваемых



непосредственно судьями, осуществляется главным образом по содержательному признаку, а именно по характеру правонарушения. Поскольку указанный критерий носит оценочный характер, то распределение составов правонарушений между судебными юрисдикциями имеет в ряде случаев достаточно произвольный характер (Бойков О.В. Становление правосудия в административных отношениях экономической сферы // Вестник ВАС РФ. 2002. № 5. Приложение. С. 48.).

Разрешая вопрос о соотношении норм АПК и КоАП при рассмотрении судами дел об административных правонарушениях, Пленум ВАС РФ разъяснил, что в тех случаях, когда положения главы 25 и иные нормы АПК РФ прямо устанавливают конкретные правила осуществления судопроизводства, именно они должны применяться судами.

Это касается наименования категорий дел (<185) 1 и 2 гл. 25), оснований возбуждения производства по делам (ч. 2 ст. 202 и ч. 2 ст. 207 АПК РФ), наименования и содержания судебных актов суда первой инстанции (ст. 206 и 211 АПК РФ), составления протокола судебного заседания (ст. 155 АПК РФ), сроков направления лицам, участвующим в деле, копий судебных актов (ч. 5 ст. 206 и ч. 6 ст. 211 АПК РФ).

В то же время при определении в соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 320 АПК РФ в исполнительном листе срока предъявления его к исполнению судам необходимо учитывать положения ч. 1 ст. 31.9 КоАП, согласно которым постановление о назначении административного наказания (в данном случае таковым является судебный акт арбитражного суда о привлечении к административной ответственности) может быть приведено в исполнение лишь в течение года со дня его вступления в законную силу (п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ от 27 января 2003 г. № 2 в ред. Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10).

Принимая во внимание сокращенные сроки рассмотрения дел об административных правонарушениях, установленные ч. 1 ст. 205 и ч. 1 ст. 210 АПК РФ, и невозможность в связи с этим извещения участников арбитражного процесса о времени и месте судебного заседания не позднее чем за 15 дней до его начала, судам при наличии соответствующих сведений об участниках арбитражного процесса следует руководствоваться ч. 3 ст. 121 АПК РФ, позволяющей в случаях, не терпящих отлагательства, 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. Необходимые для уведомления контактные телефоны лица, привлекаемого к административной ответственности, могут содержаться в заявлении и приложенных к нему материалах.

При извещении с использованием указанных средств связи адресату должны быть сообщены все сведения, предусмотренные ч. 2 ст. 121 АПК РФ (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.).

Пленум ВАС РФ также обратил внимание судов на специфику применения норм АПК, регулирующих порядок подготовки дела к судебному разбирательству. Поскольку по делам об административных правонарушениях применяются положения АПК о сокращенных сроках их рассмотрения, то необходимость осуществления конкретных действий по подготовке дела к судебному разбирательству определяется судьей.

В связи с этим в определении о принятии заявления и о подготовке дела к судебному разбирательству может быть указано не только на действия по подготовке, предусмотренные ст. 135 АПК, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, сроки их совершения, но также и на время и место проведения судебного разбирательства (п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.).

При рассмотрении дел об административных правонарушениях важное значение имеет протокол об административном правонарушении.

Предусмотренный ст. 28.2 КоАП порядок составления протокола об административном правонарушении предоставляет ряд гарантий защиты прав лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении (Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 34–35.).

В частности, в протоколе отражается объяснение физического лица или законного представителя юридического лица по поводу вменяемого правонарушения (ч. 2); при составлении протокола названным лицам разъясняются их права и обязанности, о чем надлежит сделать запись в протоколе (ч. 3); указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые к этому протоколу прилагаются (ч. 4).

Пленум ВАС РФ в п. 17 Постановления № 2 от 27 января 2003 г. указал, что при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности или дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности необходимо проверять соблюдение положений ст. 28.2 КоАП, направленных на защиту прав лиц, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, имея в виду, что их нарушение может являться основанием для отказа в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности в силу ч. 2 ст. 206 АПК РФ либо для признания незаконным и отмены оспариваемого решения административного органа (ч. 2 ст. 211 АПК РФ).

Приведенные положения получили дальнейшее развитие в п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.

В силу ч. 2 ст. 2.1 КоАП юридическое лицо привлекается к ответственности за совершение административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется судом на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных ч. 2 ст. 26.2 КоАП.

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 (п. 16 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.).

Принимая решение по делу о привлечении к административной ответственности, а также о рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности, арбитражный суд должен проверить, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные ч. 1, 3 ст. 4.5 КоАП. Истечение указанных сроков является одним из обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении.

В случае, когда арбитражный суд при рассмотрении дела об административном правонарушении пришел к выводу о малозначительности совершенного административного правонарушения (Вестник ВАС РФ. 2004. № 2. С. 22–23; п. 17, 18 постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 7.) или о наличии обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП), он принимает решение об отказе в привлечении к ответственности либо о признании незаконным и об отмене постановления административного органа.

<P10.5B>Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности.<P255> К подведомственности арбитражного суда относятся дела о привлечении к административной ответственности только юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (ст. 23.1 КоАП, ст. 202 АПК, п. 9 Постановления Пленума № 2 от 27 января 2003 г.).

К ведению арбитражного суда КоАП относит такие составы административных правонарушений, как:

производство либо оборот этилового спирта, алкогольной или спиртосодержащей продукции, не соответствующих требованиям государственных стандартов, санитарным правилам и гигиеническим нормативам (ст. 6.14);

нарушение порядка распоряжения объектом нежилого фонда, находящимся в федеральной собственности, и использования указанного объекта (ст. 7.24);

осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии) (ст. 14.1);

незаконное использование товарного знака (ст. 14.10);

незаконное получение кредита (ст. 14.10);

фиктивное или преднамеренное банкротство (ст. 14.12);

промышленное производство этилового спирта в объемах, превышающих квоты (ст. 14.17);

ненадлежащее управление юридическим лицом (ст. 14.21);

нарушение правил обязательной сертификации (ст. 19.19);

другие дела, предусмотренные ст. 23.1 КоАП.

Помимо дел, перечисленных в ч. 3 ст. 23.1 КоАП, арбитражный суд вправе рассматривать дела о привлечении к административной ответственности в случае, когда орган или должностное лицо, к которым поступило дело об административном правонарушении, передает его на рассмотрение судьбе. Перечень таких дел установлен в ч. 2 ст. 23.1 КоАП (При решении вопроса о подведомственности дела необходимо руководствоваться положениями ст. 27, 29 АПК, устанавливающими критерии подведомственности дел арбитражному суду.).

Например, в соответствии со ст. 13.6 КоАП использование на сетях связи несертифицированных средств связи либо предоставление несертифицированных услуг связи, если законом предусмотрена их обязательная сертификация, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц — от 300 до 400 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией несертифицированных средств связи либо без таковой.

Если орган, осуществляющий государственный надзор в сфере связи, принимает решение о необходимости наложения административного наказания в виде конфискации средств связи, то он обязан передать дело об административном правонарушении в арбитражный суд, поскольку в соответствии со ст. 3.7 КоАП конфискация назначается судьей.

Возбуждение дела. Производство по делам рассматриваемой категории возбуждается на основании заявлений о привлечении к административной ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность.

Заявление подается органами и должностными лицами, уполномоченными в соответствии с федеральным законом, составлять протоколы об административных правонарушениях.

КоАП предоставляет право составлять протоколы об административных правонарушениях должностным лицам федеральных органов исполнительной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов (См. дело по заявлению МВД Республики Карелия о привлечении к административной ответственности ООО «Сладкий дом» на основании ч. 2 ст. 14.16 КоАП // Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 41; дело по заявлению УБЭП о привлечении к административной ответственности Генерального директора ООО на основании ст. 6.14 КоАП // Вестник ВАС РФ. 2004. № 7. С. 43.), а также иных государственных органов в соответствии с задачами и функциями, возложенными на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента РФ или Правительства РФ.

Перечень должностных лиц, уполномоченных КоАП составлять протоколы об административных правонарушениях, установлен в ч. 2, 3 ст. 28.3 КоАП и не является исчерпывающим, поскольку он устанавливается федеральными органами исполнительной власти (ч. 4 ст. 28.3 КоАП).

К должностным лицам, перечисленным в ч. 2 ст. 28.3 КоАП, относятся, например, должностные лица органов внутренних дел (милиции); должностные лица налоговых органов; должностные лица органов, осуществляющих государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей и юридических лиц; должностные лица, осуществляющие государственный пожарный надзор и др.

Производство по делам о привлечении к административной ответственности вправе возбудить прокурор. Такое право в соответствии с положениями п. 2 ст. 22 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» предоставлено также и заместителю прокурора.

При этом следует иметь в виду, что такими правами и полномочиями обладают прокуроры (заместители прокуроров) городов и районов, а также вышестоящие прокуроры (п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ № 2 от 27 января 2003 г.).

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.

В заявлении, помимо реквизитов общего характера, должны также быть указаны:

дата и место совершения действий, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении;

должность, фамилия, инициалы лица, составившего протокол об административном правонарушении;

сведения о лице, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении;

нормы закона, предусматривающего административную ответственность за действия, послужившие основанием для составления протокола об административном правонарушении;

требования заявителя о привлечении к административной ответственности.

Поскольку подтверждением совершения административного правонарушения является протокол об административном правонарушении, то он обязательно должен быть приложен к заявлению о привлечении к административной ответственности.

Помимо протокола к заявлению прилагаются уведомление о вручении или иной документ, подтверждающий направление копии заявления лицу, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении.

К заявлению, поданному прокурором, вместо протокола об административном правонарушении должно быть приложено постановление прокурора, вынесенное в соответствии с ч. 2 ст. 28.4 КоАП (п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ № 2 от 27 января 2003 г.).

Если заявление не соответствует требованиям, установленным ч. 1 ст. 204 АПК РФ, а также в случае отсутствия в приложении к заявлению указанных в законе документов, суд, руководствуясь ст. 128 АПК РФ, выносит определение об оставлении заявления без движения.

При получении протокола об административном правонарушении и иных документов без соответствующего заявления суд возвращает их административному органу без вынесения определения в связи с тем, что отсутствуют основания для решения вопроса о возбуждении производства по делу в арбитражном суде.

Отсутствие в заявлении о привлечении к административной ответственности указания на конкретный вид и (или) размер подлежащего назначению наказания не является основанием для оставления заявления без движения (п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10).

Пленумом ВАС РФ в постановлении от 2 июня 2004 г. № 10 указаны два случая (пп. 6, 7), когда заявление о привлечении к административной ответственности подлежит возвращению арбитражным судом.

Оба случая с теоретической точки зрения могут быть восприняты критически.

В соответствии с п. 6 Постановления при поступлении заявления о привлечении к административной ответственности за совершение правонарушения, рассмотрение дела о котором не отнесено ч.3 ст. 23.1 КоАП к подведомственности арбитражного суда, суд выносит определение о возвращении заявления применительно к п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК РФ.

Правовая конструкция возвращения заявления при неподведомственности дела арбитражному суду не может быть использована в данном случае, поскольку возвращение заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения (ч. 6

ст. 129 АПК РФ). В рассматриваемой ситуации суду необходимо отказать в принятии такого заявления, однако в АПК РФ нормы, регулирующие основания и порядок отказа в принятии заявления, нет. Пленум ВАС РФ вынужден рекомендовать судам применять те нормы АПК РФ, которые имеются в главе о предъявлении иска. Такое решение может быть оправдано с точки зрения практики, но не теории арбитражного процесса.

Согласно разъяснению, данному Пленумом ВАС РФ в п. 7 Постановления, арбитражный суд, руководствуясь ст. 29.4 КоАП, выносит определение о возвращении заявления вместе с протоколом об административном правонарушении и прилагаемыми к нему документами административному органу, в случае, если при принятии заявления о привлечении к административной ответственности установлены: факт составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами; неправильное составление протокола и оформление других материалов дела либо неполнота представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела.

В данном случае ссылаться на ст. 29.4 КоАП нельзя, поскольку она регулирует порядок разрешения вопросов, возникающих при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 29.1 КоАП именно при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении судья выясняет вопросы о том, правильно ли составлен протокол об административном правонарушении, правильно ли оформлены иные материалы дела, достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу.

Поскольку дела о привлечении к административной ответственности рассматриваются по общим правилам искового производства, а особенности, регулирующие порядок подготовки дела к судебному разбирательству, в гл. 25 АПК РФ не предусмотрены, то судьей должна быть проведена подготовка дела к судебному разбирательству, включающая, в том числе и действия, направленные на выяснение перечисленных выше вопросов. Сокращенный срок рассмотрения дел о привлечении к административной ответственности не исключает проведения судьей подготовки дела к судебному разбирательству, о чем было указано в п. 3 того же Постановления Пленума ВАС РФ.

Заявление о привлечении к административной ответственности не подлежит оплате государственной пошлиной, так как в настоящее время федеральным законом не предусмотрено ее взимание за рассмотрение арбитражным судом данной категории дел.

Судебное разбирательство и принятие решения. Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности осуществляется судьей единолично.

Закон устанавливает сокращенные сроки рассмотрения дел о привлечении к административной ответственности. 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. В КоАП не установлено иного срока рассмотрения дела об административном правонарушении (ст. 29.6).

Срок на рассмотрение дела может быть продлен арбитражным судом до одного месяца. Продление срока возможно в случае ходатайства об этом лиц, участвующих в деле, либо при необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела. О продлении срока рассмотрения дела арбитражный суд должен вынести мотивированное определение.

Арбитражный суд вправе признать обязательной явку в судебное заседание представителя административного органа и лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, и вызвать их в судебное заседание. В случае неявки этих лиц в судебное заседание судья арбитражного суда вправе наложить на них штраф в порядке и размерах, установленных ч. 4 ст. 205 АПК РФ.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении, возложена законом на должностное лицо.

Должностное лицо представляет в суд доказательства, необходимые для рассмотрения дела и принятия решения. В случае непредставления таких доказательств арбитражный суд может их истребовать от административного органа (должностного лица) по своей инициативе.

Арбитражный суд, рассматривая дело о привлечении к административной ответственности, выясняет в судебном заседании:

имелось ли событие административного правонарушения;

имелся ли факт совершения правонарушения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении;

имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении;

имелись ли полномочия у административного органа, составившего протокол;

предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения;

имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол.

Арбитражный суд определяет также меры административной ответственности.

При этом 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 (п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ № 10).

К обстоятельствам, подлежащим выяснению в арбитражном суде, при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности КоАП также относит виновность лица, совершившего административное правонарушение, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением, иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения (ст. 26.1).

При рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности важно выяснить правильность составления протокола об административном правонарушении, поскольку соблюдение установленного законом порядка составления протокола предоставляет лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном производстве, ряд гарантий защиты их прав.

Так, Управлением по борьбе с экономическими преступлениями (УБЭП) было подано в арбитражный суд заявление о привлечении к административной ответственности Генерального директора ООО на основании ст. 6.14 КоАП. Решением арбитражного суда к административной ответственности были привлечены Генеральный директор ООО, а также и само юридическое лицо. Федеральный арбитражный суд округа, отменяя состоявшиеся по делу судебные акты, в определении указал: «...никто не может быть подвергнут административному наказанию по протоколу об административном правонарушении, составленному в отношении другого лица». В соответствии с ч. 3 ст. 2.1. КоАП к административной ответственности могут быть привлечены сразу несколько лиц, но должен быть соблюден порядок и условия применения административного наказания. «Протокол о допущенном руководителем юридического лица административном правонарушении не дает оснований привлечь к административной ответственности само юридическое лицо, а протокол в отношении последнего не влечет административного наказания его руководителя или иных работников» (Вестник ВАС РФ. 2004. № 7. С. 44.).

По результатам рассмотрения дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд должен вынести либо решение о привлечении к административной ответственности, либо об отказе в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности.

Арбитражный суд отказывает в удовлетворении требования административного органа о привлечении к административной ответственности, например, в случае, когда при рассмотрении дела было установлено, что протокол составлен неправильно или неправомочными лицами, представленных материалов недостаточно и их полнота не может быть восполнена при рассмотрении дела.

В случае принятия решения о привлечении к административной ответственности в его резолютивной части должны содержаться:

наименование лица, привлеченного к административной ответственности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

нормы закона, на основании которых данное лицо привлекается к административной ответственности;

вид административного наказания и санкции, возложенные на лицо, привлеченное к административной ответственности.

Принимая решение о привлечении к административной ответственности, судам необходимо учитывать предусмотренные ч. 2, 3 ст. 29.10 КоАП правила об обязательном разрешении вопроса об изъятых вещах и документах и вещах, на которые наложен арест, а также об указании в решении на размер ущерба, сроки и порядок его возмещения, если при рассмотрении данного дела решался вопрос о возмещении имущественного ущерба.

При назначении наказания в виде административного штрафа суд, руководствуясь ст. 32.2 КоАП, направляет исполнительный лист на взыскание штрафа судебному приставу-исполнителю по месту нахождения (жительства) лица, привлеченного к административной ответственности.

Исполнительный лист направляется в случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 30 дней со дня вступления в законную силу решения суда либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки исполнения указанного решения.

При назначении наказания в виде конфискации вещи, явившейся орудием совершения или предметом административного правонарушения, суд, руководствуясь ст. 32.4 КоАП и ст. 11 ФЗ «Об исполнительном производстве», направляет исполнительный лист судебному приставу-исполнителю по месту нахождения (жительства) лица, привлеченного к ответственности, либо по месту нахождения его имущества.

Если за одно правонарушение назначаются наказания в виде административного штрафа и конфискации, суд выдает два исполнительных листа (п.15 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.).

Решение арбитражного суда по делу о привлечении к административной ответственности может быть обжаловано в апелляционном порядке. Апелляционная жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня принятия решения. Датой принятия решения является дата его изготовления в полном объеме. «Специфика данной категории дел не позволяет откладывать изготовление решения» (Пункт 12 постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 7.).

Если при рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции решение не было изменено или отменено, то оно вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Если решение арбитражного суда не было обжаловано в апелляционном порядке, то оно вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия.

Копия решения арбитражного суда по делу о привлечении к административной ответственности в трехдневный срок со дня его принятия направляется арбитражным судом лицам, участвующим в деле.

Копия решения может быть также направлена арбитражным судом в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

Рассмотрение дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством (ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ).

В отличие от КоАП РФ в АПК РФ речь идет не об обжаловании, а об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности.

При применении нормы о подведомственности арбитражным судам дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности (ч. 3 ст. 30.1 КоАП) необходимо знать, что в предусмотренном ею порядке подлежат оспариванию постановления, вынесенные уполномоченными органами или должностными лицами, но не судами общей юрисдикции по подведомственным им делам (п. 11 Постановления Пленума ВАС РФ № 2 от 27 января 2003 г.).

Дела об оспаривании постановлений государственных органов, иных органов, должностных лиц, уполномоченных в соответствии с федеральным законом рассматривать дела об административных правонарушениях, о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства с применением специальных норм, установленных как в АПК РФ (ст. 207–211), так и в КоАП (ст. 30.1–30.8).

Возбуждение производства по делу. Средством возбуждения производства по делу об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности является заявление (ч. 2 ст. 207 АПК РФ).

Заявление подается лицом, осуществляющим предпринимательскую и иную экономическую деятельность в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя (Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 34; № 2. С. 22.).

С заявлением об оспаривании постановления административного органа по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, вправе обратиться лицо, признанное потерпевшим в соответствии со ст. 25.2, 28.2 КоАП, поскольку указанное постановление затрагивает его права и законные интересы.

При рассмотрении дел об административных правонарушениях потерпевший извещается о времени и месте судебного заседания. Процессуальное положение и права потерпевшего определены КоАП РФ (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.).

В отличие от дел о привлечении к административной ответственности дела об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности не могут возбуждаться прокурором.

Для оспаривания решения по делам об административных правонарушениях законом установлен 10-дневный срок. Началом течения этого срока считается день вручения или получения копии обжалуемого постановления, решения.

В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен по ходатайству заявителя.

По ходатайству заявителя исполнение решения административного органа о привлечении к административной ответственности может быть приостановлено арбитражным судом.

В заявлении должны быть указаны:

наименование административного органа, принявшего обжалуемое решение;

название, номер, дата принятия решения и иные сведения о нем;

права и законные интересы заявителя, которые нарушены, по его мнению, обжалуемым решением;

требование заявителя и основания, по которым он обжалует решение.

К заявлению необходимо приложить текст обжалуемого решения, а также уведомление о вручении или иной документ, подтверждающие направление копии заявления в административный орган, принявший обжалуемое решение.

В силу указания закона заявление об обжаловании постановления, решения административного органа о привлечении к административной ответственности не облагается государственной пошлиной (ч. 4 ст. 208 АПК РФ). При подаче такого заявления не применяются положения подп. 3 п. 2 ст. 4 Закона РФ «О государственной пошлине».

Судебное разбирательство и принятие решения по делу. Дело об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий 10 дней.

В этот же срок должна быть проведена и подготовка дела к судебному разбирательству.



При подготовке дела к судебному разбирательству следует учитывать, что необходимость осуществления конкретных действий по подготовке дела к судебному разбирательству определяются судьей (п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г.), а сами действия определены в ст. 135 АПК РФ и ст. 30.4 КоАП.

При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает:

наличие полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение;

имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности;

соблюден ли установленный законом порядок привлечения к ответственности;

не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Для выяснения перечисленных вопросов арбитражный суд заслушивает объяснения лиц, привлеченных к административной ответственности.

При необходимости могут быть заслушаны показания иных лиц, участвующих в рассмотрении заявления, пояснения специалиста, заключение эксперта, а также исследованы другие доказательства.

Обязанность по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для привлечения лица к административной ответственности, возлагается законом на административный орган, принявший обжалуемое постановление.

Арбитражный суд при рассмотрении указанной категории дел проверяет оспариваемое решение в полном объеме, независимо от доводов, содержащихся в заявлении.

В АПК РФ предусмотрены следующие полномочия арбитражного суда: 1) признать оспариваемое решение административного органа незаконным и отменить его полностью; 2) признать оспариваемое решение административного органа незаконным в части и изменить его; 3) оставить оспариваемое решение без изменения, а заявление без удовлетворения (ч. 2, 3 ст. 211 АПК РФ).

Перечень полномочий суда по результатам рассмотрения жалобы, предусмотренный в КоАП, значительно шире. В соответствии с ним суд вправе вынести одно из следующих решений:

- 1) об оставлении постановления без изменения, а жалобы без удовлетворения;
- 2) об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление;
- 3) об отмене постановления и прекращении производства по делу при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных ст. 2.9, 24.5 КоАП, а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление;
- 4) об отмене постановления и о возвращении дела на новое рассмотрение в орган, должностному лицу, правомочным рассмотреть дело, в случаях существенного нарушения процессуальных требований, предусмотренных КоАП, если это не позволило всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело, а также в связи с необходимостью применения закона об административном правонарушении, влекущем назначение более строгого административного наказания, если потерпевшим по делу подана жалоба на мягкость примененного административного наказания;
- 5) об отмене постановления и о направлении дела на рассмотрение по подведомственности, если при рассмотрении жалобы установлено, что постановление было вынесено неправомочным органом, должностным лицом (ст. 30.7 КоАП).

Поскольку указанная норма является специальной, то при вынесении решения по делу по жалобе на постановление административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд должен учитывать ее содержание.

Пленум ВАС РФ дал соответствующие разъяснения судам по вопросам реализации их полномочий, предусмотренных ст. 211 АПК РФ и ст. 30.7 КоАП.

Так, в п. 16 Постановления № 2 от 27 января 2003 г. внимание судов обращено на то, что по результатам рассмотрения заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности суд при наличии соответствующих оснований вправе принять решение об изменении оспариваемого решения административного органа (ч. 2 ст. 211 АПК РФ, ч. 1 ст. 30.7 КоАП).

При этом суду необходимо учитывать положения ч. 1 ст. 30.7 КоАП, в силу которых не допускается такое изменение оспариваемого решения, которое повлечет усиление административного наказания или иным образом ухудшит положение лица, привлеченного к административной ответственности (п. 16 Постановления Пленума ВАС РФ № 2 от 27 января 2003 г.).

В случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании постановления административного органа о привлечении к административной ответственности суд установит, что оспариваемое постановление содержит неправильную квалификацию правонарушения либо принято неправомочным органом, суд в соответствии с ч. 2 ст. 211 АПК РФ принимает решение о признании незаконным оспариваемого постановления и о его отмене.

Материалы дела об административном правонарушении направляются административному органу, постановление которого было признано незаконным и отменено (п. 9 Постановления Пленума № 10 от 2 июня 2004 г.).

Основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого постановления административного органа является нарушение административным органом при производстве по делу об административном правонарушении процессуальных требований, установленных КоАП РФ, при условии, если указанные нарушения носят существенный характер и не позволяют или не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело.

Существенный характер нарушений определяется исходя из последствий, которые данными нарушениями вызваны, и возможности устранения этих последствий при рассмотрении дела (Составление протокола об административном правонарушении в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении является основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого решения административного органа // Вестник ВАС РФ. 2004. № 1. С. 35.).

В постановлении Пленума ВАС РФ № 10 от 2 июня 2004 г. обращается внимание судов на специфику рассмотрения дел об оспаривании решений административных органов о приостановлении или аннулировании лицензии на право осуществления определенного вида деятельности, дел об административном правонарушении за нарушение законодательства РФ о защите прав потребителей (п. 20, 21).

Решение арбитражного суда по делам рассматриваемой категории может быть обжаловано в апелляционном порядке в десятидневный срок со дня его принятия.

Если при рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции решение не было изменено или отменено, то оно вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

В случае оспаривания постановления административного органа о привлечении к административной ответственности и принятия арбитражным судом решения об отказе в удовлетворении требования заявителя соответствующее постановление вступает в законную силу одновременно с вступлением в законную силу указанного решения арбитражного суда, если оно не было обжаловано в апелляционном порядке (п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ № 10).

#### **§ 5. Рассмотрение дел о взыскании обязательных платежей и санкций**

Общая характеристика. Данная категория дел и по ранее действовавшему арбитражному процессуальному законодательству была подведомственна арбитражному суду.

Споры о взыскании обязательных платежей и санкций составили в 2003 г. около 72% от всех рассмотренных дел: из 445 тыс. дел административного судопроизводства 320 тыс. — дела о взыскании обязательных платежей и санкций.

Данная категория дел не должна рассматриваться в арбитражных судах, поскольку в таких делах отсутствует спор о праве (Вестник ВАС РФ. 2002. № 4. С. 8–9; 2004. № 4. С. 5.).

Если же законом установлена судебная подведомственность, то указанные дела должны рассматриваться в исковом производстве.

Под обязательными платежами понимаются установленные Налоговым кодексом РФ налоги и сборы. Понятие налога и сбора дано в ст. 8 НК РФ, виды налогов и сборов — в ст. 12 НК РФ.

В случае, когда налогоплательщик не уплачивает в установленный законом срок сумму налога или сумму сбора, образуется недоимка (ст. 11 НК РФ), которая и подлежит взысканию налоговым органом. Взыскание налога с организаций производится в бесспорном и в судебном порядке (ст. 45, 46, 47 НК РФ).

Под санкцией понимается в первую очередь налоговая санкция, которая является мерой ответственности за совершение налогового правонарушения. Налоговые санкции взыскиваются с налогоплательщиков только в судебном порядке (ст. 114 НК РФ).

Заявителями могут быть налоговые органы (в большинстве случаев), органы государственных внебюджетных фондов, таможенные органы (ст. 45 НК РФ), органы местного самоуправления, иные органы, осуществляющие контрольные функции.

В качестве примеров можно привести следующие:

заявления инспекций Министерства по налогам и сборам о взыскании недоимок по налогу на прибыль, налогу на добавленную стоимость, подоходному налогу, о взыскании суммы налога с продаж за определенный период времени, о взыскании штрафа за нарушение постановки на учет в налоговом органе, о взыскании штрафа за несоблюдение условий работы с денежной наличностью, о взыскании штрафа за несвоевременное представление налоговой декларации;

заявления отделений Пенсионного фонда о взыскании пеней за задержку исполнения платежных документов по взносам в Пенсионный фонд Российской Федерации;

заявления фонда обязательного медицинского страхования о взыскании недоимки по платежам на обязательное медицинское страхование (Там же. 2004. № 7. С. 39.);

заявления иных органов, осуществляющих контрольные функции, например лесхоза о взыскании лесных податей.

Указанные выше органы вправе обратиться в арбитражный суд с соответствующим заявлением, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания. Под иным порядком понимается бесспорный порядок взыскания.

Возбуждение производства по делу. Заявление подается в арбитражный суд, если требование заявителя об уплате взыскиваемой суммы в добровольном порядке не было исполнено или был пропущен указанный в таком требовании срок уплаты.

В заявлении, помимо общих требований, необходимо также указать:

наименование платежа, подлежащего взысканию, размер и расчет его суммы;

нормы федерального закона и иного нормативного правового акта, предусматривающего уплату платежа;

сведения о направлении требования платежа в добровольном порядке.

Документ, подтверждающий направление заявителем такого требования, должен быть приложен к заявлению.

Судебное разбирательство и принятие решения. Рассмотрение дела о взыскании обязательных платежей и санкций производится судьей единолично в срок, не превышающий двух месяцев, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения.

Обязанность по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для взыскания обязательных платежей и санкций, возлагается законом на заявителя.

Арбитражный суд в случае непредставления заявителем доказательств по делу, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, вправе истребовать их по своей инициативе.

При рассмотрении дела суд устанавливает:

имеются ли основания для взыскания суммы задолженности;

полномочия органа, обратившегося с заявлением о взыскании;

проверяет правильность расчета и размера взыскиваемой суммы.

Суд также выясняет наличие обстоятельств, исключающих привлечение лица к налоговой ответственности. В частности, судом проверяется соблюдение давностных сроков, установленных НК РФ, применительно к ответственности за совершение налогового правонарушения (ст. 113) и ко взысканию налоговых санкций (ст. 115 НК РФ).

Если арбитражным судом удовлетворяется требование заявителя о взыскании обязательных платежей и санкций, то в резолютивной части решения указывается:

наименование лица, обязанного уплатить сумму задолженности, его место нахождения или место жительства, сведения о государственной регистрации;

общий размер подлежащей взысканию денежной суммы, с определенной отдельно от основной задолженности и санкции.

Решение арбитражного суда о взыскании обязательных платежей и санкций может быть обжаловано в апелляционном и кассационном порядке в сроки, установленные законом для подачи апелляционной и кассационной жалоб.

## ГЛАВА 22 РАССМОТРЕНИЕ АРБИТРАЖНЫМ СУДОМ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ ФАКТОВ, ИМЕЮЩИХ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ

§ 1. Подведомственность и подсудность арбитражным судам дел об установлении юридических фактов

Арбитражному суду подведомственны дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Эту категорию дел закон относит к делам особого производства (ст. 4, 30 АПК РФ).

Возбуждение, рассмотрение и разрешение дел об установлении юридических фактов, имеют процессуальные особенности, которые необходимо учитывать в правоприменительной практике. Дела об установлении юридических фактов существенно отличаются от дел искового производства: в них нет спора о праве, категории иска, нет сторон, третьих лиц. Лицо, обращающееся в арбитражный суд, именуется заявителем, а не истцом. Лица, чьи права и интересы могут быть затронуты решением арбитражного суда, привлекаются к участию в деле в качестве заинтересованных лиц. Эти дела возбуждаются подачей заявления, которое не называется исковым. При их рассмотрении не действуют правовые нормы об увеличении, уменьшении размера исковых требований, о признании иска, о заключении мирового соглашения. Высший Арбитражный Суд РФ, суды кассационной инстанции неоднократно обращали внимание на необходимость отличать дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, от дел искового производства.

Так, в арбитражный суд с заявлением об установлении факта принадлежности на праве собственности отдельно стоящего здания дома культуры обратилось акционерное общество, созданное в процессе приватизации.

Заявитель сообщил, что названный объект был им приватизирован, однако пообъектный перечень имущества, вошедшего в уставный капитал акционерного общества, не составлялся. Вместе с тем упомянутое имущество числилось на балансе заявителя до сделки приватизации, заявитель является плательщиком земельного налога на земельный участок под указанным нежилым зданием, в реестрах государственной (муниципальной) собственности данное здание не числится.

Оценив доводы заявителя и представленные им доказательства, суд установил факт принадлежности здания дома культуры на праве собственности заявителю.

Отменяя решение суда первой инстанции, суд кассационной инстанции обоснованно указал, что принадлежность строения на праве собственности не может быть установлена в порядке особого производства. Тем не менее заявитель не лишен права обратиться с требованием о признании права

собственности на упомянутое имущество в порядке искового или упрощенного производства (Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 49.).

Особенности возбуждения, рассмотрения и разрешения арбитражным судом дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, достаточно полно урегулированы в АПК РФ 2002 г., в отличие от АПК РФ 1995 г.

Арбитражный суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 218 АПК РФ).

Арбитражный суд рассматривает дела об установлении:

1) факта владения и пользования юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем недвижимым имуществом как своим собственным;

2) факта государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте;

3) факта принадлежности правоустанавливающего документа, действующего в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, если наименование юридического лица, имя, отчество или фамилия индивидуального предпринимателя, указанные в документе, не совпадают с наименованием юридического лица по его учредительному документу, именем, отчеством или фамилией индивидуального предпринимателя по его паспорту или свидетельству о рождении;

4) других фактов, порождающих юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявлений об установлении фактов владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом и других фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, которые подаются в арбитражный суд по месту нахождения недвижимого имущества.

## § 2. Порядок возбуждения и рассмотрения дела судом

С заявлением об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в арбитражный суд может обратиться любая заинтересованная организация или индивидуальный предприниматель.

Арбитражные суды принимают к производству и рассматривают заявления об установлении юридических фактов, если:

согласно закону факт порождает юридические последствия, т.е. влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

установление юридического факта не связывается с последующим разрешением спора о праве, подведомственного арбитражному суду;

заявитель не имеет другой возможности получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт;

действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок установления юридического факта.

Только при наличии всех перечисленных условий в совокупности арбитражный суд принимает к своему производству и рассматривает заявления об установлении юридических фактов. Отсутствие хотя бы одного из них влечет возвращение заявления, а если оно ошибочно принято — прекращение производства по делу.

Например, общество с ограниченной ответственностью «Инко-Троник» обратилось в Арбитражный суд Ростовской области с заявлением об установлении юридического факта принадлежности ему на праве собственности недвижимого имущества, приобретенного у открытого акционерного общества «Новочеркасский станкостроительный завод» по заключенным между ними договорам купли.

Заявление мотивировано тем, что ООО «Инко-Троник» лишено возможности осуществить государственную регистрацию перехода к нему права собственности на указанное имущество, поскольку ОАО «Новочеркасский станкостроительный завод» (продавец) ликвидировано и не передало покупателю техническую документацию на перечисленные в договорах объекты недвижимого имущества.

Решением установлен юридический факт принадлежности заявителю на праве собственности имущества, приобретенного им по упомянутым договорам.

Президиум решение отменил, дело направил на новое рассмотрение по следующим основаниям.

Пунктом 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31 октября 1996 г. № 13 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции» предусматривалось, что заявления об установлении юридических фактов подлежат принятию к производству и рассмотрению при наличии в совокупности условий: если согласно закону факт порождает юридические последствия, т.е. влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; если установление юридического факта не связывается с последующим разрешением спора о праве, подведомственного арбитражному суду; если заявитель не имеет другой возможности получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт; если действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок установления юридического факта.

С учетом названных условий судом не дана оценка заявлению об установлении юридического факта по вопросам о том, имел ли заявитель другую возможность получить документы, удостоверяющие его право собственности на приобретенные объекты недвижимого имущества, и не связывается ли установление юридического факта с последующим разрешением спора о праве.

Поскольку эти вопросы судом полно не исследованы, они подлежат исследованию при новом рассмотрении дела в соответствии с ч. 3 ст. 221 АПК РФ.

Кроме того, согласно п. 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31 октября 1996 г. № 13 и ч. 1, 2, 4 ст. 221 АПК РФ дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются с участием заявителя и других заинтересованных лиц. При подготовке дела к судебному разбирательству судья должен определить круг заинтересованных лиц, права которых может затронуть решение об установлении данного факта, и рассмотреть вопрос о привлечении их к участию в деле. В том случае, если в ходе судебного разбирательства по делу об установлении юридического факта выяснится, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление о его установлении без рассмотрения.

При подготовке настоящего дела к судебному разбирательству и в ходе его рассмотрения судом не был определен круг заинтересованных лиц, и дело разрешено судом по существу без участия в нем заинтересованных лиц.

Между тем, по утверждению Комитета по управлению имуществом города Новочеркасска, комитет является заинтересованным лицом по настоящему делу, так как в состав имущества, приобретенного обществом «Инко-Троник» по договорам купли-продажи у открытого акционерного общества «Новочеркасский станкостроительный завод», был включен ряд объектов недвижимости, которые в силу закона являлись муниципальной собственностью, не подлежали приватизации Новочеркасским станкостроительным заводом и соответственно неправомерно были отчуждены акционерным обществом в собственность общества «Инко-Троник». В связи с этим принятым по настоящему делу решением затронуты права собственника муниципального имущества в лице его правомочного органа-комитета (Постановление Президиума ВАС РФ от 3 декабря 2002 г. № 45/02).

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации разъяснил, что не подлежат рассмотрению в порядке особого производства заявление с требованием дать правовую оценку поведению лица, заявление об установлении наличия или отсутствия права (права собственности, права из обязательства и др.), заявление об установлении факта исполнения определенным лицом обязанности, заявление о признании договора заключенным либо незаключенным). Не может устанавливаться в порядке особого производства факт принадлежности имущества заявителю на праве собственности. Отказ регистрирующего органа в регистрации права собственности на недвижимое имущество или сделки с ним тоже не является основанием для признания этого права в

порядке особого производства(Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение // Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 44–51.).

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, подается в арбитражный суд в письменной форме. Оно подписывается заявителем или его представителем.

В заявлении должны быть указаны:

наименование арбитражного суда, в который подается заявление; наименование заявителя, его место нахождения; если заявителем является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

факт, об установлении которого ходатайствует заявитель; нормы закона, предусматривающего, что данный факт порождает юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; обоснование необходимости установления данного факта; доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих доказательств или восстановления утраченных документов; перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения: номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К заявлению должны быть приложены: документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных порядке и в размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования; копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание заявления.

Несоблюдение указанных требований влечет оставление заявления без движения (ч. 1 ст. 128 АПК РФ), а неустранение обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, в срок, установленный арбитражным судом, — возвращение заявления в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 129 АПК РФ(Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 46–47. ).

Рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, осуществляется арбитражным судом по общим правилам искового производства, но с определенными особенностями (гл. 27 АПК РФ).

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются судьей единолично в судебном заседании с участием заявителя и других заинтересованных лиц. К их рассмотрению не могут привлекаться арбитражные заседатели.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья определяет круг заинтересованных по делу лиц, права которых может затронуть решение об установлении факта, имеющего юридическое значение, извещает этих лиц о производстве по делу, рассматривает вопрос о привлечении их к участию в деле, извещает о времени и месте судебного заседания.

При рассмотрении дела об установлении факта, имеющего юридическое значение, арбитражный суд в судебном заседании проверяет, не предусмотрен ли законом или иным нормативным правовым актом иной внесудебный порядок установления данного факта, имелась ли у заявителя другая возможность получить или восстановить необходимые документы, устанавливает, не затрагивает ли права других лиц установление требуемого факта, не возник ли спор о праве, выясняет, порождает ли данный факт юридически значимые последствия для заявителя в связи с осуществлением им предпринимательской или иной экономической деятельности.

Если факт не влечет каких-либо правовых последствий в указанной сфере, то он не может быть установлен в порядке особого производства (например, юридическая характеристика вида имущества не является фактом, влекущим возникновение, изменение и прекращение прав лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности). Так, общество с ограниченной ответственностью заявило в арбитражный суд требование о признании павильона недвижимым имуществом с целью государственной регистрации права собственности на него.

Органом технического учета (БТИ) были представлены документы, подтверждающие, что указанное строение является временным, а не капитальным, т.е. не является недвижимым имуществом.

Понятие недвижимости, права на которое подлежат государственной регистрации, дано в ст. 1 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» и основано на характеристике естественных свойств объекта, находящих свое отражение в технической информации БТИ.

Суд пришел к выводу, что в данном деле заявлено требование о юридической характеристике вида имущества, которая сама по себе не порождает возникновение каких-либо правоотношений и не является самостоятельным основанием для государственной регистрации права собственности. Несогласие заявителя с характеристикой объекта может быть урегулировано иным способом.

Поскольку юридическая характеристика вида имущества в силу ст. 30 АПК РФ не является фактом, имеющим юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, и не подлежит установлению в арбитражном суде в порядке особого производства, суд обоснованно прекратил производство по делу (п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ)(Вестник ВАС РФ. 2004. № 4. С. 50.).

Если в ходе судебного разбирательства по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, выяснится, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, без рассмотрения, о чем выносит определение. В определении заявителю и другим заинтересованным по делу лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства.

Решение по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, принимается арбитражным судом по общим правилам искового производства.

При удовлетворении судом заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение, в резолютивной части решения указывается на наличие факта, имеющего юридическое значение, и излагается установленный факт.

Вместе с тем конкретное содержание резолютивной части решения предопределяется характером заявленных требований. Например, удовлетворяя заявление об установлении факта владения строением на праве собственности, суд в решении указывает: место нахождения строения, когда, где и за какой организацией или индивидуальным предпринимателем оно было зарегистрировано.

Вступившие в законную силу решение арбитражного суда об установлении факта, имеющего юридическое значение, обязательно для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, регистрирующих такие факты или оформляющих права, которые возникают в связи с установленным судом фактом. Решение арбитражного суда об установлении имеющего юридическое значение факта, подлежащего регистрации, не заменяет собой документов, выдаваемых этими органами, а служит лишь основанием для регистрации такого факта или для оформления прав, которые возникают в связи с установленным фактом соответствующими органами.

## ГЛАВА 23 РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

### § 1. Общие положения

Дела о несостоятельности (банкротстве) являются одной из категорий дел, подведомственных арбитражному суду (п. 1 ст. 33 АПК РФ). При этом в АПК РФ предусмотрено, что дела о банкротстве независимо от состава участвующих в них лиц рассматриваются исключительно арбитражными судами, на что указывает правило о специальной подведомственности, сформулированное в ст. 33 АПК РФ и в ст. 6, 33 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Эти дела согласно ст. 223 АПК РФ рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным Кодексом, с особенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства). Такими законами являются Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (в



редакции от 18 июля 2006 № 116-ФЗ) (далее — Закон о банкротстве), Федеральный закон «Об особенно-стях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса» от 24 июня 1999 г. № 122-ФЗ(Указанный Федеральный закон утрачивает силу с 1 июля 2009 г. в связи с принятием Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (в ред. от 31 декабря 2004 г.)), Федеральный закон «О несостоятельности (банкрот-стве) кредитных организаций» от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ. При этом особое место отводится Закону о банкротстве. Таким образом, положения АПК РФ и Закона о банкротстве, а также других названных федеральных законов составляют процессуальную основу рассмотрения дел о банкротстве арбитражными судами. Нормы АПК РФ имеют при этом общий характер, а нормы Закона о банкротстве и других федеральных законов — особенный, специальный характер.

По вопросам практики применения арбитражными судами Закона о банкротстве и рассмотрения дел о банкротстве Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации приняты постановления Пленума от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»(Вестник ВАС РФ. 2005. № 12. Специальное приложение. Декабрь. С. 201, 239.), от 22 июня 2006 г. № 25 «О не- которых вопросах, связанных с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правонарушения в деле о банкротстве», а также ряд информационных писем Президиума ВАС РФ от 30 декабря 2004 г. № 86, от 30 декабря 2004 г. № 88, от 26 июля 2005 г. № 93, от 20 декабря 2005 г. № 97 и др.).

Законодательное регулирование специфики рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве) во многом обусловлено понятием и целями банкротства как института гражданского права. В соответствии со ст. 2 Закона о банкротстве под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

В связи с этим основными целями банкротства являются осуществление должником расчетов с кредиторами путем принудительной распродажи его имущества или предоставления ему возможности восстановить платежеспособность, а в случае невоз- можности производства таких расчетов — выведение должника из экономического оборота посредством его ликвидации (если должник-юридическое лицо) или освобождения от долгов (если должник-гражданин).

Исходя из этих предпосылок арбитражный процесс по делам о банкротстве можно разделить на две основные стадии: разбирательство дел о банкротстве, в ходе которого арбитражный суд производит собственно рассмотрение дела, и процедуры банкротства — конкурсное производство, финансовое оздоровление и внешнее управление, мировое соглашение.

Процедуры банкротства похожи с исполнительным производством, поскольку их целью, как и целью исполнительного производства фактически является исполнение судебного акта. На такую специфику процедур банкротства, в частности конкурсного производства, и схожесть его с исполнительным производством указывалось Г.Ф. Шершеневичем, который отмечал, что если судебным решением по делам искового производства судебное разбирательство заканчивается, то «определение о признании несостоятельности только открывает собой конкурсное производство. Здесь конкурсное производство сближается с исполнительным производством: как последнее возникает в силу судебного решения, так и конкурсное производство возникает в силу судебного определения о признании несостоятельности»(Шершеневич Г.Ф. Конкурсный процесс. М., 2000. С. 183.).

Структура Закона о банкротстве такова, что в его гл. I определяются основные понятия и другие общие положения, относящиеся к банкротству. В гл. III «Разбирательство дел о банкротстве в арбитражном суде» содержатся нормы, регламентирующие процесс рассмотрения дела о банкротстве в арбитражном суде. В гл. IV–VIII регулируются вопросы, связанные с осуществлением процедур банкротства, и определяется компетенция арбитражного суда, его функции при осуществлении этих процедур. Глава IX Закона о банкротстве посвящена особенностям банкротства отдельных категорий должников-юридических лиц (градообразующих, сельскохозяйственных, финансовых организаций, стратегических предприятий и организаций, субъектов естественных монополий). Осо- бенности банкротства граждан, в том числе

индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, а также упрощенные процедуры предусмотрены в гл. X, XI этого Закона.

Остановимся на некоторых особенностях рассмотрения арбитражными судами дел о банкротстве по сравнению с рассмотрением экономических споров и других подведомственных арбитражному суду дел.

## § 2. Подведомственность и подсудность дел о банкротстве

Как уже отмечалось, дела о банкротстве всегда подведомственны арбитражному суду независимо от того, участвуют ли в таком деле юридические лица или физические лица, вне связи с наличием у них статуса индивидуального предпринимателя. Суды общей юрисдикции дела о банкротстве не рассматривают. То же самое относится и к третейским судам. Согласно п. 3 ст. 33 Закона о банкротстве дело о банкротстве не может быть передано на рассмотрение третейского суда. Это положение согласуется со ст. 4 АПК РФ, в соответствии с которой подведомственные арбитражному суду споры, возникающие из гражданских правоотношений, могут быть переданы сторонами на рассмотрение в третейский суд, если иное не установлено федеральным законом. Кроме того, Закон о банкротстве устанавливает дополнительные критерии подведомственности, связанные с размером требования к должнику-юридическому лицу, в совокупности составляющие не менее чем 100 тыс. руб., к должнику-гражданину — не менее чем 10 тыс. руб., и со сроком (3 месяца), в течение которого указанные требования не погашены (ст. 33).

Понятие подведомственности дел о банкротстве как бы включает в себя и признаки неплатежеспособности, наличие которых служит основанием для обращения в арбитражный суд и принятия им заявления к рассмотрению.

При этом следует иметь в виду, что в соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 4 Закона о банкротстве состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на дату подачи в суд заявления о признании должника банкротом, если иное не предусмотрено этим Законом. Как указано в п. 11 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», данная норма Закона применима к требованиям тех лиц, которые обратились в суд с заявлением о признании должника банкротом (Вестник ВАС РФ. 2005. № 12. Специальное приложение. Декабрь. С. 204.).

Разъяснения по некоторым вопросам, связанным с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правонарушения в деле о банкротстве, содержатся в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 июня 2006 г. № 25.

Подсудность дел о банкротстве является исключительной. В ст. 38 АПК РФ и в ст. 33 Закона о банкротстве установлено специальное правило территориальной подсудности — дела рассматриваются арбитражным судом по месту нахождения должника-юридического лица и по месту жительства должника-гражданина.

### <185> 3. Состав суда

Согласно ч. 2 ст. 17 и ч. 2 ст. 223 АПК РФ дела о банкротстве рассматриваются коллегиальным составом суда, если иное не установлено федеральным законом, регулирующим вопросы несостоятельности (банкротства). Так, ст. 42, 50 Закона о банкротстве предусматривают положения о том, что судья единолично решает вопрос о принятии к рассмотрению заявления о признании должника банкротом и осуществляет меры по подготовке дела к судебному разбирательству. Судья единолично проводит заседание по проверке обоснованности требований заявителя к должнику и о введении наблюдения (ст. 48, 49 Закона о банкротстве), рассматривает разногласия, заявления, ходатайства и жалобы (ст. 60 Закона о банкротстве). Единоличное разрешение названных вопросов обеспечивает оперативность и способствует рассмотрению дел о банкротстве в разумные сроки.

Говоря о коллегиальном составе судей, рассматривающих дела о несостоятельности (банкротстве), следует иметь в виду состав, формируемый из профессиональных судей, поскольку в соответствии с ч. 3 ст. 17 АПК РФ к их рассмотрению не могут быть привлечены арбитражные заседатели.

### <185> 4. Состав лиц, участвующих в деле

Как и АПК РФ (гл. 5), Закон о банкротстве выделяет лиц, участвующих в деле (ст. 34), и лиц, участвующих в арбитражном процессе по делу о банкротстве (ст. 35), однако состав названных лиц характеризуется значительными особенностями.

Так, по Закону о банкротстве лицами, участвующими в деле, являются должник, арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, уполномоченные органы, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления, а также лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления.

В отличие от АПК РФ Закон о банкротстве не называет в числе лиц, участвующих в деле, третьих лиц.

Согласно ст. 52 АПК РФ положение прокурора в арбитражном процессе ограничено. При этом Закон о банкротстве вообще не называет прокурора в числе лиц, участвующих в деле.

Производство по делу о банкротстве в соответствии со ст. 42 Закона о банкротстве возбуждается в арбитражном суде на основании заявления о признании должника банкротом, которое подается лицом, имеющим право на обращение в арбитражный суд с таким заявлением. Круг этих лиц четко определен в ст. 7 Закона о банкротстве: это должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы. Право на обращение в арбитражный суд возникает у уполномоченного органа по обязательным платежам по истечении 30 дней с даты принятия решения, подтверждающего взыскание задолженности за счет имущества должника (п. 2 ст. 7, п. 3 ст. 6).

Названные лица имеют право на обращение с заявлением о признании должника банкротом при наличии признаков банкротства, предусмотренных в ст. 3 и 33 Закона о банкротстве. При этом нахождение организации в стадии ликвидации и работа ликвидационной комиссии не лишают уполномоченный орган права ставить вопрос о признании в судебном порядке должника банкротом при наличии внешних признаков банкротства. На такую возможность указал Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении по конкретному делу, рассмотренному в порядке надзора (Вестник ВАС РФ. 2004. № 5. С. 47.).

На лиц, участвующих в деле о банкротстве, распространяются положения ст. 41 АПК РФ о правах и обязанностях лиц, участвующих в деле. Однако арбитражный управляющий наделен более широким кругом процессуальных прав и обязанностей, чем другие лица, участвующие в деле, что в определенной степени обусловлено предъявляемыми к нему требованиями (ст. 23–26 Закона о банкротстве).

В зависимости от того, кто обращается с заявлением в арбитражный суд (должник, конкурсный кредитор, уполномоченный орган), различаются и требования к форме и содержанию заявления о признании должника банкротом и к документам, прилагаемым к нему. Такие требования установлены в ст. 37–41 Закона о банкротстве. Отличаются они и от тех требований, которые предусмотрены в ст. 125–126 АПК РФ.

При этом в соответствии с п. 1 ст. 42 Закона о банкротстве судья обязан принять заявление о признании должника банкротом, если оно подано с соблюдением требований, предусмотренных как АПК РФ, так и Законом о банкротстве.

#### § 5. Процессуальный порядок рассмотрения дел о банкротстве

Принятие заявления о признании должника банкротом производится судьей арбитражного суда единолично, руководствуясь при этом положениями ст. 127 АПК РФ и ст. 42 Закона о банкротстве. В частности, в течение пяти дней после поступления заявления судья должен вынести определение о принятии заявления, в котором могут быть также предусмотрены меры по обеспечению требований кредиторов (п. 7 ст. 42, ст. 46). В отличие от обеспечительных мер, называемых в ст. 91 АПК РФ, Закон о банкротстве, кроме того, предусматривает, что арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, может запретить совершать без согласия арбитражного управляющего сделки, не предусмотренные п. 2 ст. 64 Закона о банкротстве. В определении арбитражного суда о принятии заявления о признании должника банкротом указывается саморегулируемая организация, из числа членов которой арбитражный суд утверждает временного управляющего (п. 3 ст. 42).

В качестве такой организации имеется в виду некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, включена в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой

являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих (ст. 2 Закона о банкротстве).

Важная роль отводится в Законе о банкротстве наблюдению, которое является не только процедурой банкротства, как определено в Законе, но в то же время может рассматриваться в качестве меры по обеспечению заявленного требования и исполнения решения. Оно вводится в целях обеспечения сохранности имущества должника, проводится под контролем временного управляющего, утверждаемого арбитражным судом (гл. IV Закона о банкротстве).

Об утверждении временного управляющего указывается в определении (п. 2 ст. 65 Закона о банкротстве).

Суд может отказать в принятии заявления о признании должника банкротом по основаниям, предусмотренным в ст. 43 Закона о банкротстве.

Так, в соответствии со ст. 43 Закона о банкротстве судья отказывает в принятии заявления, если не соблюдены условия, предусмотренные п. 2 ст. 33 этого Закона, о том, например, что требования к должнику в совокупности должны составлять определенную сумму и задолженность должна существовать не менее трех месяцев.

Следует заметить, что АПК РФ не предусматривает в настоящее время института отказа в принятии искового заявления, тогда как Закон о банкротстве его использует.

Заявление о признании должника банкротом может быть оставлено без движения в соответствии со ст. 128 АПК РФ, а также возвращено при наличии оснований, предусмотренных в ст. 129 АПК РФ и в ст. 44 Закона о банкротстве.

Так, ст. 44 Закона о банкротстве предусматривает возвращение заявления, если не соблюдены требования к нему, предусмотренные ст. 37–41. Если обращение в арбитражный суд с заявлением должника является обязательным (ст. 9 Закона о банкротстве), но к указанному заявлению приложены не все документы, предусмотренные ст. 38 Закона о банкротстве, это обстоятельство не является основанием для возвращения заявления. Судья истребует недостающие документы при подготовке дела о банкротстве к судебному разбирательству (абз. 2 п. 1 ст. 42). Аналогично должен бы решаться вопрос и в случаях, когда есть возможность устранить недостатки заявления.

Закон о банкротстве (ст. 47) предусматривает и такое процессуальное правило, как установление положения о праве должника направить в суд, заявителю, иным лицам, участвующим в деле, в 10-дневный срок с момента получения определения отзыв на заявление о признании банкротом. При этом отсутствие отзыва должника не препятствует рассмотрению дела о банкротстве. Аналогичное положение содержится и в ч. 1 ст. 156 АПК РФ, хотя из содержания ст. 131 АПК РФ и следует, что ответчик должен направить отзыв на исковое заявление.

Большое значение в процессе рассмотрения дела о банкротстве отводится подготовке дела к судебному разбирательству, которая осуществляется по правилам гл. 14 АПК РФ, но при этом имеет и важные особенности. В частности, в отличие от правила, установленного в ст. 136 АПК РФ, Закон о банкротстве не предусматривает проведение предварительного судебного заседания. Вместе с тем при подготовке дела о банкротстве к рассмотрению арбитражный суд в специальном заседании решает, например, вопрос об обоснованности требований заявителя-кредитора или уполномоченного органа (ст. 48 Закона о банкротстве), в заседаниях определяется размер требований кредиторов, проверяются возражения по ним, рассматриваются заявления, жалобы и ходатайства лиц, участвующих в деле. Таким образом, в ходе подготовки суд фактически проводит несколько предварительных заседаний. Кроме того, в ходе подготовки по ходатайству лиц, участвующих в деле, суд может назначить экспертизу в целях выявления признаков фиктивного или преднамеренного банкротства (ст. 50 Закона о банкротстве), совершает иные действия.

Дело о банкротстве согласно ст. 51 Закона о банкротстве должно быть рассмотрено в срок, не превышающий семи месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд.

В соответствии со ст. 152 АПК РФ установлен месячный срок для рассмотрения дел в порядке искового производства, однако он исчисляется со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству, которым заканчивается 2-месячная подготовка дела к разбирательству. Таким образом, сроки рассмотрения дел о банкротстве значительно превышают сроки, установленные для рассмотрения дел искового производства.

Другая важная особенность рассмотрения дел о банкротстве состоит в том, что согласно ч. 3 ст. 223 АПК РФ определения, выносимые при рассмотрении дел о банкротстве, обжалование которых предусмотрено Кодексом или федеральным законом, могут быть обжалованы в течение десяти дней

со дня вынесения. При этом, в отличие от правила, установленного в ст. 188 АПК РФ, согласно которому могут быть обжалованы определения, возможность обжалования которых предусмотрена Кодексом, а также определения, препятствующие дальнейшему движению дела, Закон о банкротстве значительно расширил возможности обжалования промежуточных судебных актов, принимаемых в рамках рассмотрения дела о банкротстве. В соответствии с п. 3 ст. 61 Закона о банкротстве допускается обжалование любых определений, принимаемых арбитражным судом в деле о банкротстве. При этом установлены различные сроки и порядок обжалования определений, например, определения, в отношении которых ничего не сказано о возможности обжалования, могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции в 14-дневный срок с момента принятия. Обращая внимание на эту особенность, Пленум ВАС РФ в п. 19 Постановления от 15 декабря 2004 г. № 29 указал, что определение о принятии заявления о признании должника банкротом (п. 2 ст. 42 Закона о банкротстве) как соответствующее условиям, предусмотренным п. 3 ст. 61 этого Закона, может быть обжаловано в апелляционном порядке не позднее 14 дней со дня его вынесения.

Решение арбитражного суда, принятое по результатам рассмотрения дела о банкротстве, должно соответствовать требованиям, установленным в ст. 170 АПК РФ. В решении о признании банкротом в соответствии с п. 2 ст. 53 Закона о банкротстве должны содержаться указания о признании должника банкротом, об открытии конкурсного производства.

Такое решение подлежит немедленному исполнению, если иное не установлено Законом о банкротстве (п. 2 ст. 52).

Закон о банкротстве (ст. 28, 54) предусматривает публикацию сведений о судебных актах, вынесенных арбитражным судом, в официальном издании, определяемом Правительством Российской Федерации, что также является важной особенностью рассмотрения данной категории дел и гарантий защиты прав лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность.

## ГЛАВА 24

### УПРОЩЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

#### §1. Условия рассмотрения дел в порядке упрощенного производства

Упрощенный порядок разбирательства и разрешения дел в российское арбитражное судопроизводство введен впервые АПК РФ 2002 г. Условия применения такого порядка, его юридические особенности регламентированы в главе 29 Кодекса. Итоги работы арбитражных судов в 2005 г. говорят о том, что в порядке упрощенного судопроизводства рассмотрено 188243 дела, что на 160,9% больше, чем в 2003 г. и на 7,2% больше, чем в 2004 г. (Таблица основных показателей работы арбитражных судов Российской Федерации 2002–2005 гг. // Вестник ВАС РФ. 2006. № 5. С. 22.)

Критерии допустимости упрощенного порядка рассмотрения арбитражных дел можно определить путем анализа содержания ст. 226 и 227 АПК РФ и сопоставления составляющих их конкретных норм.

Согласно ч. 1 ст. 228 АПК к упрощенному производству применимы общие правила искового процесса. Однако дела рассматриваются с особенностями, установленными в гл. 29 АПК РФ.

Никаких качественных или количественных особенностей гражданских дел, которые арбитражный суд должен рассмотреть только в упрощенном порядке независимо от правовых позиций и действий заинтересованных лиц, законодательство не обозначает. Обращение к этому порядку зависит от ряда объективных и в еще большей степени субъективных факторов, предусмотренных гл. 29 АПК РФ.

К числу объективных факторов относится установленный перечень арбитражных дел, содержащийся в ст. 227 «Дела, рассматриваемые в порядке упрощенного производства» АПК РФ. Этот перечень включает четыре категории разнообразных дел, объединяемых лишь самым общим предписанием о дозволенности их разрешения по упрощенной схеме.

Довольно конкретен п. 1 ст. 227 АПК РФ, в котором указано содержание такого рода споров. Имущественные требования должны быть основаны на документах, подтверждающих задолженность по оплате за электрическую энергию, газ, воду, за отопление, услуги связи, по

арендной плате и другим расходам, связанным с эксплуатацией помещений, используемых для осуществления любой предпринимательской (экономической) деятельности.

Обоснованность включения в закон приведенных норм базируется на арбитражной практике, обобщение которой позволяет констатировать, что перечисленные притязания кредиторов обычно подтверждаются убедительными фактами и надежными доказательствами (договоры, неоплаченные счета и т.п.), а у должников нет реальной защиты, их ссылки на отсутствие денежных средств юридической силы, как правило, не имеют. На практике также известны случаи, когда ответчики против упомянутых требований выдвигают существенные возражения, подлежащие проверке в стандартном состязательном и устном производстве.

На совершенно иную процессуальную обстановку рассчитано применение п. 2 ст. 227 АПК: упрощенное производство возможно, если иск основан на представленных истцом документах, устанавливающих имущественные обязательства ответчика, которые «ответчиком признаются, но не выполняются». Логическое толкование приведенного текста дает основание считать, что имеется в виду ситуация, когда среди прилагаемых истцом к исковому заявлению материалов есть документы, подтверждающие признание контрагентом своих обязательств: адресованные должником кредитору письма, факсы, телеграммы с просьбами об отсрочке или рассрочке платежей, составленные контрагентами протоколы урегулирования разногласий, акты сверки взаимных претензий и т.п. Иными словами, в деле есть доказательства совершения ответчиком внесудебного признания. Само по себе оно не гарантирует выигрыша спора истцом, но открывает дорогу для обращения к упрощенному производству.

Наиболее конкретен п. 3 ст. 227 АПК РФ, предусматривающий упрощенное рассмотрение арбитражными судами исков юридических лиц на сумму до 200 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда, по искам индивидуальных предпринимателей на сумму до 20 таких размеров. Желательно, тем не менее, чтобы на практике указанные цифры применялись при определении только размера основного долга без учета начисляемых неустоек, штрафа, процентов за пользование чужими денежными средствами и т.п.

И наконец, п. 4 ст. 227 АПК РФ в самой общей форме допускает упрощенное рассмотрение арбитражными судами любых исковых требований при наличии условий, предусмотренных ст. 226 АПК РФ. Широта этой формулировки позволяет заключить, что ее действие распространяется как на требования имущественного характера (взыскание денег, востребование и пр.), так и на иски о признании или преобразовательные, о возложении на ответчика обязанности совершить какие-либо действия или воздержаться от их совершения и т.п.

Установлены три условия рассмотрения арбитражными судами дел в упрощенном порядке (ч. 1 ст. 226 АПК РФ): а) бесспорный характер требования истца; б) признание иска ответчиком и в) незначительная сумма иска. Последнее условие самое простое, поскольку верхняя граница «незначительности» точно обозначена в п. 3 ст. 227 АПК РФ. Другие условия более сложны по содержанию.

Арбитражное процессуальное законодательство понятие «бесспорности» требования не раскрывает, на вопросы о том, кто и когда такое качество претензий устанавливает, надлежит ответить практике и теории.

Российскому ГПК известна конструкция так называемого приказного производства, базирующегося на идее презюмируемой достоверности определенных разновидностей предъявляемых требований, по которым суды общей юрисдикции выдают судебные приказы. Из числа таких разновидностей для арбитражных судов могут оказаться приемлемыми только требования, основанные на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом. Некоторые авторы находят общие черты и проводят различия между упрощенным производством в арбитражном процессе и приказным производством в гражданском процессе (Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. М.С. Шакарян. М., 2003. С. 530; Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. В.В. Ярков. М., 2003. С. 447–448. ).

Применение арбитражными судами по примеру судов общей юрисдикции положений о предполагаемой бесспорности исков, вытекающих из нотариально удостоверенных и тем более совершенных в простой письменной форме сделок, недопустимо. В подавляющем большинстве арбитражных дел экономические споры связаны с вопросами надлежащей реализации

разнообразных договоров. Попытки упрощенного рассмотрения подобного рода конфликтов ничего кроме деформирования практики дать не способны.

## § 2. Особенности упрощенного производства

На бесспорном характере своих требований и, следовательно, на упрощенном их рассмотрении вправе свободно настаивать истец, дополнив этими утверждениями стандартную схему искового заявления (ч. 2 ст. 125 АПК). Поскольку ходатайство поступило, судье в определении о принятии дела к производству (ст. 127 АПК) надлежит поставить перед сторонами вопрос о том, согласны ли они на разрешение спора по упрощенной процедуре. Однако обосновывать целесообразность такого ускоренного варианта движения дела ссылками на бесспорность заявленного требования судья, естественно, не может.

Таким образом, соответствующую информацию ответчик получает дважды: первый раз из копии направленного ему искового заявления (ч. 3 ст. 125 АПК) и второй из копии определения судьи (ч. 5 ст. 127 АПК). Определение дополнительно должно содержать предписание сторонам, прежде всего ответчику, поскольку истец собственную позицию уже обозначил, в 15-дневный срок сообщить о своем отношении к предложению избрать упрощенную форму рассмотрения дела, а также представить отзыв по существу конфликта и доказательства (ч. 3 ст. 228 АПК). При согласии ответчика с таким предложением или его полным молчании упрощенное производство допустимо. Если ответчиком выражено несогласие или им представлены любые, даже абсолютно необоснованные возражения против исковых требований, процесс должен развиваться по общим правилам искового производства (ч. 3 ст. 228, ч. 1 ст. 229 АПК).

Самостоятельным условием, оправдывающим рассмотрение спора в упрощенном порядке, служит безоговорочное согласие ответчика с требованиями истца. Оно может быть выражено в адресованном суду документе или устно, например, на предварительном судебном заседании, если оно проводится. Судье следует обеспечить письменное оформление такого рода объяснения.

Арбитражный суд, получивший исковое заявление с приложениями и полное признание ответчика, приобретает большую свободу действий, чем в случаях, когда ему нужно определить бесспорность требования. С учетом этих материалов суд может проявить инициативу и предложить разрешить спор в упрощенном порядке. Аналогичное предложение должно быть адресовано заинтересованным лицам, если цена иска составляет «незначительную сумму» (ч. 1 ст. 226, п. 3 ст. 227 АПК). Однако даже при не аргументированном возражении любой стороны против упрощенного производства дело подлежит разбирательству по общим правилам искового процесса.

Упрощенное разбирательство судом дел имеет определенные особенности, которые предусмотрены в законе. Судья рассматривает спор единолично, в срок не более одного месяца со дня поступления искового заявления в арбитражный суд, включая подготовительную часть процесса и заседание с вынесением решения. Все вопросы, связанные с осуществлением конкретных действий по подготовке дела к судебному разбирательству, решаются судьей, предварительное судебное заседание по таким делам может не проводиться (Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах рассмотрения дел в порядке упрощенного производства» от 20 января 2005 г. ).

Сокращение продолжительности упрощенного производства по сравнению с обычным, вполне объяснимо. Но предоставление сторонам 15 дней для определения своего отношения к предложению судьи действовать по упрощенной схеме, а также направление ему отзыва на заявленные требования и других доказательств, сокращает нормативно определенный срок наполовину. У судьи остается мало времени на рассмотрение дела, особенно если учесть недостатки в работе средств связи, медлительность судейского персонала при передаче судьей полученных от сторон материалов.

Судебное заседание проводится без вызова сторон. Судья исследует только исковое заявление, отзыв, другие объяснения по существу заявленных требований, представленные сторонами письменные материалы. Конечно, проведение заседания в полном объеме с соблюдением всех процессуальных формальностей (открытие заседания, проверка явки участников процесса, объявление состава суда и т.д.), не имеет практического смысла, поскольку стороны не вызывались, экспертов, свидетелей в зале нет, а судья только самостоятельно изучает документы. Можно считать, что состязание противостоящих друг другу субъектов заменяется состязанием письменных материалов.

Порядок вынесения решения после упрощенного рассмотрения дела и содержание решения не отличаются особенностями. Копия решения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после его принятия. Решение может быть обжаловано в месячный срок со дня его принятия в арбитражный суд апелляционной инстанции. После вступления решения в законную силу, в течение двух месяцев оно может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции. При наличии определенных оснований возможно обжалование в надзорном порядке или по вновь открывшимся обстоятельствам.



## ГЛАВА 25 ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. Сущность и значение апелляционного обжалования  
решений и определений, не вступивших в законную силу

Действующее арбитражное процессуальное законодательство, организация деятельности арбитражных судов, профессиональная подготовка судей должны обеспечить вынесение законных и обоснованных решений и определений. Однако практика показывает, что это удается не всегда. Ни совершенство арбитражного процессуального законодательства, ни опыт и высокая квалификация судей, рассматривающих и разрешающих экономические споры, в полной мере не гарантируют от судебных ошибок.

Для их исправления законом предусмотрен специальный «охранительный блок» «Производство по пересмотру судебных актов арбитражных судов» (разд. VI АПК РФ), включающий в себя четыре самостоятельные подсистемы (стадии процесса):

1. Производство в апелляционной инстанции по жалобам на не вступившие в законную силу решения и определения арбитражного суда первой инстанции;
2. Производство в суде кассационной инстанции по жалобам на вступившие в законную силу решения, определения, постановления;
3. Производство по пересмотру решений, определений и постановлений арбитражных судов в порядке судебного надзора;
4. Производство по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений арбитражных судов, вступивших в законную силу.

Перечисленные стадии арбитражного процесса имеют общие черты:

они предназначены для проверки наличия или отсутствия оснований к отмене решений;

отмена или изменение решений может иметь место только в случаях, указанных в законе;

проверять судебные акты вправе только те суды, которые уполномочены на это законом;

при проверке судебных актов могут присутствовать лица, участвующие в деле;

во многом совпадает и порядок судебного заседания.

Вместе с тем каждая стадия является самостоятельной стадией арбитражного процесса и имеет свои цели, субъектный состав, объект, содержание и предпосылки возникновения (Борисова Е.А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М., 2000. С. 142, 154.).

Пересмотр судом апелляционной инстанции не вступивших в законную силу решений и определений «наиболее доступный и быстрый способ проверки законности и обоснованности судебных актов.

Осуществление права на обжалование в данном случае зависит от воли самих участвующих в деле лиц, сроки апелляционного обжалования и рассмотрения достаточно кратки, судебные расходы невелики, обязательные требования, предъявляемые к жалобе, сведены до минимума. Подача кассационной жалобы с соблюдением установленного порядка и срока влечет обязательное рассмотрение дела судом апелляционной инстанции.

Производство в апелляционной инстанции — одна из стадий арбитражного процесса, перед которой стоят общие для всего арбитражного процесса задачи, сформулированные в ст. 2 АПК РФ. Вместе с тем данная стадия процесса имеет свои специфические цели. Главная из них «проверить законность и обоснованность не вступивших в законную силу решений и определений, вынесенных судом первой инстанции, и тем самым не допустить вступление в законную силу и исполнение ошибочных судебных актов. Арбитражный суд апелляционной инстанции обязан проверить

правильность судебных актов как с фактической, так и с правовой стороны по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам.

Контроль суда апелляционной инстанции за деятельностью арбитражного суда первой инстанции имеет свои особенности. Он осуществляется в специфической форме посредством вынесения судом апелляционной инстанции постановлений по каждому рассмотренному делу и должен сочетаться с выраженным в ст. 120 Конституции РФ принципом независимости судей и подчинение их только закону.

Деятельность суда апелляционной инстанции имеет целью надежно гарантировать защиту прав организаций и граждан в арбитражном суде. Она создана для проверки законности и обоснованности решений суда первой инстанции методом повторного рассмотрения и разрешения дела по имеющимся в нем и дополнительно представленным доказательствам.

Федеральным конституционным законом от 4 июля 2003 г. № 4-ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации»» в системе арбитражных судов образованы арбитражные апелляционные суды, являющиеся теперь самостоятельным составным звеном этой системы, определены их полномочия, порядок образования и деятельности. Согласно ст. 33 этого Закона арбитражные апелляционные суды являются судами по проверке в апелляционной инстанции законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов Российской Федерации, принятых ими в первой инстанции.

В Российской Федерации в каждом судебном округе действуют по два арбитражных апелляционных суда, а всего образовано двадцать таких судов.

Место постоянного пребывания арбитражного апелляционного суда определяется Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Высший Арбитражный Суд Российской Федерации официально извещает о месте постоянного пребывания арбитражного апелляционного суда.

Арбитражный апелляционный суд действует в составе президиума арбитражного апелляционного суда; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе арбитражного апелляционного суда могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел (ст. 33 Закона).

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 арбитражными апелляционными судами в отдельных местностях, по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе арбитражных апелляционных судов могут быть образованы постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания этих судов.

Постоянное судебное присутствие арбитражного апелляционного суда является обособленным подразделением соответствующего арбитражного апелляционного суда вне места постоянного пребывания этого суда и осуществляет его полномочия. (ст. 33 Закона).

Место пребывания постоянного судебного присутствия арбитражного суда определяется Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Высший Арбитражный Суд Российской Федерации официально извещает о месте пребывания постоянного судебного присутствия арбитражного суда.

В арбитражном апелляционном суде могут создаваться судебные коллегии, которые утверждаются президиумом суда из числа судей этого суда по представлению председателя суда.

Судебные коллегии возглавляют председатели -- заместители председателя суда. Председатель суда в случае необходимости вправе своим распоряжением привлекать судей одной судебной коллегии для рассмотрения дел в составе другой судебной коллегии.

Судебные коллегии арбитражного апелляционного суда проверяют в апелляционной инстанции законность и обоснованность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой инстанции, повторно рассматривая дело, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законов и иных

нормативных правовых актов, анализируют судебную статистику, а также осуществляют иные полномочия, предусмотренные регламентом арбитражных судов (ст. 33 Закона).

Из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегия, а при отсутствии судебных коллегий — из числа судей этого суда, в арбитражном апелляционном суде образуются судебные составы. Судебные составы формируются председателем арбитражного апелляционного суда. Судебный состав возглавляет председатель, утверждаемый президиумом арбитражного апелляционного суда сроком на три года. Один и тот же судья может быть утвержден на должность председателя судебного состава неоднократно (ст. 33 Закона) (О совершенствовании арбитражного процессуального законодательства в связи с принятием названного Федерального конституционного закона от 4 июля 2003 г. см.: Борисова Е.А. Производство в арбитражном апелляционном суде // Хозяйство и право. 2004. № 6. С. 80–84.).

## § 2. Право апелляционного обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу

Право апелляционного обжалования является правом на возбуждение деятельности суда второй инстанции по проверке законности и обоснованности решения арбитражного суда первой инстанции, не вступившего в законную силу.

Право на обжалование решения возникает со дня его принятия при наличии указанных в законе предпосылок:

- а) наличие вынесенного судом первой инстанции решения, не вступившего в законную силу;
- б) отнесение субъектов обжалования к числу лиц, участвующих в деле.

Право на подачу апелляционной жалобы на не вступившее в законную силу решение арбитражного суда имеют лица, участвующие в деле (ст. 257 АПК РФ). При этом не имеет значения участвовали ли они в заседании суда первой инстанции. Важно, чтобы они были допущены (привлечены) судом в процесс.

Из содержания ст. 48 АПК РФ вытекает, что право на обжалование не вступившего в законную силу решения арбитражного суда первой инстанции имеют и правопреемники сторон и третьих лиц, а также заявителей и заинтересованных лиц по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, и делам, перечисленным в разделе IV АПК РФ (ст. 48 АПК РФ).

Прокурор имеет право принести апелляционную жалобу, если он предъявлял иск по данному делу. Действующее законодательство, в отличие от АПК РФ 1992 г., не содержит специальной нормы, предоставляющей прокурору право опротестовать решение суда. В силу ст. 40 АПК РФ прокурор, обратившийся в арбитражный суд с иском по делам, перечисленным в ч. 1 ст. 52 АПК РФ, является лицом, участвующим в деле, и в соответствии со ст. 41, 257 АПК РФ имеет право подать апелляционную жалобу на решение арбитражного суда. Право апелляционного обжалования имеют только Генеральный прокурор РФ, заместитель Генерального прокурора РФ, прокурор или заместитель прокурора субъекта РФ, а также приравненные к ним прокуроры или их заместители (ч. 2 ст. 52 АПК РФ).

Право на подачу апелляционной жалобы имеет и прокурор, вступивший в дело в целях обеспечения законности в соответствии с ч. 5 ст. 52 АПК РФ.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 10 Постановления № 11 от 9 декабря 2002 г. разъяснил, что прокурор вправе обратиться в арбитражный суд по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 Кодекса. В этом случае прокурор пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. По указанным делам прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле.

В случаях, когда прокурор не участвовал в рассмотрении дела в суде первой инстанции, по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 Кодекса, он вправе вступить в дело при его рассмотрении судом апелляционной или кассационной инстанций, подать апелляционную или кассационную жалобу.

Представитель (юрисконсульт, адвокат и др.) вправе подать апелляционную жалобу на решение только в том случае, если это полномочие закреплено в доверенности, выданной ему представляемым лицом. Законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители) могут совершать от имени представляемого все процессуальные действия, в том числе вправе самостоятельно обжаловать решение, не имея специальной доверенности.

Права апелляционного обжалования не имеют участники процесса, не являющиеся лицами, участвующими в деле (свидетели, эксперты и др.).

В силу действующего закона (ст. 42 АПК РФ) имеют право на принесение апелляционной жалобы и лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт. Они пользуются правами лиц, участвующих в деле, в том числе они вправе принимать участие в рассмотрении дела в апелляционной инстанции, заявлять ходатайства, знакомиться с материалами дела, представлять доказательства.

Предоставив указанным лицам право подавать апелляционные жалобы, закон не определил ни их процессуального положения, ни права и обязанности в суде апелляционной инстанции. Вопрос о процессуальном положении этих лиц так и остался нерешенным. Статья 40 АПК РФ не относит их к лицам, участвующим в деле. Какой-либо специальной правовой нормы, определяющей их процессуальное положение в арбитражном процессе, в законе нет.

Какое же процессуальное положение в арбитражном процессе должны занять подавшие апелляционную жалобу лица, не привлеченные к участию в деле, если арбитражный суд первой инстанции принял решение об их правах и обязанностях? Являются ли они лицами, участвующими в деле?

На последний вопрос следует дать положительный ответ. Поскольку арбитражный суд первой инстанции принял решение о правах и (или) обязанностях этих лиц, то они являются материально заинтересованными в исходе дела в апелляционной инстанции, следовательно, имеют в деле и материальный, и процессуальный интерес. Они выступают в арбитражном суде апелляционной инстанции от своего имени, в защиту своих прав и могут своими действиями влиять на ход и развитие арбитражного процесса. Таким образом, лица, не привлеченные к участию в деле судом первой инстанции, если арбитражный суд принял решение об их правах и обязанностях в случае подачи ими апелляционной жалобы на решение арбитражного суда по существу являются лицами, участвующими в деле. Они имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы, заявлять ходатайства, подавать заявления, давать объяснения арбитражному суду, представлять свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им законом.

Объектом апелляционного обжалования может быть только не вступившее в законную силу решение арбитражного суда первой инстанции. В апелляционном порядке могут быть обжалованы только решения арбитражных судов субъектов Российской Федерации. Решения Высшего Арбитражного Суда РФ вступают в законную силу с момента их принятия и апелляционному обжалованию не подлежат. Эти решения могут быть пересмотрены только в порядке судебного надзора. Не может быть обжаловано в суд апелляционной инстанции и решение суда по делам об оспаривании нормативных правовых актов (ч. 4 ст. 195 АПК РФ).

Апелляционная жалоба может быть подана и на часть решения, например, резолютивную, по вопросу о распределении расходов между сторонами, порядке и сроке исполнения решений и по другим вопросам, разрешенным арбитражным судом при рассмотрении дела. Самостоятельным предметом обжалования может быть и мотивировочная часть решения, независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по существу.

Лица, участвующие в деле, могут подать апелляционную жалобу и на дополнительное решение (ст. 178 АПК РФ).

### § 3. Возбуждение апелляционного производства

Возбуждение апелляционного производства осуществляется посредством подачи апелляционной жалобы лицом, участвующим в деле, или не привлеченным к участию в деле лицом, в отношении которого состоялось судебное решение, и принятия ее судьей к производству апелляционной инстанции.

Перед вынесением определения о принятии апелляционной жалобы к производству апелляционной инстанции судья обязан проверить наличие предпосылок права на обжалование. Убедившись, что лицо обладает правом на предъявление жалобы, судья должен проверить, соблюдены ли условия реализации этого права.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение одного месяца после принятия арбитражным судом обжалуемого решения, если иной срок не установлен законом (ст. 259 АПК РФ). Апелляционная жалоба на решения арбитражного суда первой инстанции по делам о

привлечении к административной ответственности и по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности может быть подана в течение десяти дней со дня их принятия (ч. 4 ст. 206, ч. 5 ст. 211 АПК РФ).

В литературе и практике высказаны различные мнения о том, когда начинается течение месячного срока на подачу апелляционной жалобы, если арбитражный суд, разрешив спор, объявил в судебном заседании только резолютивную часть решения в соответствии со ст. 176 АПК РФ.

Споры по этой проблеме объясняются различными мнениями о времени, когда решение считается принятым в случае объявления судом в заседании только его резолютивной части.

Одни полагают, что датой принятия решения следует считать дату, на которую назначено ознакомление с мотивированным решением суда, другие — дату объявления судом резолютивной части решения в судебном заседании, третьи — дату изготовления мотивированного решения.

Эта третья точка зрения более правильна и соответствует закону. Согласно ч. 2 ст. 176 АПК РФ в случае объявления судом резолютивной части принятого решения датой принятия решения следует считать дату изготовления решения в полном объеме. С принятием этой правовой нормы положен конец теоретическим спорам по данному вопросу.

Установленный законом срок на подачу апелляционной жалобы может быть восстановлен судом только в том случае, если он был пропущен по уважительным причинам и если не истек предусмотренный законом предельный для его восстановления срок (ст. 117 АПК РФ).

Законом установлен предельный шестимесячный срок для обращения в арбитражный суд с ходатайством о восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы. Если жалоба возвращена ввиду пропуска срока при отсутствии ходатайства о его восстановлении, она может быть подана повторно с ходатайством о восстановлении срока (ст. 259 АПК РФ).

С ходатайством о восстановлении пропущенного срока в арбитражный суд могут обратиться только лица, имеющие право на подачу апелляционной жалобы. Ходатайство может быть изложено в письменном заявлении или в жалобе и заявляется одновременно с подачей апелляционной жалобы. В ходатайстве должны быть указаны причины пропуска срока на подачу апелляционной жалобы.

Ходатайство о восстановлении срока на подачу жалобы рассматривается судьей апелляционной инстанции единолично без извещения лиц, участвующих в деле, до решения вопроса о принятии апелляционной жалобы к производству.

По результатам рассмотрения ходатайства о восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы выносится определение. При восстановлении пропущенного срока в этом определении может быть указано о принятии жалобы к производству.

Определение о восстановлении пропущенного срока обжалованию не подлежит.

Об отказе в восстановлении срока выносится определение, в котором указывается о возвращении апелляционной жалобы (ст. 117 АПК РФ).

Определение об отказе в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы может быть обжаловано в кассационном порядке (ч. 6 ст. 117 АПК РФ).

Арбитражное процессуальное законодательство регулирует не только сроки, но и порядок подачи апелляционных жалоб, требования, предъявляемые к ним, а также правовые последствия их нарушения.

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

Апелляционная жалоба по форме и содержанию должна соответствовать требованиям ст. 260 АПК РФ. Она 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.

В апелляционной жалобе могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, а также заявлены имеющиеся ходатайства.

В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции (ч. 3 ст. 257 АПК).

Апелляционная жалоба должна быть подписана руководителем организации или его заместителем, прокурором или его заместителем. Действующий АПК РФ предоставил право на подписание жалобы и представителю (юрисконсульту, работнику организации, адвокату и др.).

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 260 АПК РФ к апелляционной жалобе, подписанной представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание апелляционной жалобы.

В случае невыполнения этого требования судья, руководствуясь ст. 262 АПК РФ, выносит определение об оставлении апелляционной жалобы без движения, в котором устанавливает срок для устранения недостатков.

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.

К апелляционной жалобе прилагаются: 1) копия оспариваемого решения; 2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины. Это правило не распространяется на прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, которым закон предоставил право обратиться с иском в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов; 3) документ, подтверждающий направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы и документов, которые у них отсутствуют; 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание апелляционной жалобы.

К апелляционной жалобе на определение арбитражного суда о возвращении искового заявления должны быть также приложены возвращенное исковое заявление и документы, прилагавшиеся к нему при подаче в арбитражный суд (ст. 260 АПК РФ).

Апелляционная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых Кодексом к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда апелляционной инстанции. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд или оставляет жалобу без движения, или возвращает ее (ст. 263 и 264 АПК РФ).

Вопрос о принятии апелляционной жалобы к производству решается судьей арбитражного суда апелляционной инстанции единолично в пятидневный срок со дня ее поступления в арбитражный суд апелляционной инстанции.

О принятии апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Невыполнение лицом, подавшим жалобу, правил о содержании и форме апелляционной жалобы влечет оставление ее без движения (ст. 263 АПК РФ). Арбитражный суд апелляционной инстанции, установив при рассмотрении вопроса о принятии апелляционной жалобы к производству, что она подана с нарушением требований, установленных ст. 260 АПК РФ, выносит определение об оставлении апелляционной жалобы без движения.

Определение может быть обжаловано (См.: Сметанников А. Проблемы оставления апелляционной жалобы без движения // Вестник ВАС РФ. 2003. № 9. С. 124–127. ). В определении арбитражный суд указывает основания для оставления апелляционной жалобы без движения и срок, в течение которого лицо, подавшее апелляционную жалобу, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы без движения. Копия определения об оставлении апелляционной жалобы без движения направляется лицу, подавшему апелляционную жалобу, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, апелляционная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда апелляционной инстанции.

Если данные обстоятельства не будут устранены в срок, указанный в определении, арбитражный суд возвращает апелляционную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу (ст. 264 АПК РФ).

В отличие от института оставления апелляционной жалобы без движения институт возвращения апелляционной жалобы в основном связан с предпосылками права на предъявление жалобы.

Арбитражный суд апелляционной инстанции возвращает апелляционную жалобу, если при рассмотрении вопроса о принятии апелляционной жалобы к производству установит, что: 1) апелляционная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства; 2) апелляционная жалоба подана на судебный акт, который не подлежит обжалованию в порядке апелляционного производства; 3) апелляционная жалоба подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы и не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы отказано; 4) до вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству суда от лица, подавшего жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении; 5) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда.

Арбитражный суд апелляционной инстанции также возвращает жалобу, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера.

О возвращении апелляционной жалобы арбитражный суд выносит определение. В определении указываются основания для возвращения апелляционной жалобы, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета. Копия определения о возвращении апелляционной жалобы направляется лицу, подавшему жалобу, вместе с жалобой и прилагаемыми документами не позднее следующего дня после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления апелляционной жалобы без движения.

Судья апелляционной инстанции не вправе возвратить апелляционную жалобу сопроводительным письмом, резолюцией на жалобе или другим не предусмотренным законом способом. Несоблюдение судьей указанного в ст. 264 АПК РФ порядка возвращения апелляционной жалобы не исключает возможности обжалования возврата в порядке, установленном для обжалования определения о возвращении апелляционной жалобы.

Возвращение апелляционной жалобы может иметь место только до принятия ее к производству суда. Такое толкование закона дано и в арбитражной практике.

Акционерное общество «Строительно-производственно-коммерческая фирма «Строительное управление № 17»» обратилось в Арбитражный суд Чувашской Республики с исковым заявлением об истребовании имущества из чужого незаконного владения.

Решением арбитражного суда заявленные требования удовлетворены и с ответчика-акционерного общества «Монолитстрой» взыскано 492 276 692 руб.

Апелляционная жалоба АО «Монолитстрой» принята Арбитражным судом Чувашской Республики и определением направлена с делом для рассмотрения в Арбитражный суд Республики Марий Эл из-за невозможности создания судебного состава с учетом требований ст. 18 АПК РФ о недопустимости повторного участия судьи в рассмотрении дела.

Определением Арбитражный суд Республики Марий Эл возвратил апелляционную жалобу заявителю со ссылкой на пропуск установленного срока на ее подачу.

В протесте заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагается определение отменить, как принятое с нарушением процессуальных норм.

Президиум протест удовлетворил и в своем постановлении указал следующее.

В соответствии со ст. 152 АПК РФ о принятии апелляционной жалобы к производству судья выносит определение. Такое определение принято судьей Арбитражного суда Чувашской Республики, поэтому Арбитражный суд Республики Марий Эл не вправе был возвращать апелляционную жалобу по основаниям, предусмотренным ст. 151 АПК РФ (Вестник ВАС РФ. 1996. № 10. С. 121.).

Определение арбитражного суда о возвращении апелляционной жалобы может быть обжаловано в суд кассационной инстанции. В случае отмены определения апелляционная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение апелляционной жалобы не препятствует повторному обращению с апелляционной жалобой в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее возвращения (ч. 5 ст. 265 АПК РФ).

#### § 4. Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции

Производство в суде апелляционной инстанции — это составная часть арбитражного процесса, перед которым стоят общие задачи, характерные для всего судопроизводства (ст. 2 АПК РФ). Вместе с тем производство в апелляционной инстанции является самостоятельной стадией процесса, перед которой законом поставлены и свои специфические задачи. Они повлияли в определенной мере на действие некоторых принципов арбитражного судопроизводства, предопределили особенности рассмотрения дел, полномочий апелляционной инстанции, основания к отмене решений суда первой инстанции и содержание вынесенных постановлений.

В стадии апелляционного обжалования решений действуют в полной мере большинство принципов арбитражного судопроизводства: принцип осуществления правосудия только арбитражным судом, независимости судей и подчинения их только закону, законности, гласности, непосредственности и др.

Апелляционные жалобы рассматриваются в открытом заседании апелляционной инстанции. Исключения могут иметь место в указанных в законе случаях (ст. 11 АПК РФ).

Действие некоторых принципов в суде апелляционной инстанции имеет определенную специфику. В частности, своеобразно проявляется действие принципа состязательности. В соответствии с ч. 2 ст. 268 АПК РФ дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. С определенными ограничениями действует в этой стадии процесса и принцип диспозитивности. В апелляционной инстанции не принимаются и не рассматриваются новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде в первой инстанции (ч. 3 ст. 257 АПК РФ).

Производство в суде апелляционной инстанции развивается поэтапно.

Поступившие в апелляционную инстанцию жалобы регистрируются канцелярией и подшиваются к делу. Дела распределяются председателем судебной коллегии между судьями. Судья, получивший дело с апелляционной жалобой, обязан тщательно изучить его, подготовить подробный доклад и представить на заседание апелляционной инстанции.

Прежде всего должна быть проверена формальная сторона дела: имеет ли лицо право на обжалование решения, соблюден ли срок ее подачи, подписана ли она в соответствии с требованиями закона, приложены ли к жалобе доказательства отсылки ее копий лицам, участвующим в деле, и документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленном порядке.

При выявлении этих, а также иных перечисленных в ст. 260 АПК РФ обстоятельств, судья обязан вынести определение об оставлении апелляционной жалобы без движения.

Установив, что апелляционная жалоба подана в установленном законом порядке, судья принимает ее к производству, о чем выносит определение. В определении указываются время и место рассмотрения апелляционной жалобы. Определение направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Решив вопрос о возбуждении апелляционного производства по жалобе, судья приступает к изучению существа дела. Как правило, оно начинается с внимательного прочтения решения суда первой инстанции. После этого анализируются все имеющиеся в деле и дополнительно представленные доказательства, изучается действующее законодательство и руководящие указания Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по рассматриваемым вопросам, оцениваются доводы и требования, содержащиеся в апелляционной жалобе.

Апелляционная жалоба на решение суда должна быть рассмотрена в срок, не превышающий месяца со дня ее поступления в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта. Этот срок не подлежит продлению (ст. 267 АПК РФ).



В суде апелляционной инстанции дело рассматривается коллегиальным составом по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными законом.

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 ведется протокол (ст. 155 АПК РФ).

В арбитражном суде апелляционной инстанции 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, а также иные правила, установленные законом только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции (ч. 3 ст. 266 АПК РФ).

Помимо перечисленных в ч. 3 ст. 266 АПК РФ, можно указать на следующие правила, действующие только в суде первой инстанции и не действующие в апелляционной инстанции.

Только в первой инстанции дело может быть рассмотрено по существу единолично судьей, только в этом случае могут принимать участие арбитражные заседатели. Не подлежит применению в суде апелляционной инстанции и институт подсудности (гл. 4 АПК РФ), предназначенный для разграничения компетенции между судами, рассматривающими дело по первой инстанции; не действуют в данном случае и нормы о передаче дела из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд (ст. 39 АПК РФ).

В суде апелляционной инстанции не может реализовать свое право на обращение в суд с иском прокурор (ст. 52 АПК РФ), государственные органы, органы местного самоуправления (ст. 53 АПК РФ). Существенно по сравнению с первой инстанцией ограничены права участвующих в деле лиц на представление доказательств. В соответствии с ч. 2 ст. 268 АПК РФ дополнительные доказательства принимаются судом, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам от него, не зависящим.

Ограничены и права лиц, участвующих в деле, на обращение к апелляционной инстанции с ходатайством об истребовании доказательств в соответствии со ст. 66 АПК РФ. Если такие ходатайства указанные лица не заявили в суде первой инстанции, то трудно рассчитывать на их удовлетворение апелляционной инстанцией.

В апелляционной инстанции не действуют и правила, специфические только для стадии предъявления иска в суде первой инстанции. В частности, в апелляционной инстанции не действуют правила о принятии искового заявления (ст. 127 АПК РФ), о возвращении искового заявления и отзыве на него (ст. 129, 131 АПК РФ).

Суду апелляционной инстанции не предоставлено право принимать решения и выносить их именем Российской Федерации. Это компетенция только арбитражного суда первой инстанции.

Решения, вынесенные первой инстанцией, по общему правилу вступают в законную силу по истечении месячного срока, постановления же апелляционной инстанции — немедленно после оглашения его судом.

Все изложенное свидетельствует о том, что производство в апелляционной инстанции имеет значительные процессуальные особенности, которые обязательно должны быть учтены при рассмотрении дела арбитражным судом апелляционной инстанции.

Арбитражный суд апелляционной инстанции применяет правила АПК РФ о приостановлении производства по делу. В случаях, предусмотренных в ст. 143 АПК РФ, арбитражный суд обязан приостановить производство по делу; при наличии же оснований, перечисленных в ст. 144 АПК РФ, вопрос о приостановлении производства по делу решается арбитражным судом в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Заседание суда апелляционной инстанции состоит из трех взаимосвязанных частей:

- 1) подготовительной;
- 2) рассмотрения жалобы по существу;
- 3) вынесения и оглашения постановления.

В подготовительной части заседания арбитражный суд должен решить, можно ли разбирать дело в данном составе судей; возможно ли рассмотрение его в отсутствие неявившихся лиц,

участвующих в деле, других участников процесса; разъяснить права и обязанности лицам, участвующим в деле, и разрешить заявленные ходатайства.

В заседании апелляционной инстанции председательствующий руководит заседанием суда апелляционной инстанции, принимает необходимые меры к обеспечению надлежащего порядка, руководствуясь ст. 154 АПК РФ.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьей жалобе и на какое решение подлежит рассмотрению. После этого он обязан выяснить, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился, кто нет и по какой причине; то же самое необходимо установить и в отношении иных участников процесса, если они вызывались судом в заседание арбитражного суда; проверить полномочия должностных лиц и представителей. Явившиеся свидетели удаляются из зала заседания арбитражного суда.

Председательствующий объявляет состав суда и разъясняет лицам, участвующим в деле, право заявить отводы. Основания для отвода судей, других участников процесса, порядок разрешения заявленного отвода и последствия удовлетворения таких заявлений определяются ст. 21–26 АПК РФ.

Объявив состав суда, председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности. Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела в апелляционной инстанции, разрешаются судом после заслушивания мнения других лиц, участвующих в деле.

После разрешения всех заявлений и ходатайств суд апелляционной инстанции обсуждает вопрос о последствиях неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и других участников процесса, вызванных судом. В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, надлежащим образом не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд обязан отложить разбирательство дела.

До рассмотрения дела по существу председательствующий должен выяснить, настаивает ли лицо, подавшее жалобу, на ее рассмотрении, не отказывается ли истец от иска, не желают ли стороны заключить мировое соглашение и разъяснить последствия совершения этих процессуальных действий.

В суде апелляционной инстанции тоже действует принцип диспозитивности, поэтому лицо, участвующее в деле, может распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. Согласно ст. 49, 265 АПК РФ лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее до вынесения постановления. Суд вправе отклонить отказ от жалобы по основаниям ч. 5 ст. 49 АПК РФ и рассмотреть дело в апелляционном порядке. При принятии отказа от жалобы суд прекращает производство в апелляционной инстанции, если решение не обжаловано другими лицами.

Производство по жалобе прекращается применительно к ст. 265 АПК РФ и в том случае, если после принятия апелляционной жалобы к производству будет установлено, что она была подана лицом, не имеющим в силу закона права на обжалование решения, в частности, лицом, не участвующим в деле, о правах и обязанностях которого суд первой инстанции не принимал решения, или на решение, не подлежащее обжалованию в апелляционном порядке (решение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, решение по делу об оспаривании нормативного акта), либо на определение, которое в соответствии с АПК РФ не подлежит обжалованию. О прекращении производства в апелляционной инстанции арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано в кассационном порядке.

В суде апелляционной инстанции истец может отказаться от иска, стороны вправе заключить мировое соглашение (ч. 4 ст. 49 АПК РФ). Отказ от иска или мировое соглашение сторон должны быть представлены в письменной форме.

При принятии отказа от иска или утверждении мирового соглашения сторон апелляционная инстанция отменяет решение суда и прекращает производство по делу (ст. 269 АПК РФ). В определении арбитражного суда о прекращении производства по делу может быть решен вопрос о распределении судебных расходов между лицами, участвующими в деле. В случае прекращения производства по делу вторичное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Порядок ведения заседания и исследования дополнительных доказательств, если они были представлены в апелляционную инстанцию, определяется председательствующим.

По общему правилу в первую очередь заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей.

Сначала выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу, и его представитель. В случае обжалования обеими сторонами первым выступает истец.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, суд должен исследовать дополнительные доказательства, принятые от них или истребованные апелляционной инстанцией по их ходатайству.

В качестве дополнительных доказательств могут быть использованы не только объяснения сторон, но и письменные, вещественные доказательства, показания свидетелей, заключение эксперта.

Дополнительные доказательства, представленные в апелляционную инстанцию, принимаются арбитражным судом только в случаях, если:

1) заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него (ч. 2 ст. 268 АПК РФ);

2) апелляционная инстанция придет к выводу, что суд, вынесший решение, необоснованно отказал заявителю в приобщении к делу какого-либо относимого и допустимого доказательства.

При решении вопроса о принятии дополнительных доказательств учитываются объяснения заявителя о причинах непредставления этих доказательств в суде 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.

Дополнительные доказательства, представленные для обоснования возражений относительно апелляционной жалобы, принимаются и рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции по существу (п. 9 Постановления № 11 от 19 июля 1997 г. Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ).

Какие доказательства можно представлять в суд апелляционной инстанции в качестве дополнительных? Какие конкретно обстоятельства могут свидетельствовать, что заявитель не представил их в суд первой инстанции по независящим от него причинам? Вправе ли лицо, участвующее в деле, заявить в суде апелляционной инстанции ходатайство о приобщении к делу и исследовании того или иного доказательства, если оно не было принято судом первой инстанции?

Вопрос о том, какие доказательства следует считать дополнительными, имеет важное практическое значение, так как эти доказательства могут быть приняты арбитражным судом только в случаях, указанных в ст. 268 АПК РФ. Каких-либо ограничений на принятие доказательств, не являющихся дополнительными, действующее законодательство не устанавливает (Вестник ВАС РФ. 1996. № 10. С. 122—123.) Дополнительными доказательствами, являются все те, которые не были исследованы судом первой инстанции. Нельзя рассматривать в качестве дополнительных представленные в апелляционную инстанцию подлинные документы, если копии их имеются в деле и были исследованы в суде первой инстанции. Это в полной мере относится и к представленным в апелляционную инстанцию копиям документов, если подлинные документы исследовались в суде первой инстанции и приобщены к делу. Не являются дополнительными доказательствами и представленные в апелляционную инстанцию надлежащим образом заверенные копии документов, если в деле имеются такие же копии этих документов, но никем не заверенные, либо удостоверенные ненадлежащим образом. На это обстоятельство задолго до принятия действующего АПК РФ обратил внимание Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ (Там же.).

Право лиц, участвующих в деле, на представление в суд апелляционной инстанции дополнительных доказательств значительно ограничено законом. Оно может быть реализовано только в случае, если заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, независящим от него. В обобщенном виде основания для удовлетворения ходатайства о дополнении дела новыми доказательствами могут быть сформулированы следующим образом: 1) доказательства существовали в момент рассмотрения дела в суде первой инстанции, но представляющее их лицо не знало и не могло о них знать; 2) доказательства существовали на момент рассмотрения дела в суде первой инстанции, и представляющее их лицо знало об этом, но по независящим от него причинам не могло представить их в суд; 3) дополнительные доказательства появились после принятия решения судом первой инстанции; 4) суд первой

инстанции ошибочно исключил из судебного разбирательства представленные лицом доказательства, которые могли иметь значение для исхода дела; 5) суд первой инстанции необоснованно отказал лицу в исследовании доказательств, которые могли иметь значение для исхода дела (необоснованно отказал в удовлетворении ходатайства о проведении экспертизы, о вызове свидетеля, о направлении судебного поручения, об истребовании доказательств и т.п.).

При рассмотрении дела в арбитражном суде апелляционной инстанции 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. Суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении указанных ходатайств на том основании, что они не были удовлетворены судом первой инстанции.

Обстоятельства дела, которые признаны, удостоверены лицами, участвующими в деле, и приняты арбитражным судом первой инстанции, не проверяются арбитражным судом апелляционной инстанции (ст. 70 АПК РФ).

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело.

Дополнительные доказательства, принятые апелляционной инстанцией, исследуются и оцениваются в порядке, предусмотренном АПК РФ. Содержащиеся в дополнительных доказательствах сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, могут быть основанием для вынесения нового решения или его изменения.

Суд апелляционной инстанции, как это вытекает из закона, вправе сам установить как материально-правовые, так и процессуальные факты и на их основе разрешить дело по существу.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в нем и представленные дополнительные доказательства, суд удаляется для вынесения постановления.

Совещание судей, вынесение постановления и его подписание происходит в отдельной комнате в порядке, предусмотренном ст. 29, 167–169 АПК РФ.

В отдельной комнате судьи обязаны решить следующие вопросы: полно ли суд первой инстанции исследовал обстоятельства, имеющие значение для дела; доказаны ли обстоятельства, которые суд признал установленными; соответствуют ли изложенные в решении выводы суда обстоятельствам дела; не нарушены ли нормы материального и процессуального права, верно ли они применены; обоснованны ли доводы апелляционной жалобы. По АПК РФ 2002 г. арбитражный суд апелляционной инстанции, в отличие от ранее действовавшего Кодекса, проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части, если обжалуется только часть решения и лица, участвующие в деле, не заявят против этого своих возражений.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции (ч. 4 ст. 270 АПК РФ). Если суд апелляционной инстанции пришел к выводу, что по делу должно быть вынесено новое решение, то, кроме того, он должен оценить доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений; определить, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу; установить права и обязанности лиц, участвующих в деле; решить, подлежит ли иск удовлетворению.

После обсуждения всех этих вопросов суд апелляционной инстанции приступает к изложению постановления.

Постановление излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, участвующими в вынесении постановления. Судья, не согласный с изложенными в постановлении выводами большинства, может изложить и приложить к постановлению особое мнение, подписав последнее.

Постановление апелляционной инстанции оглашается публично в зале заседания. Это правило не применяется, если извещенные о времени и месте заседания лица, участвующие в деле, не явились в заседание апелляционной инстанции.

В соответствии со ст. 266 АПК РФ в апелляционной инстанции дело рассматривается по правилам рассмотрения дела судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными главой

об апелляции. Следовательно, при наличии оснований согласно ст. 176 АПК РФ апелляционная инстанция, как и первая инстанция арбитражного суда, вправе вынести резолютивную часть постановления.

В случаях оглашения только резолютивной части постановления апелляционная инстанция объявляет день и час, когда лица, участвующие в деле, могут ознакомиться с мотивированным постановлением. Эта дата должна быть записана в протокол судебного заседания апелляционной инстанции.

Мотивированное постановление и ранее объявленная резолютивная часть постановления подписываются всеми судьями, участвовавшими в его принятии. Резолютивная часть составленного мотивированного постановления должна дословно соответствовать резолютивной части постановления, объявленной в день разбирательства дела.

К делу приобщается как резолютивная часть постановления, так и постановление, составленное в окончательной форме.

В случае объявления в заседании только резолютивной части постановления датой принятия постановления считается дата объявления постановления в полном объеме (ст. 176 АПК РФ).

В заседании арбитражного суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания составляется протокол. К содержанию протокола, порядку его ведения и подписи, а также представления и рассмотрения замечаний на протокол применяются правила, содержащиеся в ст. 155 АПК РФ.

Отсутствие в деле протокола заседания арбитражного суда апелляционной инстанции, неподписание его председательствующим в судебном заседании, секретарем судебного заседания или помощником судьи либо подписание его не этими лицами является безусловным основанием к отмене постановления апелляционной инстанции (п. 6 ч. 4 ст. 288 АПК РФ).

#### § 5. Полномочия суда апелляционной инстанции

Для выполнения задач, поставленных перед апелляционной инстанцией, она наделяется соответствующими полномочиями.

Полномочия суда апелляционной инстанции — это совокупность прав на совершение установленных законом процессуальных действий относительно не вступившего в законную силу решения, проверяемого по апелляционным жалобам лиц, участвующих в деле.

Арбитражный суд, рассмотрев дело в апелляционной инстанции, вправе:

оставить решение без изменения, а жалобу без удовлетворения;

отменить решение полностью или частично и принять новое решение;

изменить решение;

отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части.

Суд апелляционной инстанции оставляет решение без изменения, а апелляционную жалобу без удовлетворения в том случае, если придет к выводу, что вынесенное судом первой инстанции решение является законным и обоснованным, а мотивы жалобы несущественными для дела. Проверяя дело в полном объеме, апелляционная инстанция может выявить отдельные процессуальные нарушения, не повлиявшие на правильность вынесенного решения. Не отменяя решения, апелляционная инстанция обязана в этом случае указать в своем постановлении о выявленных недостатках. При оставлении жалобы без удовлетворения в постановлении должны быть указаны мотивы, по которым доводы апелляционной жалобы признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения.

Апелляционная инстанция вправе отменить решение полностью или в части и принять новое решение. АПК РФ 2002 г., как и АПК РФ 1995 г., не предоставляет апелляционной инстанции право направлять дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Убедившись, что решение незаконно либо необоснованно, апелляционная инстанция должна сама исправить допущенные судом первой инстанции ошибки (потребовать от лиц, участвующих в деле, дополнительные доказательства, если они необоснованно не были приняты судом первой инстанции, переоценить имеющиеся в деле доказательства и дать им свою оценку, применить ту норму материального

права, которая подлежит применению при разрешении конкретного спора и т. п.). Введение в АПК РФ данного правила обусловлено соображениями процессуальной экономии, стремлением ускорить рассмотрение дел и устранить ненужную волокиту.

Вынесение нового решения необходимо, когда нарушение норм материального права или неисследованность обстоятельств дела повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

Новым называется такое решение, которое противоположно содержанию решения суда первой инстанции.

Право вынести новое решение принадлежит апелляционной инстанции независимо от того, по чьей жалобе поступило дело на рассмотрение суда. Не исключено, что новое решение ухудшит положение лица, подавшего жалобу.

Право на изменение решения у апелляционной инстанции возникает при тех же условиях, что и право на вынесение нового решения. Вместе с тем это право, в отличие от права на вынесение нового решения, может быть реализовано только тогда, когда допущенные ошибки не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон. К изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае снижения или увеличения размера взыскиваемой суммы. Изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев дело, вправе отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения могут иметь место только по основаниям, перечисленным в ст. 148 и 150 АПК РФ. Совершение этих процессуальных действий осуществляется апелляционной инстанцией в порядке, предусмотренном законом, и влечет процессуальные последствия, указанные в ст. 149, 151 АПК РФ. Например, апелляционная инстанция может отменить решение суда первой инстанции и оставить иск без рассмотрения, если исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано.

По действующему закону апелляционной инстанции не предоставлено права при отмене решения направлять дело на новое рассмотрение. Ограничение прав суда апелляционной инстанции обусловлено природой апелляционного производства, предназначенного не только для проверки законности и обоснованности не вступивших в законную силу судебных актов суда первой инстанции, но и для повторного рассмотрения дела.

В связи с этим на практике и в теории постоянно возникает вопрос, как должна поступить апелляционная инстанция, если при рассмотрении жалобы будет установлено, что суд первой инстанции в нарушение требований ст. 51 АПК РФ не привлек к участию в деле третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, а решение по делу повлияло на их права или обязанности по отношению к одной из сторон либо одного из соучастников на стороне ответчика, когда соучастие является обязательным.

Принятие арбитражным судом решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является безусловным основанием к отмене такого решения (п. 4 ч. 4 ст. 270 АПК РФ).

По АПК РФ 2002 г. апелляционной инстанции не предоставлено права, отменив решение, направлять дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Известив надлежащим образом о месте и времени заседания всех участвующих в деле лиц, в том числе и лиц, не привлеченных судом первой инстанции к участию в деле (третьих лиц, соучастников), апелляционная инстанция должна повторно рассмотреть дело и, отменив решение суда первой инстанции, на основании имеющихся в деле и дополнительно представленных доказательств вынести новое решение.

#### § 6. Основания к изменению или отмене решений арбитражного суда

Под отменой решения арбитражного суда следует понимать совершенное судом апелляционной инстанции процессуальное действие, направленное на признание недействительным вынесенного арбитражным судом первой инстанции решения, которым дело было разрешено по существу.

Изменение решения — это внесение в него поправок, которые не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

Основание к отмене или изменению решений — это перечисленные в АПК РФ обстоятельства, при наличии которых апелляционная инстанция обязана изменить или отменить вынесенное судом первой инстанции решение по существу дела.

Основаниями к изменению или отмене решения суда первой инстанции являются:

неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела;

недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые арбитражный суд посчитал установленными;

несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права (ст. 270 АПК РФ).

Все перечисленные в ст. 270 АПК РФ основания к изменению или отмене решения арбитражного суда могут быть сведены к необоснованности и незаконности решения. Между понятиями необоснованности и незаконности решения имеется тесная связь. Требование обоснованности решения закреплено в нормах арбитражного процессуального права (ст. 15 АПК РФ). Несоблюдение этого требования означает в то же время нарушение закона. Если незаконность решения понимать в широком плане, то любое необоснованное решение будет одновременно и незаконным.

Вместе с тем, несмотря на тесную связь, каждое из этих понятий в юридической науке и практике рассматривается как самостоятельное, имеющее свое содержание.

Необоснованным является решение, в котором неправильно установлены либо вовсе не установлены фактические обстоятельства дела. Дефекты такого рода могут проявляться в различной форме:

1) неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела (п. 1 ч. 1 ст. 270 АПК РФ), говорит о том, что арбитражный суд не поставил на свое рассмотрение и не исследовал всех предусмотренных нормой материального права юридических фактов либо доказательственных фактов, наличие или отсутствие которых влияет на исход дела. Пробел в установлении существенных для дела обстоятельств объясняется чаще всего неправильным определением предмета доказывания либо круга доказательственных фактов по делу;

2) недоказанность имеющих существенное значение для дела обстоятельств, которые арбитражный суд посчитал установленными (п. 2 ч. 1 ст. 270 АПК РФ). Это нарушение имеет место в тех случаях, когда существенные для дела обстоятельства не подтверждены указанными в законе доказательствами либо подтверждены недопустимыми или недостоверными, противоречивыми доказательствами, а также доказательствами, полученными арбитражным судом с нарушением норм арбитражного процессуального права. Причиной недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, нередко является нарушение судом правил исследования либо оценки доказательств;

3) несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела (п. 3 ч. 1 ст. 270 АПК РФ). Данное нарушение будет допущено в тех случаях, когда суд из установленных фактов сделал неправильный вывод о взаимоотношениях сторон. Это чаще всего возможно, когда норма материального права, регулирующая спорные отношения, лишь в общей форме определяет условия, при которых наступают те или иные правовые последствия.

Незаконным является решение, вынесенное судом с нарушением норм материального права, подлежащих применению по конкретному делу, или норм процессуального права.

Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными, если арбитражный суд:

- а) не применил закона, подлежащего применению;
- б) применил закон, не подлежащий применению;
- в) неправильно истолковал закон.

Неприменение закона, подлежащего применению, имеет место в тех случаях, когда суд не только не указывает в решении подлежащую применению по данному делу норму материального права, но и разрешает дело вопреки нормам действующего законодательства. С данным

нарушением апелляционная инстанция встречается и тогда, когда суд применил отмененный закон либо нормы подзаконного акта, противоречащие действующему закону, либо нормы закона, принятого с нарушением установленного порядка. К этой же группе нарушений следует отнести и случаи применения судом норм международного договора, не ратифицированного в предусмотренном законом порядке.

Суть применения ненадлежащего закона заключается в том, что суд при разрешении дела руководствуется не той нормой, которая регулирует спорное отношение. Подобное нарушение обусловлено, как правило, неправильной квалификацией отношений сторон.

Неправильное истолкование закона имеет место в тех случаях, когда применяется закон, подлежащий применению, но содержание и смысл его понимается неверно, вследствие чего в решении суд делает неправильный вывод о правах и обязанностях сторон. Подобное нарушение может быть, в частности, допущено при расширительном или ограничительном толковании судом норм материального права.

Нарушение норм материального права, как правило, влечет изменение или отмену решения суда.

Незаконным является решение, вынесенное с нарушением норм арбитражного процессуального права.

Процессуальные нарушения можно разделить на две группы.

В первую группу входят такие процессуальные нарушения, которые во всех случаях приводят к отмене решения арбитражного суда. Их принято называть безусловными основаниями к отмене решения суда.

В соответствии с ч. 4 ст. 270 АПК РФ нарушение норм процессуального права является в любом случае основанием к отмене решения арбитражного суда первой инстанции, если:

дело рассмотрено судом в незаконном составе;

дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;

при рассмотрении дела были нарушены правила о языке;

суд принял решение о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

решение не подписано судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, или подписано не теми судьями, которые указаны в решении;

в деле отсутствует протокол судебного заседания, или он не подписан судьей, председательствующим в заседании.

нарушены правила о тайне совещания судей при принятии решения.

В эту же группу входят и нарушения арбитражным судом правил, закрепленных в ст. 148, 150 АПК РФ.

Введение в АПК РФ безусловных оснований к отмене решений арбитражного суда гарантирует реализацию принципов арбитражного судопроизводства, а следовательно, укрепляет и гарантии прав организаций и граждан на судебную защиту.

Ко второй группе нарушений норм процессуального права можно отнести такие нарушения, которые не всегда влекут отмену решения. Их именуют условными основаниями к отмене решения суда.

Согласно ч. 3 ст. 270 АПК РФ нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием к изменению или отмене решения, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения. Вопрос о том, привело или могло привести то или иное процессуальное нарушение к принятию неправильного решения в каждом конкретном случае решается судом апелляционной инстанции. Одно и то же процессуальное нарушение в зависимости от обстоятельств дела может повлечь различные процессуальные последствия и не всегда приводит к отмене решения. Допущенные судом первой инстанции при рассмотрении дела



незначительные процессуальные нарушения, если они не оказали или не могли оказать влияния на конечные выводы суда, не являются основанием к отмене решения. На такие нарушения апелляционная инстанция, не отменяя решения, должна отреагировать в апелляционном постановлении (ст. 271 АПК РФ). Так, нарушения арбитражным судом процессуальных норм о сроках рассмотрения дел, правил, регулирующих порядок в заседании арбитражного суда (ст. 154 АПК РФ), если они не повлияли на окончательный вывод суда о правах и обязанностях сторон, могут и не привести к отмене решения суда.

#### <185) 7. Постановление суда апелляционной инстанции

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы принимается постановление, которое подписывается всеми судьями (ч. 1 ст. 271 АПК РФ).

Все вопросы, возникающие при вынесении постановления в совещательной комнате, решаются судьями по большинству голосов. Судья, не согласный с постановлением, может изложить в письменном виде особое мнение, которое приобщается к делу.

По содержанию постановление апелляционной инстанции так же, как и решение арбитражного суда, должно состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

В вводной части постановления должны быть указаны наименование арбитражного суда, принявшего постановление, номер дела, место и дата принятия постановления, состав суда, принявшего постановление, фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания, фамилии присутствующих в заседании лиц с указанием их полномочий, дата принятия решения в первой инстанции и фамилии принявших его судей, наименование лиц, участвующих в деле, наименование лица, подавшего апелляционную жалобу.

В описательной части постановления кратко излагается суть принятого решения, основания, по которым поставлен вопрос о проверке законности и обоснованности решения; доводы, изложенные в отзыве на апелляционную жалобу, объяснения лиц, присутствующих в заседании апелляционной инстанции.

В мотивировочной части постановления суд апелляционной инстанции должен указать обстоятельства дела, установленные арбитражным судом, доказательства, на которых основаны выводы арбитражного суда об этих обстоятельствах, законы и иные нормативные акты, которыми руководствовался суд при принятии постановления, и доводы, по которым арбитражный суд отклоняет те или иные доказательства и не применяет законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии судебного акта.

При отмене или изменении решения суда первой инстанции в мотивировочной части постановления должны быть изложены мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами суда первой инстанции.

В резолютивной части постановления должны быть выводы суда по результатам рассмотрения апелляционной жалобы. Необходимо указать, какое решение принял суд по жалобе лица, участвующего в деле. Как при отмене (изменении) решения, так и при оставлении его без изменения в этой части постановления должно быть указано, решение какого арбитражного суда и по какому конкретно делу отменяется или оставляется без изменения. В случае частичной отмены решения необходимо точно определить, в какой части решение отменяется и в какой остается без изменения.

В резолютивной части постановления суд апелляционной инстанции указывает о распределении между сторонами судебных расходов.

Вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения постановления апелляционной инстанции, об изменении способа и порядка его исполнения (ст. 324 АПК РФ) рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции, если эти вопросы разрешаются одновременно с принятием названного постановления.

В иных случаях вопросы отсрочки или рассрочки исполнения постановления, изменения способа и порядка его исполнения рассматриваются судом первой инстанции (п. 12 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 11 от 19 июня 1997 г.).

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его принятия. Оно направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о получении или вручается им под расписку в 5-дневный срок со дня принятия.

Постановление суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке.

Арбитражный суд апелляционной инстанции вправе принять дополнительное постановление по заявлению лица, участвующего в деле, или по своей инициативе в случае, если он отменил решение первой инстанции полностью или в части и принял новое решение (п. 2 ст. 269 АПК РФ).

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

В случае отказа в принятии дополнительного постановления выносится определение, которое может быть обжаловано в кассационном порядке.

#### § 8. Обжалование определений суда первой инстанции

Арбитражное процессуальное законодательство предусматривает возможность самостоятельного обжалования в апелляционном порядке не только решений, но и не вступивших в законную силу определений, постановленных судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу.

Отдельно от решения может быть обжаловано не каждое определение арбитражного суда первой инстанции.

Определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в случаях, если законом предусмотрено обжалование этого определения, а также если это определение препятствует дальнейшему движению дела (ч. 1 ст. 272, ст. 188 АПК РФ).

АПК РФ предусматривает обжалование отдельно от решения определения судьи о возвращении искового заявления (ст. 129), определения арбитражного суда о приостановлении производства по делу, об отказе в возобновлении производства по делу (ст. 147), определение об обеспечении иска или отказа в обеспечении иска (ст. 93), об отмене обеспечения иска и об отказе в отмене обеспечения иска (ст. 97), об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 149), о прекращении производства по делу (ст. 151) и др.

Среди определений, выносимых арбитражным судом первой инстанции, имеются и такие, которые непосредственно не влияют на правильность разрешения дела по существу и обжаловать их до вынесения решения нет необходимости. Например, определения об отказе в вызове свидетеля или истребовании письменного доказательства не могут быть обжалованы до вынесения решения, так как может оказаться, что они не обладают свойством относимости и без них суд имел достаточно доказательств, чтобы принять законное и обоснованное решение. Обжалование таких определений отдельно от решения не предусмотрено Кодексом.

Если лицо, участвующее в деле, которое просило об истребовании того или иного доказательства, будет считать вынесенное решение незаконным или необоснованным, то оно может в апелляционной жалобе указать на неосновательный отказ в истребовании этого доказательства как на одну из причин вынесения необоснованного решения.

В судебной практике до настоящего времени нет ясности по вопросам о том, подлежит ли обжалованию определение арбитражного суда первой инстанции, которым назначена экспертиза и приостановлено производство по делу? Если подлежит, то какие факты должен исследовать суд при рассмотрении жалобы на такое определение?

Согласно ч. 2 ст. 147 АПК РФ определение арбитражного суда о приостановлении производства по делу может быть обжаловано. Это правило действует и в случае вынесения судом определения о приостановлении производства по делу в связи с назначением экспертизы.

При рассмотрении жалобы на определение арбитражного суда о приостановлении производства по делу суд должен выяснить, была ли назначена судом экспертиза, соблюден ли установленный законом порядок ее назначения (в частности, проверить, когда была назначена экспертиза, уполномоченное ли лицо назначено экспертом, поставлены ли перед экспертом вопросы, на которые он должен ответить, соблюдены ли при назначении экспертизы права лиц, участвующих в деле), целесообразно ли в данном конкретном случае приостановление производства по делу в связи с назначением экспертизы.

Установив, что при назначении экспертизы судом первой инстанции допущены нарушения процессуального закона (например, экспертиза была назначена до возбуждения дела в суде,

экспертом назначено лицо, не имеющее в силу закона права на проведение экспертизы, перед экспертом не поставлены вопросы, по которым должна быть проведена экспертиза), суд апелляционной инстанции должен отменить определение о приостановлении производства по делу и направить дело в суд первой инстанции для устранения нарушений закона, допущенных при назначении экспертизы.

Определение суда первой инстанции о назначении экспертизы не может быть обжаловано и отменено судом апелляционной инстанции.

Субъектами апелляционного обжалования определений суда первой инстанции являются лица, участвующие в деле. В случаях, прямо указанных в законе, жалоба может быть подана и другими участниками процесса, а также лицами, не являющимися ими (ст. 66, 96 АПК РФ).

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции подаются в арбитражный суд апелляционной инстанции и рассматриваются им по правилам, для подачи и рассмотрения апелляционных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции, с особенностями, указанными в ч. 3 ст. 272 АПК РФ.

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции о возвращении искового заявления и на другие определения, которые препятствуют дальнейшему движению дела, рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления такой жалобы в суд.

АПК РФ 2002 г., в отличие от АПК РФ 1995 г., не предоставляет суду апелляционной инстанции право на передачу дела на рассмотрение суда первой инстанции в случаях отмены им определений о возвращении искового заявления, приостановлении производства по делу, прекращении производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения.

Вместе с тем дело должно быть передано на новое рассмотрение в суд первой инстанции в случае, если апелляционная инстанция отменит определение первой инстанции об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения суда первой инстанции.

Такой вывод вытекает из содержания ч. 1 ст. 310 АПК РФ, согласно которой вступившие в законную силу решение, определение, принятые в первой инстанции, пересматриваются арбитражным судом, принявшим это решение, определение.

Из этого правила следует, что решение, принятое судом первой инстанции, может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам только судом первой инстанции. Суд апелляционной инстанции не вправе пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам решение суда первой инстанции. Следовательно, отменив определение первой инстанции об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного решения, апелляционная инстанция обязана возратить дело в суд первой инстанции для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Арбитражный суд по результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда первой инстанции вправе: 1) оставить определение без изменения, жалобу без удовлетворения; 2) отменить определение арбитражного суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции; 3) отменить определение полностью или в части и разрешить требование по существу.

## ГЛАВА 26

### ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

§1. Сущность кассационного обжалования решений арбитражного суда, вступивших в законную силу

Производство в кассационной инстанции — это новая по сущности, неизвестная ранее арбитражному процессуальному законодательству, стадия процесса, впервые введенная в АПК РФ 1995 г.

Производство в кассационной инстанции является самостоятельной стадией арбитражного процесса. Деятельность арбитражного суда и других участников процесса в этой стадии построена

на общих принципах арбитражного судопроизводства: независимости судей арбитражного суда и подчинение их только закону, равенства организаций и граждан перед законом и судом, гласности, законности, состязательности, диспозитивности, непосредственности и др. Она нацелена на выполнение общих задач арбитражного судопроизводства, установленных ст. 2 АПК РФ. В кассационной инстанции действуют общие для всей отрасли арбитражного процессуального права институты: состав арбитражного суда, отвод судей, компетенция арбитражных судов, лица, участвующие в деле, представительство в арбитражном суде, доказательства и доказывание, судебные расходы, процессуальные сроки, извещения и вызовы, судебные штрафы и др.

Вместе с тем, несмотря на полное совпадение по названию с ранее существовавшей в арбитражном процессе стадией кассационного производства (АПК РФ 1992 г.), она значительно отличается от нее. Правовые нормы, закрепленные в гл. 35 «Производство в арбитражном суде кассационной инстанции» АПК РФ, регулируют совершенно новые, неизвестные ранее арбитражному судопроизводству отношения, образующие самостоятельную стадию процесса.

Производство в суде кассационной инстанции имеет специфические цели, объект, субъектный состав, содержание и предпосылки возникновения. По этим признакам оно отличается, как от производства в суде первой инстанции, так и от других стадий процесса, составляющих «охранительный» блок. Производство в кассационной инстанции предназначено для проверки законности вступивших в законную силу актов арбитражного суда.

В соответствии с ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» в системе арбитражных судов Российской Федерации созданы федеральные арбитражные суды округов (ст. 3), которые проверяют в кассационной инстанции законность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой и апелляционной инстанциях.

В Российской Федерации действуют:

1. Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Владимирской области, Ивановской области, Кировской области, Республики Коми, Костромской области, Республики Марий Эл, Республики Мордовия, Нижегородской области, Чувашской Республики — Чаваш Республики, Ярославской области;
2. Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Республики Бурятия, Иркутской области, Красноярского края, Республики Саха (Якутия), Республики Тыва, Республики Хакасия, Читинской области;
3. Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Амурской области, Еврейской автономной области, Камчатской области, Магаданской области, Приморского края, Сахалинской области, Хабаровского края, Чукотского автономного округа;
4. Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Республики Алтай, Алтайского края, Кемеровской области, Новосибирской области, Омской области, Томской области, Тюменской области, Ханты-Мансийского автономного округа, Ямало-Ненецкого автономного округа;
5. Федеральный арбитражный суд Московского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Москвы и Московской области;
6. Федеральный арбитражный суд Поволжского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Астраханской области, Волгоградской области, Пензенской области, Саратовской области, Республики Татарстан (Татарстан), Ульяновской области;
7. Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Архангельской области, Вологодской области, Калининградской области, Республики Карелия, Мурманской области, Новгородской области, Псковской области, Санкт-Петербурга и Ленинградской области, Тверской области;
8. Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Республики Адыгея (Адыгея), Республики Дагестан, Ингушской Республики, Кабардино-Балкарской Республики, Республики Калмыкия-Хальмг Тангч, Карачаево-Черкесской Республики, Краснодарского края, Ростовской области, Республики Северная Осетия, Ставропольского края;
9. Федеральный арбитражный суд Уральского округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Башкортостан, Коми-Пермяцкого автономного округа,

Курганской области, Оренбургской области, Пермской области, Свердловской области, Удмуртской Республики, Челябинской области;

10. Федеральный арбитражный суд Центрального округа, осуществляющий проверку решений, принятых арбитражными судами Белгородской области, Брянской области, Воронежской области, Калужской области, Курской области, Липецкой области, Орловской области, Рязанской области, Смоленской области, Тамбовской области, Тульской области.

Федеральным законом может быть изменен состав судебных округов.

Федеральный арбитражный суд округа действует в составе: президиума федерального арбитражного суда округа; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Согласно ст. 24 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» федеральный арбитражный суд округа является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к действующим на территории соответствующего судебного округа арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Статьей 26 названного Закона и ст. 273, 274, 286 АПК РФ проверка законности решений, постановлений арбитражного суда первой и апелляционной инстанций отнесена только к полномочиям федеральных арбитражных судов округов.

Создание в составе арбитражных судов субъектов Российской Федерации кассационной инстанции федеральным законом не предусмотрено, поэтому постановление арбитражного суда субъекта Российской Федерации, вынесенное по кассационной жалобе на вступившее в законную силу решение первой инстанции этого же суда подлежит отмене, как вынесенное в незаконном составе суда. Вместе с тем кассационная инстанция тоже не вправе рассматривать и проверять законность и обоснованность не вступившего в законную силу решения по апелляционным жалобам лиц, участвующих в деле. На это обстоятельство правильно обратил внимание Президиум ВАС РФ по конкретному делу (Постановление ВАС РФ от 27 ноября 2001 г. № 3788/01.).

Помимо процессуальных функций по пересмотру судебных актов, на федеральный арбитражный суд округа закон возлагает и многие организационные функции. Он обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению в рассматриваемом им деле; изучает и обобщает судебную практику; подготавливает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов; анализирует судебную статистику.

Создание федеральных арбитражных округов способствует укреплению законности в деятельности арбитражных судов и гарантий защиты прав организаций и граждан, обеспечивает единообразное направление судебной практики в точном соответствии с требованиями Закона.

Судебный контроль кассационной инстанции за деятельностью нижестоящих судов и руководство ими имеет свои особенности. Они осуществляются в процессуальной форме — путем вынесения кассационной инстанцией постановлений по каждому рассмотренному делу и должны сочетаться с выраженным в ст. 120 Конституции РФ принципом независимости судей и подчинения их только закону.

Субъектами кассационного производства являются лица, участвующие в деле, а также лица, не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял решение или постановление. В отличие от апелляционной инстанции в кассационной не могут участвовать ни свидетели, ни эксперты.

От других стадий процесса, предназначенных для пересмотра судебных актов, стадия кассационного производства отличается и по объекту пересмотра. Предметом деятельности суда кассационной инстанции являются вступившие в законную силу решения и определения суда первой инстанции, постановления и определения суда апелляционной инстанции и в случаях, предусмотренных законом определения судьи кассационной инстанции.

Производство в кассационной инстанции возбуждается кассационной жалобой (а не апелляционной жалобой и не заявлением), имеющей назначение и содержание, отличающие ее от других процессуальных документов, на основе которых осуществляется пересмотр судебных актов.

Целевая направленность, субъектный состав, объект проверки определяют и специфику содержания процессуальных отношений, возникающих в этой стадии процесса, особенности полномочий и оснований к отмене судебных актов.

Производство в кассационной инстанции как самостоятельная стадия арбитражного процесса есть совокупность процессуальных отношений, возникающих и развивающихся между арбитражным судом кассационной инстанции и лицами, участвующими в деле, с целью проверки законности вступивших в законную силу решений арбитражных судов субъектов Российской Федерации, постановлений и определений судов апелляционной инстанции.

## § 2. Возбуждение кассационного производства

Возбуждение кассационного производства осуществляется путем подачи в предусмотренном законом порядке кассационной жалобы на вступивший в законную силу судебный акт и принятия ее к производству кассационной инстанции.

Право на возбуждение деятельности суда кассационной инстанции по проверке указанных судебных актов имеет лицо, обладающее в силу закона правом кассационного обжалования вступивших в законную силу решений и постановлений арбитражных судов субъектов Российской Федерации, принятых ими в первой и апелляционной инстанциях.

Право на кассационное обжалование возникает со дня вступления в законную силу решений и постановлений, принятых арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой и апелляционной инстанциях, при указанных в законе предпосылках. Такими предпосылками являются наличие вступившего в законную силу решения, постановления, вынесенных судом первой или апелляционной инстанций; отнесение субъектов обжалования к числу лиц, участвующих в деле.

Право кассационного обжалования вступивших в законную силу решений и постановлений принадлежит лицам, участвующим в деле, а в случаях, предусмотренных законом и иным лицам (ст. 273 АПК РФ). Лица, участвующие в деле, имеют право на принесение кассационной жалобы независимо от того, участвовали ли они в заседании суда первой и апелляционной инстанций, важно, чтобы они были допущены (привлечены) в процесс арбитражным судом первой инстанции в качестве лица, участвующего в деле (О субъектах кассационного обжалования см.: Кожемяко А.С. Кассационное производство в арбитражном суде: теория и практика. М., 2004. С. 43–52.).

Право кассационного обжалования вступивших в законную силу решений и постановлений арбитражного суда имеют и правопреемники сторон и третьих лиц (ст. 48 АПК РФ).

Подать кассационную жалобу может и лицо, не участвующее в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт (ст. 42 АПК РФ).

Ни в теории, ни в практике нет ответа на вопрос, в каких случаях можно считать, что арбитражный суд принял судебный акт о правах лиц, не привлеченных к участию в деле, хотя он имеет важное значение, ибо прямо связан с правом указанных лиц на кассационное обжалование этих актов.

При обсуждении проблемы следует помнить, что решение арбитражного суда — это единый целостный процессуальный документ, все части которого неразрывно связаны между собой.

Исходя из этого решение о правах и обязанностях этих лиц следует считать принятым, если:

1) в описательной или мотивировочной части решения содержатся выводы либо суждения арбитражного суда о правах или обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле.

Такие решения нарушают не только материальные права лиц, не привлеченных к участию в деле, но и их конституционное право на судебную защиту;

2) в резолютивной части решения суд прямо указал о правах или обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле.

Такие решения на практике принимаются крайне редко.

Привести исчерпывающий перечень случаев принятия судом решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, вряд ли возможно.

Решение арбитражного суда о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, следует считать принятым, в частности, если в любой из частей (описательной, мотивировочной, резолютивной) этого судебного акта будут содержаться выводы либо суждения арбитражного суда о взыскании с лица, не привлеченного к участию в деле, денежной суммы, признании незаконным индивидуального правового акта, вынесенного органом исполнительной власти, о правах этого лица, о признании незаконной регистрации прав на имущество за лицом, не привлеченным к участию в деле, о признании недействительной сделки, заключенной с участием лица, не привлеченного к участию в деле, о деловой репутации таких лиц, о принадлежности права на имущество истцу либо

ответчику, или третьему лицу, не заявляющему самостоятельных требований на предмет спора, хотя в действительности оно принадлежит лицу, не привлеченному к участию в деле и др.

Следовательно, лица, не привлеченные к участию в деле, могут подать кассационную жалобу как на решение арбитражного суда первой инстанции в целом, так и на часть решения, в том числе и только на мотивировочную часть решения, если в этой части содержатся выводы или суждения суда об их правах и обязанностях.

Прокурор может обжаловать решение или постановление только в том случае, если он предъявлял иск по данному делу или вступал в дело в целях обеспечения законности.

В числе лиц, участвующих в деле, в законе не указан и судебный пристав-исполнитель. Однако он тоже имеет право на подачу кассационной жалобы на вступивший в законную силу судебный акт суда первой и апелляционной инстанций, если оспаривались его действия. Такое право имеют и правопреемники взыскателя и должника в исполнительном производстве.

Судебный представитель вправе подать кассационную жалобу на решение и постановление, если это специальное полномочие оговорено в доверенности, выданной в установленном законом порядке (ст. 62 АПК РФ). Это положение не распространяется на законных представителей, полномочия которых подтверждаются документами, удостоверяющими их статус.

Объектом кассационного обжалования может быть только вступившее в законную силу решение и постановление арбитражного суда субъекта Российской Федерации. Постановления суда кассационной инстанции, а также решения, определения и постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации обжалованию в кассационном порядке не подлежат.

В силу ч. 4 ст. 229 АПК РФ не может быть обжаловано в кассационном порядке решение по делу, рассмотренному в порядке упрощенного производства.

Кассационная жалоба, как и апелляционная, может быть подана не только на решение суда в целом, но и на его часть, например, на незаконность только мотивировочной либо только резолютивной части.

Предметом кассационного обжалования может быть дополнительное решение (ст. 178 АПК РФ).

В кассационном порядке возможно обжалование только одного из принятых по делу судебных актов (вступившего в законную силу решения суда первой инстанции или только постановления апелляционной инстанции).

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 2 Постановления № 13 от 24 сентября 1999 г. разъяснил, что кассационная жалоба может быть подана как на вступившее в законную силу решение суда первой инстанции и постановление апелляционной инстанции одновременно, так и только на одно, любое из этих судебных актов, принятых по одному конкретному делу.

Такое толкование закона является правильным и в полной мере соответствует принципу диспозитивности в арбитражном процессе.

При подаче кассационной жалобы лицом, не имеющим в силу закона права на обжалование судебного акта (в частности, лицом, не участвующим в деле, о правах и обязанностях которого арбитражный суд не принимал судебного акта), или на судебный акт, не подлежащий обжалованию в кассационном порядке, судья первой инстанции, судья кассационной инстанции возвращает кассационную жалобу в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 281 АПК РФ.

Как должен поступить суд кассационной инстанции, если указанные обстоятельства будут установлены после принятия кассационной жалобы к производству? На этот вопрос в действующем законе нет ответа. В этом случае производство по кассационной жалобе должно быть прекращено применительно к ч. 1 ст. 282 АПК РФ.

Согласно ст. 276 АПК РФ кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемых решения или постановления арбитражного суда (Подробно о сроках кассационного обжалования см.: Кожемяко А.С. Указ. соч. С. 71–83.).

Поскольку месячный срок на подачу кассационной жалобы установлен законом, то он не может быть ни продлен, ни сокращен. По заявлению лица, участвующего в деле, арбитражный суд может, признав причины пропуска указанного в ст. 276 АПК РФ срока уважительными, восстановить пропущенный срок (ст. 117 АПК РФ).

В АПК РФ 2002 г. установлен шестимесячный срок для обращения в арбитражный суд с ходатайством о восстановлении пропущенного срока на подачу кассационной жалобы. Если жалоба

возвращена ввиду пропуска срока при отсутствии ходатайства о его восстановлении, она в пределах шестимесячного срока может быть подана повторно с ходатайством о восстановлении срока.

С ходатайством о восстановлении пропущенного срока в арбитражный суд могут обратиться только лица, имеющие право на подачу кассационной жалобы. Ходатайство может быть изложено в жалобе или в отдельном заявлении и должно быть заявлено одновременно с подачей жалобы.

Ходатайство о восстановлении пропущенного срока на подачу кассационной жалобы рассматривается судом кассационной инстанции в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле (если иное не предусмотрено АПК РФ 2002 г.), до решения вопроса о принятии кассационной жалобы к производству.

По результатам рассмотрения ходатайства о восстановлении пропущенного срока на подачу кассационной жалобы и с учетом оценки изложенных в ходатайстве причин пропуска срока на подачу жалобы выносится определение.

Содержание определения о восстановлении пропущенного срока может быть изложено в определении о принятии кассационной жалобы к производству.

Определение о восстановлении пропущенного срока обжалованию не подлежит.

Содержание определения об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть изложено в определении о возвращении кассационной жалобы.

Кассационная жалоба подается в федеральный арбитражный суд округа, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение (ст. 275 АПК РФ). В данном случае полномочным рассматривать кассационную жалобу является федеральный арбитражный суд того округа, на территории которого находится суд, принявший решение.

Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить жалобу вместе с делом в соответствующий федеральный арбитражный суд округа в 3-дневный срок со дня ее поступления в суд.

Кассационная жалоба на решение, постановление арбитражного суда подается в письменной форме и должна содержать: 1) наименование арбитражного суда, в который подается кассационная жалоба; 2) наименование 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 дату принятия решения, постановления, предмет спора; 4) требование 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.

Необходимо выделить несколько положений, характеризующих специфику возбуждения производства в кассационной инстанции.

Первое из них связано с правильным определением суда кассационной инстанции, в который должна быть подана жалоба. Кассационная жалоба может быть подана не в любой арбитражный суд, а только в тот, который в соответствии с законом обязан рассмотреть ее. Таким судом является федеральный арбитражный суд того округа, в который входит суд субъекта Российской Федерации, вынесший обжалуемое решение (ст. 30 ФКЗ «Об арбитражных судах»).

Необходимо обратить внимание и на содержание кассационной жалобы. В ней должны быть указаны требования лица, подавшего жалобу, и ссылка на то, в чем заключается нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права. Чтобы изложить все это в жалобе, надо проделать большую и сложную работу, связанную с юридической квалификацией отношений сторон и толкованием закона. Такая работа, как правило, посильна только юристам-профессионалам.

В отличие от АПК РФ 1995 г. по АПК РФ 2002 г. в кассационной жалобе не запрещается ссылаться на необоснованность судебных актов. Это обусловлено тем, что теперь закон возлагает на арбитражный суд кассационной инстанции обязанность проверить, соответствуют ли выводы арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права установленным



ими по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам (ст. 287 АПК РФ). Таким образом, закон допускает теперь проверку и обоснованности судебных актов в кассационном порядке. По АПК РФ 1995 г. главной задачей кассационной инстанции — проверить законность вступившего в силу решения арбитражного суда или постановления апелляционной инстанции. Безусловно, на практике выполнить ее было не так-то просто, поскольку вопросы права и факта неразрывно связаны между собой в правоприменительной деятельности и переплетены так, что порой выделить один из них, не затрагивая другой, весьма трудно.

Кассационная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем.

В кассационной жалобе могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, заявлены имеющиеся ходатайства.

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.

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.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых настоящим Кодексом к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд кассационной инстанции или оставляет кассационную жалобу без движения, или возвращает кассационную жалобу.

Вопрос о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции решается судьей единолично в пятидневный срок со дня ее поступления в арбитражный суд кассационной инстанции.

О принятии кассационной жалобы к производству судья кассационной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по кассационной жалобе. В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению кассационной жалобы.

Копии определения о принятии кассационной жалобы направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В кассационной инстанции, как и в апелляционной, и в суде первой инстанции действует принцип состязательности. Содержание этого принципа составляют, в том числе и нормы, закрепленные в ст. 279 АПК РФ. В соответствии с этой статьей, лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на кассационную жалобу с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы, другим лицам, участвующим в деле, и в арбитражный суд.

К отзыву, направляемому в арбитражный суд, прилагается также документ, подтверждающий направление отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала судебного заседания.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва.

В АПК 2002 г. введен новый институт — оставление кассационной жалобы без движения, что способствует укреплению гарантий защиты прав лиц, участвующих в деле.

Арбитражный суд кассационной инстанции, установив при рассмотрении вопроса о принятии кассационной жалобы к производству, что она подана с нарушением требований, предъявляемых законом к содержанию и форме кассационной жалобы, выносит определение об оставлении кассационной жалобы без движения.

В 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.

Копия определения об оставлении кассационной жалобы без движения направляется лицу, подавшему кассационную жалобу, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае, если обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, кассационная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции.

Если указанные обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд возвращает кассационную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу.

Арбитражный суд кассационной инстанции возвращает кассационную жалобу, если при рассмотрении вопроса о принятии кассационной жалобы к производству установит, что: 1) кассационная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке кассационного производства, или подана на судебный акт, который в соответствии с настоящим Кодексом не обжалуется в порядке кассационного производства; 2) кассационная жалоба подана по истечении срока подачи кассационной жалобы, установленного АПК РФ, и не содержит ходатайства 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; 4) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда (ст. 281 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции возвращает кассационную жалобу и в том случае, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

О возвращении кассационной жалобы арбитражный суд выносит определение.

Копия определения 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.

Основания возвращения кассационной жалобы неоднородны по своим правовым последствиям. Возвращение жалобы по основаниям, указанным в п. 2<M%10>—<D%0>4 ч. 1 ст. 281 АПК РФ, не препятствует лицу, подавшему ее, по устранении недостатков, перечисленных в данных пунктах, вновь подать эту жалобу в суд.

В случае же, отмеченном в п. 1 ч. 1 ст. 281 АПК РФ, у заявителя отсутствует право на подачу кассационной жалобы, и при возвращении ее он не имеет права на повторное предъявление этой жалобы в суд.

Право на повторное предъявление отсутствует в случае, если кассационная жалоба была возвращена в связи с тем, что заявитель не является лицом, участвующим в деле, либо вынесенный судом акт не допускает его обжалования в суд кассационной инстанции.

Определение судьи о возвращении кассационной жалобы может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Кассационная жалоба на определение о возвращении кассационной жалобы рассматривается в порядке, предусмотренном для рассмотрения кассационных жалоб на определения арбитражного суда (ст. 291 АПК РФ). Кассационная жалоба на такое определение рассматривается арбитражным судом кассационной инстанции коллегиально. Судья, вынесший определение о возвращении кассационной жалобы, не может входить в состав суда, рассматривающего жалобу на это определение, а также в состав суда, рассматривающего дело по жалобе, принятой к производству после устранения оснований, по которым она была возвращена.

В случае отмены определения кассационная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

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 (ст. 49 АПК РФ).

В АПК РФ нет ответа на вопрос как быть с кассационной жалобой, поданной в установленный срок, но поступившей в кассационную инстанцию после рассмотрения ею дела по другим жалобам. Полагаем, что такая жалоба должна быть принята к производству суда и рассмотрена по существу. Если в результате ее рассмотрения суд кассационной инстанции придет к выводу о незаконности ранее принятого кассационного постановления, то оно отменяется и выносится новое постановление.

В действующем арбитражном процессуальном законодательстве более подробно по сравнению с АПК РФ 1995 г. урегулировано приостановление исполнения судебных актов арбитражным судом кассационной инстанции.

Арбитражный суд кассационной инстанции вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, приостановить исполнение судебных актов, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, при условии, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения.

Исполнение решения, постановления арбитражного суда приостанавливается арбитражным судом кассационной инстанции и в том случае, если лицо, ходатайствующее о таком приостановлении, предоставило обеспечение возмещения другой стороне по делу возможных убытков (встречного обеспечения) 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 (ст. 283 АПК РФ).

В соответствии с ч.1 ст. 283 АПК РФ ходатайство о приостановлении исполнения решения может быть заявлено любым лицом, участвующим в деле. Такое правило вряд ли правильно по существу и вызывает возражения, поскольку оно не в полной мере соответствует ст. 20, 21 ФЗ «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г., из содержания которых вытекает, что приостановление исполнения судебных актов может иметь место по инициативе суда, заявлению судебного пристава-исполнителя, а также по ходатайству взыскателя или должника. Взыскателем и должником в исполнительном производстве может быть не любое лицо, участвующее в деле, а только истец, ответчик или третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора. Должником может быть и лицо, не привлеченное к участию в деле, если арбитражный суд принял решение или постановление о его правах и обязанностях. Следовательно, далеко не все лица, участвующие в деле, должны иметь право заявлять ходатайство о приостановлении исполнения решения, постановления. И это понятно, ибо приостановление исполнения решения, постановления затрагивает права только материально заинтересованных лиц, прежде всего права сторон по делу, третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. Вряд ли оправдано такое право предоставлять третьему лицу, не заявляющему самостоятельных требований на предмет спора, государственному органу, выступающему в процессе в соответствии со ст. 53 АПК РФ, и другим материально незаинтересованным в исходе дела.

Ходатайство о приостановлении исполнения решения, постановления арбитражный суд кассационной инстанции вправе рассматривать только после принятия к производству кассационной жалобы.

По ходатайству о приостановлении исполнения решения, постановления арбитражный суд в трехдневный срок со дня поступления ходатайства в суд выносит определение (а не постановление). Содержание такого определения предопределяется главным образом основаниями заявленного ходатайства. Определение должно быть мотивированным, иметь ссылки на существенные обстоятельства, послужившие основанием для удовлетворения (отказа в удовлетворении) ходатайства, на доказательства, подтверждающие их, а также на закон, которым руководствовался суд при вынесении определения.

Копия определения судьи о приостановлении исполнения судебного акта или об отказе в приостановлении направляется лицам, участвующим в деле. Определение может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

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.

§ 3. Рассмотрение жалоб в суде кассационной инстанции

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 (ст. 285 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с некоторыми особенностями, предусмотренными в гл. 35 АПК РФ. Правила, установленные только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции, не применяются при рассмотрении дела в арбитражном суде кассационной инстанции, если закон не предусматривает иное.

Неявка в судебное заседание арбитражного суда кассационной инстанции лица, подавшего кассационную жалобу, и других лиц, участвующих в деле, не может служить препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие, если они были надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении от 24 сентября 1999 г. «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде кассационной инстанции» разъяснил, что в кассационной инстанции не применяются, в частности, правила о передаче споров на разрешение третейского суда, об изменении основания и предмета иска, увеличении размера исковых требований, о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора о вступлении в дело (привлечении к участию в деле) третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, о соединении и разъединении нескольких исковых требований, о предъявлении встречного иска, о ведении протокола судебного заседания. Не применяется также правило о недопустимости разрешения спора в отсутствие истца, не заявившего о рассмотрении дела в его отсутствие. Из этого следует, что в случае неявки в судебное заседание кассационной инстанции истца, ответчика, других лиц, участвующих в деле, дело может быть рассмотрено в их отсутствие, если они надлежащим образом извещены о времени и месте разбирательства дела (п. 13).

Перечень приведенных правовых норм, которые не могут применяться при рассмотрении дела судом кассационной инстанции, не является исчерпывающим. Помимо норм, перечисленных в п. 13 Постановления, в кассационной инстанции не действуют правовые нормы о передаче дела из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд (ст. 39 АПК РФ), о замене ненадлежащего ответчика (ст. 47 АПК РФ), об оставлении искового заявления без движения (ст. 128 АПК РФ), о возвращении искового заявления (ст. 129 АПК РФ), о сроках рассмотрения дела (ст. 152 АПК РФ) и др.

Вместе с тем содержащиеся в гл. 16 АПК РФ нормы о приостановлении производства по делу (ст. 143–146) применяются в кассационной инстанции. Арбитражный суд кассационной инстанции приостанавливает производство по делу в случаях, установленных АПК РФ (ч. 2 ст. 143). В частности, если после принятия кассационной жалобы к производству будет подано заявление о пересмотре судебного акта первой или апелляционной инстанций по вновь открывшимся обстоятельствам, производство по жалобе приостанавливается применительно к п. 1 ч. 1 ст. 143 АПК РФ.

Рассмотрение жалобы кассационной инстанцией состоит из трех взаимосвязанных частей (этапов):

- 1) подготовительной;
- 2) рассмотрение кассационной жалобы по существу;
- 3) вынесение и оглашение кассационного постановления.

В подготовительной части заседания суд кассационной инстанции, как и суд первой инстанции, должен решить, можно ли дело разбирать в данном составе судей; возможно ли рассмотрение дела в отсутствие неявившихся лиц, участвующих в деле; разъяснить участвующим в деле лицам их права и обязанности и разрешить заявленные ими ходатайства.

Рассмотрение дела в отсутствие неявившихся лиц, участвующих в деле, не извещенных о месте и времени заседания, является безусловным основанием к отмене постановления кассационной инстанции (Вестник ВАС РФ. 2003. № 1. С. 47–48; № 10. С. 44–45.).

Лицо, подавшее кассационную жалобу, вправе отказаться от нее до вынесения постановления (ст. 282 АПК РФ). Суд вправе отклонить отказ от жалобы по основаниям, предусмотренным ст. 49 АПК РФ, и рассмотреть дело в кассационном порядке.

При принятии отказа от кассационной жалобы суд прекращает производство в кассационной инстанции, если решение, постановление не обжаловано другими лицами, участвующими в деле. О прекращении производства в кассационной инстанции арбитражный суд выносит определение.

В определении могут быть разрешены вопросы о распределении между сторонами судебных расходов, о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копии определения о прекращении производства по кассационной жалобе направляются лицам, участвующим в деле.

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 (ст. 291 АПК РФ).

В кассационной инстанции дело рассматривается судом всегда коллегиально в составе трех профессиональных судей. При этом судьи, ранее принимавшие участие в рассмотрении данного дела в суде кассационной инстанции, не могут повторно участвовать в его рассмотрении в суде этой инстанции. Нарушение этого правила является безусловным основанием к отмене постановления суда кассационной инстанции.

Судья, председательствующий в судебном заседании кассационной инстанции, принимает необходимые меры к обеспечению надлежащего порядка.

При входе судей в зал заседания все присутствующие в зале встают. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции все находящиеся в зале заседания лица выслушивают стоя. Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса обращаются к арбитражному суду стоя и дают свои объяснения стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего.

В случае нарушения порядка во время заседания председательствующий от имени арбитражного суда делает предупреждение лицу, допустившему нарушение. При повторном нарушении порядка указанное лицо может быть удалено из зала заседания по распоряжению председательствующего.

Председательствующий открывает заседание кассационной инстанции и объявляет, какое дело, по чьей жалобе и на решение, постановление какого суда подлежит рассмотрению. Затем он выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился, устанавливает личности явившихся, проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто выступает в качестве переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы. Основания для отводов, порядок разрешения заявленного отвода и последствия удовлетворения таких заявлений определяются ст. 21–27 АПК РФ.

Председательствующий должен разъяснить лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, надлежащим образом не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела. Неявка указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к разбирательству дела. Однако кассационная инстанция вправе и в этих случаях, признав причины неявки уважительными, отложить разбирательство дела.

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела, в кассационной инстанции, разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

В Постановлении от 24 сентября 1999 г. и в АПК РФ 2002 г. остался открытым весьма важный вопрос о праве суда кассационной инстанции принимать от лиц, участвующих в деле, дополнительные материалы, подтверждающие незаконность решения, вынесенного судом первой инстанции.

Полагаем, что на него следует дать положительный ответ.

Согласно ст. 284 АПК РФ арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции, с определенными особенностями.

Правила, установленные только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции, не применяются при рассмотрении дела в арбитражном суде кассационной инстанции, если в законе не предусмотрено иное.

Никаких специальных норм, запрещающих лицам, участвующим в деле, представлять дополнительные материалы, а кассационной инстанции — принимать и рассматривать их при проверке законности и обоснованности вынесенного решения, в главе 35 АПК РФ не имеется. Более того, из содержания ст. 277 АПК РФ следует, что лица, участвующие в деле, наделены таким правом. Представляя дополнительные материалы в кассационную инстанцию, они обязаны указать об этом в кассационной жалобе (п. 5 ч. 2 ст. 277 АПК РФ) и направить копии этих материалов лицам, участвующим в деле (п. 3 ч. 4 ст. 277 АПК РФ).

Дополнительные материалы, представленные лицами, участвующими в деле, в кассационную инстанцию, могут подтвердить факт нарушения судом не только норм материального, но и норм процессуального права. В частности, они могут подтвердить факт нарушения судом установленных процессуальным законом правил об извещении судом лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства, правил о собирании доказательств, о приостановлении производства по делу и др.

В законе ничего не говорится о необходимости доклада дела председательствующим или одним из судей кассационной инстанции. Однако доклад дела необходим, поскольку в кассационной инстанции действуют принципы законности, состязательности, гласности и др.

Рассмотрение дела в кассационной инстанции должно начинаться докладом председательствующего или одного из членов суда.

Докладчик кратко излагает обстоятельства дела, содержание решения, первой инстанции и постановления апелляционной инстанции, доводы кассационной жалобы и поступившего на нее отзыва, содержание представленных в суд письменных материалов, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки правильности обжалованных актов.

После доклада кассационная инстанция заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и их представителей, которые вправе приводить также доводы, не указанные в кассационной жалобе. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, и его представитель. В случае обжалования решения, постановления обеими сторонами первым выступает истец.

Суд должен ознакомиться с представленными участвующими в деле лицами дополнительными материалами.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, и их представителей, изучив дополнительные материалы, суд удаляется для вынесения постановления. Совещание судей, вынесение постановления и его объявление происходят в порядке, предусмотренном ст. 20, 167, 169, 176 АПК РФ. Вынесенное судьями постановление оглашается публично, за исключением тех случаев, когда участвующие в деле лица, надлежащим образом извещенные о времени и месте судебного разбирательства, не явились в судебное заседание.

В связи с применением правила, закрепленного в ч. 1 ст. 284 АПК РФ, возникает вопрос, вправе ли суд кассационной инстанции по особо сложным делам отложить составление мотивированного постановления на срок не более пяти дней (ст. 176 АПК РФ).

Никаких исключений из этого правила в гл. 35 АПК РФ не содержится. Следовательно, кассационная инстанция вправе объявить в заседании, в котором закончилось разбирательство дела, только резолютивную часть постановления. Объявленная резолютивная часть постановления должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Копии мотивированного постановления кассационной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении или вручается под расписку в 5-дневный срок со дня принятия (ч. 4 ст. 289 АПК РФ).

Вопрос о пределах рассмотрения в кассационной инстанции в законе изложен в ст. 286 АПК РФ. Согласно этой статье арбитражный суд кассационной инстанции проверяет законность решений, постановлений, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, устанавливая правильность применения норм материального права и норм процессуального права при

рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта и исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы.

Независимо от доводов, содержащихся в кассационной жалобе, арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, не нарушены ли арбитражным судом первой и апелляционной инстанций нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции, постановления арбитражного суда апелляционной инстанции (ст. 288 АПК РФ). При рассмотрении дела арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, соответствуют ли выводы арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права установленным ими по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам.

#### § 4. Полномочия суда кассационной инстанции.

##### Основания к отмене решений и постановлений

Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции — это совокупность его прав на совершение установленных законом процессуальных действий относительно вступивших в законную силу решения, постановления определения суда первой или апелляционной инстанций, проверяемого по кассационной жалобе (ст. 287 АПК РФ).

Федеральный арбитражный суд округа, рассмотрев дело, вправе:

оставить решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения. Суд кассационной инстанции оставляет решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения, если будет установлено, что суд первой или апелляционной инстанции при рассмотрении и разрешении дела правильно установил обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, и верно применил нормы материального и процессуального права. Оставляя жалобу без удовлетворения, суд кассационной инстанции должен в своем определении указать мотивы, по которым отвергнуты доводы жалобы. На практике нередко суды кассационной инстанции, оставляя решение без изменения, а жалобу — без удовлетворения, отвергают изложенные в ней доводы, используя в постановлении общую формулировку — «доводы кассационной жалобы неосновательны (или несостоятельны)». Такая практика не соответствует ли закону. Согласно п. 12 ч. 2 ст. 289 АПК РФ в постановлении кассационной инстанции должны быть указаны мотивы, по которым арбитражный суд не применяет законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле. Из содержания данной правовой нормы следует, что, оставляя обжалованное решение без изменения, суд кассационной инстанции в своем постановлении должен проанализировать все приведенные в кассационной жалобе доводы и конкретно указать, почему каждый из них не может служить основанием к отмене решения;

отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и, не передавая дело на новое рассмотрение, принять новый судебный акт, если фактические обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены арбитражным судом первой и апелляционной инстанций на основании полного и всестороннего исследования имеющихся в деле доказательств, но этим судом неправильно применена норма права либо законность решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций повторно проверяется арбитражным судом кассационной инстанции при отсутствии оснований к отмене решения, предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ.

Новым называется такое решение, которое противоположно по своему содержанию решению суда первой инстанции. На вопрос о том, является ли вынесенное арбитражным судом кассационной инстанции решение новым, можно правильно ответить только после того, как оно будет сопоставлено с решением, постановлением, вынесенным судом первой или апелляционной инстанций. Решение об отказе в иске является новым, поскольку оно по своему содержанию противоположно решению суда первой инстанции. Первоначальное решение об удовлетворении иска суд кассационной инстанции заменил своим решением об отказе в нем, т.е. вынес решение, противоположное по содержанию первоначальному.

Право изменить решение у арбитражного суда кассационной инстанции возникает при тех же условиях, что и право на вынесение нового решения. Это право, в отличие от права на вынесение нового решения, может быть реализовано только тогда, когда допущенные судом нарушения не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон. К

изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы.

Решение суда первой инстанции — это единый документ, части которого взаимосвязаны и представляют неразрывное целое, поэтому изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения. С изменением мы сталкиваемся, например, когда из мотивировочной части решения арбитражный суд кассационной инстанции исключает ссылку на ненадлежащий закон либо дополняет мотивировочную часть решения ссылкой на надлежащую норму материального права;

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 в соответствии с ч. 4 ст. 288 настоящего Кодекса 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;

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 инстанций 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;

оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений.

Кассационная инстанция вправе оставить в силе одно из ранее принятых решений или постановлений, если придет к выводу, что оно является законным и обоснованным. Все другие решения и постановления, вынесенные по делу, подлежат отмене;

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. Отмена решения первой инстанции или постановления апелляционной инстанции полностью или в части и прекращение производства по делу или оставление иска без рассмотрения может иметь место только по основаниям, указанным в ст. 148 и 150 АПК РФ.

Арбитражный суд, рассматривающий дело в кассационной инстанции, не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении или постановлении либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанций, предпринимать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела (Подробно о полномочиях суда кассационной инстанции см.: Арсенов И.Г. Арбитражный процесс: Проблемы кассационного пересмотра. М., 2004. С. 59–156; Кожемяко А.С. Указ. соч. С.101–134.).

Основания к отмене решений — это указанные в законе обстоятельства, при наличии которых арбитражный суд кассационной инстанции обязан отменить вынесенное судом первой инстанции или судом апелляционной инстанции решение, постановление, определение.

Основаниями для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций являются несоответствие выводов суда, содержащихся в решении, постановлении, фактическим обстоятельствам дела, установленным арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, и имеющимся в деле доказательствам, нарушение либо неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Нарушением норм материального права являются:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению;
- 2) применение закона, не подлежащего применению;



3) неправильное истолкование закона.

По действующему АПК РФ 2002 г., в отличие от АПК РФ 1995 г., отсутствие в решении суда ссылки на закон или иной нормативный правовой акт, которыми руководствовался арбитражный суд при принятии решения, не является безусловным основанием для отмены судебного акта.

Данное нарушение само по себе еще не свидетельствует о неприменении судом норм материального права. Если судом выяснены все имеющие значение для дела обстоятельства и спор разрешен в соответствии с нормами права, подлежащими применению, но в решении не сделана ссылка на примененный судом закон или иные нормативные правовые акты, отменять такое решение нет необходимости, следует внести в него лишь соответствующие изменения (Шерстюк В.М. Арбитражный процесс (в вопросах и ответах): Комментарии, рекомендации, предложения по применению Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. 3-е изд., испр. и доп. М., 2004. С. 215–216; см. также: Шерстюк В.М. Арбитражный процесс в вопросах и ответах (комментарии, рекомендации, предложения по применению Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). 2-е изд., перераб. и доп. М., 2001. С. 261. ).

Однако это вовсе не означает, что данное обстоятельство не может служить основанием к отмене решения. Отсутствие в решении ссылки на закон или иной нормативный правовой акт, которым руководствовался арбитражный суд при принятии решения, всегда настораживает и служит поводом для тщательной проверки, не противоречит ли оно нормам материального права. В случае неправильного применения норм материального права решение подлежит отмене.

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. Наличие таких последствий оценивается арбитражным судом кассационной инстанции в каждом конкретном случае.

Основаниями для отмены решения, постановления арбитражного суда в любом случае являются: 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 Кодекса; 7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, постановления.

Перечисленные основания нарушения процессуальных прав сторон могут быть устранены только при новом рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции.

#### § 5. Постановление суда кассационной инстанции

Постановление кассационной, как и апелляционной инстанции, должно состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

В вводной части постановления суд кассационной инстанции обязан указать наименование арбитражного суда кассационной инстанции, состав суда, принявшего постановление; номер дела, дату и место принятия постановления; наименование лица, подавшего кассационную жалобу, его процессуальное положение; наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; наименования арбитражных судов, рассмотревших дело в первой и апелляционной инстанциях; дату принятия обжалуемых решения, постановления; фамилии судей, их принявших.

В описательной части кассационная инстанция должна кратко изложить содержание принятых по делу решений, постановлений; основания, по которым в кассационной жалобе заявлены требования о проверке законности решения, постановления; доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу; объяснения лиц, присутствующих в заседании.

В мотивировочной части излагаются законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд кассационной инстанции при принятии постановления; мотивы принятого постановления; мотивы, по которым суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле; мотивы, по которым суд кассационной инстанции не согласился с выводами суда первой, апелляционной инстанций, если их решение, постановление были отменены полностью или в части.

В резолютивной части постановления суд кассационной инстанции излагает выводы по результатам рассмотрения жалобы. В ней должно быть указано конкретное решение суда по жалобе. Как при отмене решения или постановления, так и при оставлении их без изменения в этой части постановления суд обязан отразить, решение какого суда и по какому делу отменяется (изменяется) или оставляется без изменения. В случае частичной отмены решения в постановлении определено пишется, в какой части решение отменяется и в какой остается без изменения. Необходимо указать также, в какой суд передается дело на новое рассмотрение.

При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции в резолютивной части постановления должен обозначить все действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при новом рассмотрении дела.

Указания арбитражного суда, рассматривающего дело в кассационной инстанции, в том числе о толковании закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда первой, апелляционной инстанций, обязательны для суда, вновь рассматривающего дело.

Вместе с тем арбитражный суд, рассматривающий дело в кассационной инстанции, не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении или постановлении либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанций, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела (ст. 287 АПК РФ). В резолютивной части постановления указывается и о распределении между лицами, участвующими в деле, судебных расходов.

Судебные расходы, понесенные в связи с подачей кассационной жалобы лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с проигравшей стороны либо распределяются между ними пропорционально размеру удовлетворенных требований. В тех случаях, когда суд кассационной инстанции принимает новое решение, он в постановлении предусматривает распределение судебных расходов между сторонами (ч. 1 и 5 ст. 110 АПК РФ).

При отмене судебного акта с передачей дела на новое рассмотрение вопрос о распределении судебных расходов разрешается арбитражным судом, вновь рассматривающим дело.

Постановление суда кассационной инстанции вступает в законную силу с момента его принятия и обжалованию не подлежит.

Копии постановления арбитражного суда кассационной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня принятия (ст. 289 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции вправе принять дополнительное постановление применительно к пп. 2 и 3 ч. 1 ст. 178 АПК РФ, а также разъяснить принятое им постановление, исправить допущенные в нем опiski, опечатки и арифметические ошибки применительно к ст. 179 АПК РФ.

Вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения постановления кассационной инстанции, об изменении способа и порядка его исполнения рассматриваются арбитражным судом кассационной инстанции, если эти вопросы разрешаются одновременно с принятием названного постановления, о чем указывается в этом постановлении.

В иных случаях вопросы отсрочки или рассрочки исполнения постановления кассационной инстанции, изменении способа и порядка его исполнения разрешаются арбитражным судом, рассматривающим дело в первой инстанции. По результатам рассмотрения заявления выносится определение, которое может быть обжаловано (ст. 324 АПК РФ).

#### <185) 6. Обжалование определений

Закон выделяет две группы определений, которые могут быть обжалованы в кассационном порядке: 1) определения арбитражного суда первой и апелляционной инстанций; 2) определения арбитражного суда кассационной инстанции.

Определения арбитражного суда первой и апелляционной инстанций обжалуются в арбитражный суд кассационной инстанции в соответствии со ст. 188 АПК РФ.

Согласно этой статье определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в случаях, если в АПК РФ предусмотрено обжалование этого определения, а также если это определение препятствует дальнейшему движению дела.

В отношении определения, обжалование которого не предусмотрено АПК РФ, а также в отношении протокольного определения могут быть заявлены возражения при обжаловании судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

Закон предусматривает обжалование отдельно от решения определения судьи о возвращении искового заявления (ст. 129 АПК РФ), определения арбитражного суда о приостановлении производства по делу, об отказе в возобновлении производства по делу (ст. 147 АПК РФ), определение об обеспечении иска или отказа в обеспечении иска (ст. 93 АПК РФ), об отмене обеспечения иска и об отказе в отмене обеспечения иска (ст. 97 АПК РФ), об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 149 АПК РФ), о прекращении производства по делу (ст. 151 АПК РФ) и др. (Приведенный в Кодексе перечень определений, подлежащих кассационному (как и апелляционному) обжалованию, является неполным и нуждается в дополнении. В частности, кассационному (и апелляционному) обжалованию должны подлежать, например, определения об отказе в освобождении от уплаты государственной пошлины, об отказе в отсрочке, рассрочке или уменьшении ее размера и др.)

В действующем законе нет прямого ответа на вопрос о том, кем могут быть обжалованы определения арбитражного суда в кассационном порядке. Нет никаких указаний на этот счет и в постановлении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24 сентября 1999 г. «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде кассационной инстанции» (с изм. от 28 января 2000 г.). Если при его решении опираться на правило, закрепленное в ст. 290 и 273 АПК РФ, то можно прийти к выводу, что определения арбитражного суда могут быть обжалованы не только лицами, участвующими в деле. Многие определения, которые в силу закона подлежат обжалованию, выносятся арбитражным судом о процессуальных правах лиц, не участвующих в деле (определение о наложении штрафа на лицо за неисполнение им своей обязанности по представлению доказательств — ст. 96, 119, 120 АПК РФ, о наложении штрафа за неисполнение мер по обеспечению иска).

Эти лица должны иметь возможность защитить свои права, в том числе и подачей кассационной жалобы.

Лица, не участвовавшие в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, тоже вправе обжаловать определение суда первой и апелляционной инстанций. Такие лица пользуются правами и несут обязанности лиц, участвующих в деле (ст. 42 АПК РФ).

Кассационные жалобы на определения арбитражного суда первой и апелляционной инстанций рассматриваются арбитражным судом кассационной инстанции в порядке, предусмотренном гл. 35 АПК РФ для рассмотрения кассационных жалоб на решения и постановления соответствующего арбитражного суда.

Рассмотрение и разрешение кассационных жалоб на определения арбитражного суда имеет определенную специфику.

В частности, кассационную жалобу на определение арбитражного суда может в определенных законом случаях подать и лицо, не участвующее в деле, например, банк, оштрафованный арбитражным судом за неисполнение решения о взыскании денежных средств в соответствии с ч. 1 ст. 332 АПК РФ. Таким образом, круг лиц, имеющих право на кассационное обжалование определения, значительно шире, чем на решение и постановление арбитражного суда.

Порядок подачи кассационной жалобы на некоторые определения тоже имеет свои особенности.

При рассмотрении кассационной жалобы на определение арбитражного суда полномочия кассационной инстанции гораздо уже полномочий, которые она имеет при рассмотрении кассационной жалобы на решение или постановление. Не совпадают и основания отмены решений и определений арбитражного суда.

В АПК РФ нет правовых норм, предусматривающих вступление определений арбитражного суда в законную силу и регламентирующих сроки их вступления в законную силу, отсутствуют и нормы, устанавливающие сроки обжалования этих определений в кассационном порядке. По этому вопросу Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ разъяснил, что жалобы на определения, которые в соответствии с АПК РФ могут быть обжалованы, подаются в течение одного месяца после истечения срока на подачу апелляционной жалобы или в течение одного месяца после принятия постановления апелляционной инстанцией (п. 15 Постановления от 24 сентября 1999 г.)

Вопрос о том, может ли кассационная инстанция, отменяя определение первой или апелляционной инстанций, вернуть дело на новое рассмотрение в суд, вынесший решение, если

может, то в каких случаях, не урегулирован в АПК РФ. К сожалению, не дано никаких разъяснений по нему и в п. 15 Постановления.

Из содержания правовой нормы, закрепленной в ст. 290 АПК РФ, следует, что кассационная инстанция вправе в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ отменить определение первой или апелляционной инстанций и передать дело на новое рассмотрение в ту инстанцию арбитражного суда, определение которой отменено. Это может иметь место, в частности, когда суд первой или апелляционной инстанций не выяснил полно всех обстоятельств дела, которые должны быть установлены для правильного применения нормы процессуального права, и допущенные ошибки не могут быть исправлены кассационной инстанцией.

Некоторые особенности имеет порядок рассмотрения кассационных жалоб на определение арбитражного суда кассационной инстанции. В соответствии со ст. 291 АПК РФ жалобы на определение арбитражного суда кассационной инстанции о возвращении кассационной жалобы, поданные в арбитражный суд кассационной инстанции, вынесший такое определение, рассматриваются коллегиальным составом судей этого же суда в десятидневный срок со дня поступления жалобы в суд без извещения сторон. Жалобы на другие определения арбитражного суда кассационной инстанции, обжалование которых предусмотрено Законом, рассматриваются тем же арбитражным судом кассационной инстанции в ином судебном составе.

По результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда кассационной инстанции выносится определение.

## ГЛАВА 27 ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ СУДЕБНЫХ АКТОВ В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА

### § 1. Возбуждение надзорного производства в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации

Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений и постановлений арбитражных судов в порядке надзора — самостоятельная стадия арбитражного процесса. Необходимость такой проверки обусловлена рядом обстоятельств. Рассмотрение дела судом апелляционной и кассационной инстанций не всегда обеспечивает безошибочность решения. Проверка вступивших в законную силу решений в порядке надзора является дополнительной гарантией защиты прав организаций и граждан. Кроме того, задачей суда надзорной инстанции является обеспечение единообразного применения закона. В литературе правильно отмечалось, что надзорной инстанции в современных условиях отводится важная роль в формировании общероссийской арбитражно-судебной практики (См.: Клеандров М.И. Арбитражный процесс. Тюмень, 1996. С. 116.).

Как и любая другая стадия арбитражного процесса, пересмотр вступивших в законную силу решений в порядке надзора имеет свои специфические признаки, отличающие его от других стадий процесса, в том числе и от производства в суде кассационной инстанции.

Такие особенности имеет, в частности, возбуждение надзорного производства. Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке надзора только Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации (ст. 292 АПК РФ).

Надзорное производство возбуждается только по заявлениям лиц, участвующих в деле, лиц, не участвовавших в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, а по делам об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, и некоторым другим делам (ст. 52 АПК РФ) — по представлению прокурора.

Эти лица вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным

судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права.

Заявление или представление прокурора (далее — представление) о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспоренного судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта (ст. 292 АПК РФ).

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 Российской Федерации 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.

О восстановлении пропущенного срока указывается в определении о принятии заявления или представления к производству, об отказе в восстановлении заявления или представления (ч. 4 ст. 292 АПК РФ введена Федеральным законом от 31 марта 2005 г. № 25-ФЗ).

Заявление, поданное с пропуском трехмесячного срока, если оно и не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано, возвращается заявителю или оставляется без рассмотрения Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Заявление, поданное с пропуском этого срока, возвращается заявителю или оставляется без рассмотрения Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (Постановление Президиума ВАС РФ от 5 августа 2003 г. № 10776/02.).

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора направляется непосредственно в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в письменной форме. Заявление или представление должно быть подписано лицом, ходатайствующим о пересмотре судебного акта, или его представителем.

В заявлении или представлении должны быть указаны: 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.

К заявлению или представлению, подписанным представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на его подписание.

Заявление или представление и прилагаемые к ним документы направляются в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации 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 Российской Федерации в пятидневный срок со дня его поступления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, поданные с соблюдением предусмотренных законом требований, принимается к производству Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

О принятии заявления или представления к производству выносится определение, которым возбуждается надзорное производство. Копия определения направляется лицу, подавшему заявление или представление.

В определении о принятии заявления или представления к производству может быть указано на истребование дела из арбитражного суда. В этом случае копия определения направляется в арбитражный суд, который должен в пятидневный срок со дня получения копии определения направить истребованное дело в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

Судья Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации возвращает заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, если при решении вопроса о его принятии к производству установит, что:

1) заявление или представление поданы лицами, не имеющими права на оспаривание судебного акта в суде надзорной инстанции;

2) до принятия заявления или представления к рассмотрению от заявителя поступило ходатайство о его возвращении;

3) заявление или представление подано по истечении срока, установленного ч. 3 ст. 292 АПК, и не содержит ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано;

4) поданные заявление или представление по форме и содержанию не соответствуют требованиям, предусмотренным ст. 294 АПК РФ, или к ним не приложены документы, указанные в этой статье.

О возвращении заявления или представления выносится определение, копия которого направляется лицу, подавшему заявление или представление, вместе с заявлением или представлением и прилагаемыми к ним документами.

Возвращение заявления или представления не препятствует повторному обращению с таким же заявлением или представлением в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора с приложением документов, подтверждающих возражения относительно пересмотра, другим лицам, участвующим в деле, и в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

К отзыву, направляемому в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, прилагается также документ, подтверждающий направление копий отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в установленный судом срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала рассмотрения заявления или представления Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Он подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва.

После принятия заявления или представления Высший Арбитражный Суд Российской Федерации по ходатайству лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, может приостановить исполнение судебного акта арбитражного суда при условии, если заявитель обосновал невозможность поворота его исполнения или предоставил 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. Вопрос о приостановлении исполнения судебного акта решается в судебном заседании коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. По результатам рассмотрения выносится определение.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Исполнение судебного акта может быть приостановлено до окончания надзорного производства, если судом не установлен иной срок.

Приостановление исполнения судебного акта отменяется составом судей, которым вынесено определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Федерации, либо Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 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 Российской Федерации или в постановлении об отказе в удовлетворении заявления или представления.

Копии определения, постановления направляются лицам, участвующим в деле.

## § 2. Порядок рассмотрения заявления или представления

Порядок рассмотрения дела в надзорной инстанции урегулирован законом.

По АПК РФ 2002 г. рассмотрение заявления или представления лиц, участвующих в деле, и прокурора в суде надзорной инстанции осуществляется в два этапа.

На первом решается вопрос о возможности передачи дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, на втором этапе дело рассматривается по существу Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

На первом этапе принятое к производству Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора рассматривается коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле. Срок рассмотрения не должен превышать одного месяца со дня поступления заявления или представления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации или со дня поступления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации дела, если оно было истребовано из арбитражного суда.

Состав судей для рассмотрения заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора формируется по правилам, предусмотренным ст. 18 АПК РФ, с учетом очередности распределения между судьями поступающих в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации обращений.

При рассмотрении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора арбитражный суд в коллегиальном составе 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 суд может истребовать дело из арбитражного суда, о чем выносится определение.

При наличии таких оснований (ст. 304 АПК РФ) суд выносит определение о передаче дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора и в пятидневный срок со дня вынесения определения направляет его в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вместе с заявлением или представлением и истребованным из арбитражного суда делом (В отличие от АПК РФ 2002 г. по АПК РФ 1995 г. возбуждение надзорного производства в Президиуме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации осуществлялось только по протестам узкого круга должностных лиц — Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и его заместителей, Генерального прокурора Российской Федерации и его заместителей.).

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.

Если при рассмотрении заявления или представления будет установлено, что предусмотренных законом оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора нет, но имеются иные основания для проверки правильности применения норм материального права или норм процессуального права, суд может направить дело на рассмотрение в арбитражный суд кассационной инстанции при условии, что данный судебный акт не пересматривался в порядке кассационного производства.

О направлении дела в арбитражный суд кассационной инстанции выносится определение. Содержание этого определения может быть изложено в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

При отсутствии предусмотренных законом оснований суд выносит определение об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Копия определения не позднее следующего дня после дня вынесения направляется лицу, ходатайствующему о пересмотре 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.

Определение суда о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора должно содержать: дату вынесения определения; состав судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, вынесших определение; 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; сведения об оспариваемом судебном акте, дату его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу; наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора; основания передачи дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, предусмотренные ст. 304 АПК РФ, мотивы передачи с указанием конкретных норм материального права или норм процессуального права, нарушенных, по мнению суда, при принятии оспариваемого судебного акта; предложения суда, вынесшего определение.

В определении суда об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора должны быть указаны: дата вынесения определения; состав судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, вынесших определение; 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; сведения об оспариваемом судебном акте, дате его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу; наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора; мотивы отказа в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора; мотивы направления дела в арбитражный суд кассационной инстанции.

После вынесения судом определения о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации начинается второй этап рассмотрения дела. На этом этапе дело рассматривается по существу Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации является единственным судебным надзорным органом и действует коллегиально, в составе Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, заместителей председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и председателей судебных составов Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в состав Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации могут быть введены судьи Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимает дело к своему рассмотрению на основании определения суда о передаче дела в Президиум и рассматривает его в порядке очередности поступления в Президиум, но не позднее чем в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о передаче дела в Президиум.

Лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, другие лица, участвующие в деле, могут участвовать в заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Они извещаются о времени и месте рассмотрения дела по пересмотру судебного акта в порядке надзора Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по общим правилам (гл. 12 АПК РФ) (По АПК РФ 1995 г. лица, участвующие в деле, извещались о времени и месте рассмотрения дела по пересмотру судебного акта в порядке надзора не по каждому делу, а только в случае, если суд сочтет нужным вызвать их в заседание Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.). Неявка участвующих в деле лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела



Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации правомочен рассматривать дела в порядке надзора при наличии большинства членов Президиума, заседание Президиума проводит Председатель Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а в его отсутствие — Первый заместитель, а в отсутствие Первого заместителя — один из заместителей председателя.

Заседания президиума являются открытыми и ведутся гласно. По решению Президиума, его заседания могут быть закрытыми (ст. 11 АПК РФ). На них вправе присутствовать только члены Президиума, извещенные лица, участвующие в деле, а также специально приглашенные лица.

Разрешения председательствующего во время заседания Президиума может производиться кино- и фотосъемка, видеозапись.

Заседание Президиума проводится с соблюдением следующих принципов арбитражного процессуального права: осуществления правосудия только арбитражным судом, равенства сторон, независимости судей и подчинения их только закону, состязательности, законности, диспозитивности и др.

В заседании Президиума дело докладывается судьей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации — 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 Российской Федерации. Лица, участвующие в деле, если они явились в заседание Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 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 присутствующих в заседании, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимает постановление в закрытом совещании.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимается большинством голосов судей. Председательствующий в заседании голосует последним. При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт — без изменения.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указываются: номер дела, дата и место принятия постановления; состав суда, принявшего постановление; наименование лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение; наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий; наименования арбитражных судов, рассматривавших дело в первой, апелляционной, кассационной инстанциях; сведения о принятых по делу судебных актах; краткое содержание оспариваемого судебного акта; доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, и требования заявителя; возражения, содержащиеся в отзыве на заявление или представление о пересмотре дела в порядке надзора; объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании; основания для изменения или отмены судебного акта, установленные судом, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты; мотивы принятого постановления; выводы и решения по результатам рассмотрения заявления или представления; действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при направлении дела на новое рассмотрение.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации подписывается председательствующим в заседании Президиума.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вступает в законную силу со дня его принятия.

Копии постановления направляются лицам, участвующим в деле, а также другим заинтересованным лицам в пятидневный срок со дня принятия постановления.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации подлежит опубликованию в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации».

Правила пересмотра в порядке надзора судебных решений и постановлений, установленные в гл. 36 АПК РФ, применяются и при пересмотре определений арбитражных судов, если в соответствии с законом предусмотрено их 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.

<185) 3. Полномочия суда надзорной инстанции и основания к отмене в порядке надзора судебных актов

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вправе:

оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление без удовлетворения;

отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда;

отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;

отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения полностью или в части;

оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

В случаях изменения или отмены решения, определения или постановления Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации должен указать конкретные основания для изменения или отмены судебного акта (ст. 304 АПК РФ).

Указания Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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 должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, подлежат изменению или отмене, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации установит, что оспариваемый судебный акт:

1) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права; 2) нарушает права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам Российской Федерации; 3) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы (Указанные в данной статье новые по сравнению с АПК РФ 1995 г. основания отмены судебных актов в порядке надзора в литературе оцениваются по-разному (Арбитражная практика. 2002. № 5. С. 51–62; Борисова Е.А. Производство по проверке судебных постановлений в порядке надзора в гражданском и арбитражном процессах // Законодательство. 2003. № 10. С. 56).) (п. 2 ст. 304 АПК РФ в ред. Федерального закона от 31 марта 2005 г. № 25-ФЗ).

Применение ст. 304 АПК РФ будет вызывать затруднения, поскольку основания отмены судебных актов изложены нечетко и неконкретно.

При изучении содержания данной статьи возникает много вопросов и замечаний.

Правовые нормы о полномочиях суда надзорной инстанции и об основаниях пересмотра судебных актов в порядке надзора, как и правовые нормы о полномочиях суда апелляционной и кассационной инстанций, об основаниях пересмотра судебных актов в апелляционном и кассационном порядке, являются сердцевиной названных институтов, имеют большое значение для укрепления гарантий защиты прав организаций и граждан, для гарантий реализации принципов арбитражного судопроизводства и должны быть изложены четко, конкретно и понятно не только для судей, но и для лиц, участвующих в деле. В этом плане правовые нормы ст. 304 АПК РФ далеки от совершенства.

Перечисленные в ст. 304 АПК РФ основания к отмене или изменению судебных актов в порядке надзора в основном направлены на решение внутренних проблем системы арбитражных судов и не соответствуют задачам арбитражного судопроизводства, указанным в ст. 2 АПК РФ.

Положения рассматриваемой статьи не вписываются в систему арбитражного процессуального права и не увязаны со многими правовыми нормами АПК РФ. В частности, они не согласованы с ч. 3 ст. 13 АПК РФ, в силу которой принимаемые арбитражным судом решения, постановления и определения должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

Основания к отмене любого судебного акта должны быть согласованы с требованиями, предъявляемыми к ним законом. Судебный акт можно отменить только в случае, если он не отвечает таким требованиям.

Вместе с тем приведенный в ст. 304 АПК РФ перечень оснований к отмене или изменению судебных актов довольно узок и не охватывает всех имевших место на практике случаев нарушения или неправильного применения норм материального права (например, неприменение закона, подлежащего применению; применение закона, не подлежащего применению, и др.). Это ослабляет гарантии реализации принципа законности в арбитражном судопроизводстве, а на практике способно привести к расширенному толкованию судом надзорной инстанции закрепленных в ст. 304 АПК РФ правовых норм.

Проверкой судебных актов в арбитражном судопроизводстве занимается не только Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, но и суды апелляционной, кассационной инстанций. Основания к отмене всех судебных актов во всех судебных инстанциях должны быть, по нашему мнению, согласованы между собой, что обеспечивает не только единообразное применение закона, но и гарантии защиты прав организаций и граждан.

С введением в Кодекс ст. 304 такой согласованности не стало. Это может негативно повлиять на деятельность судов апелляционной и кассационной инстанций, которые будут вынуждены ориентироваться в своей деятельности на ст. 304 АПК РФ, а не на ст. 270, 288 Кодекса, предусматривающие основания для отмены или изменения судебных актов в апелляции или кассации. Статья 304 не согласована и с правовыми нормами гл. 36 АПК РФ, в частности с п. 3 ч. 2 ст. 294, ст. 297, ч. 3 ст. 299 АПК РФ.

## ГЛАВА 28

### ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

#### § 1. Понятие вновь открывшихся обстоятельств и основания пересмотра

Пересмотр актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам как стадия процесса наряду с апелляционным, кассационным и надзорным производствами, призвана гарантировать законность в правосудии.

Пересмотр актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам является самостоятельной стадией арбитражного процесса и имеет специфические субъектный состав, объект, содержание, основания пересмотра.

Особенности данной стадии проявляются прежде всего в основаниях пересмотра судебных актов.

Вновь открывшиеся обстоятельства — это юридические факты, существовавшие в момент рассмотрения дела и имеющие существенное значение для его разрешения. Однако они не могли быть известны ни заявителю, ни суду, рассмотревшему дело, в силу объективных обстоятельств, не зависящих от заявителя и суда.

Таким образом, вновь открывшиеся обстоятельства — это:

юридический факт, который предусмотрен нормами права и влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношения;

юридический факт, имеющий существенное значение для правильного разрешения данного конкретного дела. Если бы вновь открывшееся обстоятельство было известно суду при вынесении судебного акта, то оно обязательно повлияло на окончательные выводы суда;

юридический факт, существовавший в момент обращения заявителя в арбитражный суд и при рассмотрении дела судом;

юридический факт, который не мог быть известен ни лицу, заявившему об этом впоследствии, ни суду, рассматривающему дело (ст. 311 АПК РФ).

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта недопустим, когда такие обстоятельства отсутствуют, а имеются основания для пересмотра судебного акта в кассационном или надзорном порядке. В этих случаях арбитражный суд должен отказать в пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта, обосновывая свой отказ отсутствием указанных обстоятельств.

Вновь открывшиеся обстоятельства отличаются от новых обстоятельств, которых не было в момент рассмотрения дела, и возникли они после вынесения решения.

Так, решение арбитражного суда не может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам, если фактические обстоятельства возникли после принятия судебного акта, поскольку по смыслу ст. 331 АПК РФ основанием для такого пересмотра является открытие обстоятельств, которые, хотя объективно и существовали, но не могли быть учтены, так как не были и не могли быть известны заявителю.

Новые обстоятельства, возникшие после принятия судебного акта, могут быть основанием не для его пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам, а для предъявления нового иска (Пункт 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 октября 1998 г. № 17 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов» (далее — Постановление от 15 октября 1998 г.)).

Вновь открывшиеся обстоятельства необходимо отличать и от новых доказательств, которые не были по каким-либо причинам исследованы судом при рассмотрении дела. Обнаруженные после принятия судебного акта доказательства могут свидетельствовать лишь о том, что обстоятельства дела исследованы неполно, выводы арбитражного суда не соответствуют действительности, что является основанием для отмены этого акта в порядке надзора.

Так, отменяя Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указал среди других доводов следующее.

В качестве вновь открывшихся обстоятельств для пересмотра судебного акта судом кассационной инстанции приняты представленные обществом оригиналы грузовых таможенных деклараций с отметками таможни о вывозе товаров и транспортные накладные с оригиналами отметок таможни страны получателя груза, о наличии которых, по утверждению общества, ему не было известно, поскольку они предоставлены обществом «Евроальянс Профит» уже после рассмотрения настоящего дела судебными инстанциями.

В соответствии с п. 1 ст. 311 АПК РФ основаниями для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам являются существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю.

В рассматриваемом случае утверждение общества о том, что ему не было известно о существовании названных выше документов, не подтверждено какими-либо доказательствами. О

наличии объективных и непреодолимых для него препятствий для получения соответствующих сведений до рассмотрения дела в суде в заявлении не указано.

Таким образом, оснований для пересмотра постановления суда кассационной инстанции от 21 апреля 2003 г. не имелось (Постановление ВАС РФ от 9 марта 2004 г. № 10771/03. )

Основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта являются:

существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

установленные вступившим в законную силу приговором суда фальсификация доказательства, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо неправильный перевод, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные деяния лица, участвующего в деле, или его представителя либо преступные деяния судьи, совершенные при рассмотрении данного дела;

отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу;

признанная вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда или суда общей юрисдикции недействительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

признание Конституционным Судом Российской Федерации не соответствующим Конституции Российской Федерации закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд Российской Федерации;

установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека (ст. 311 АПК РФ).

Основания пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам актов арбитражного суда, вступивших в законную силу, обсуждаются в теории и практике.

В п. 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 октября 1998 г. говорится, что приведенный в ст. 192 АПК РФ (по АПК РФ 2002 г. ст. 311) перечень оснований для пересмотра вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам является исчерпывающим. Это разъяснение записано неслучайно, поскольку на практике судьи расширительно либо ограничительно толкуют этот перечень.

Пересмотр судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам в связи с отменой судебного акта арбитражного суда по другому делу, решения, приговора суда либо постановления другого органа (п. 4 ст. 311 АПК РФ) может быть произведен только в том случае, когда отмененные акты действительно были положены в основу пересматриваемого судебного акта арбитражного суда.

Согласно ч. 2 ст. 13 АПК РФ арбитражный суд, установив при рассмотрении дела несоответствие нормативного правового акта 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 такой акт, положенный в основу решения арбитражного суда, впоследствии признан недействительным или отменен в установленном порядке как не соответствующий закону, данное обстоятельство не может рассматриваться как вновь открывшееся, поскольку арбитражный суд не должен был руководствоваться этим актом, а обязан был принять решение в соответствии с законом. Пересмотр судебного акта в этой ситуации может быть произведен в апелляционном, кассационном или надзорном порядке.

В тех же случаях, когда в основу решения, постановления арбитражного суда положен ненормативный правовой акт соответствующего органа, то отмена впоследствии этого акта может рассматриваться как вновь открывшееся обстоятельство, если указанный акт не был предметом рассмотрения суда (п. 5, 6 Постановления от 15 октября 1998 г.).

Предписание Конституционного Суда Российской Федерации о пересмотре судебного акта арбитражного суда может содержаться не только в постановлении, но и в определении этого суда (Постановление ВАС РФ от 18 июня 2002 г. № 313/02.).

Для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам характерно то, что об этих обстоятельствах заявителю или суду стало известно лишь после рассмотрения и разрешения дела и вступления решения (акта) в законную силу. При пересмотре актов по вновь открывшимся обстоятельствам не требуется проверять по материалам дела правильность применения судом закона, совершения тех или иных процессуальных действий, исследования и оценки доказательств, что имеет место при пересмотре решений в кассационной инстанции и в порядке надзора. Главная задача суда — выяснить наличие или отсутствие вновь открывшихся обстоятельств и установить, повлияли ли они на правильность вынесенного судебного акта.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в п. 2 Постановления от 15 октября 1998 г. разъяснил, что основанием для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам Постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, которым изменено или отменено решение, постановление и принято новое решение в порядке надзора, может являться также обнаружившаяся судебная ошибка. Такое разъяснение было дано в силу необходимости исполнения постановления Конституционного Суда РФ от 3 февраля 1998 г., которым суд признал не соответствующими ч. 1 ст. 46 Конституции РФ ч. 2 ст. 192 АПК РФ постольку, поскольку они служили основанием для отказа в пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ в тех случаях, когда судебный акт принят в результате судебной ошибки, которая не была или не могла быть выявлена ранее.

Изложенные в этом Постановлении выводы Конституционного Суда РФ о возможности пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, принятых в результате судебной ошибки, которая не была или не могла быть выявлена ранее весьма сомнительны, а следовательно, сомнительны и приведенные разъяснения Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ.

Все ошибки, которые допускаются судом при вынесении судебного акта, могут быть сведены к неполному выяснению обстоятельств, имеющих значение для дела; к недоказанности имеющих значение для дела обстоятельств, которые арбитражный суд считал установленными; к несоответствию выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела; а также нарушению или неправильному применению норм материального права или норм процессуального права. Выявление и исправление таких ошибок связано с проверкой законности и обоснованности судебных актов. Механизм пересмотра вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам совсем не приспособлен для выполнения этих задач, поэтому его использование в этих целях может привести не к укреплению гарантий прав организаций и граждан на судебную защиту, а к их нарушению.

В Постановлении Конституционного Суда РФ правильно говорится о том, что отсутствие возможности пересмотреть ошибочный судебный акт умаляет и ограничивает право каждого на судебную защиту, и это несовместимо с принципом правосудности (законности и обоснованности) решений, постановлений арбитражного суда и с задачами судопроизводства в арбитражном суде по защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов граждан, предприятий, учреждений и организаций в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Однако для исправления ошибок, отмены или изменения ошибочных судебных актов, в том числе и постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, могут быть использованы не любые механизмы (процедуры), а только такие, которые позволяли бы эффективно решать поставленные перед арбитражным судом задачи, надежно гарантирующие право организаций и граждан на судебную защиту.

Обстоятельства, являющиеся основаниями к пересмотру судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, должны быть доказаны, поскольку суд, разрешающий ходатайства о пересмотре этого акта, должен быть убежден в наличии оснований для пересмотра.

Объектом пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам является вступивший в законную силу судебный акт (ст. 309 АПК РФ). Это правило распространяется и на судебные акты, которые немедленно вступают в законную силу.

В АПК РФ 2002 г. записано, что по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть пересмотрены только вступившие в законную силу судебные акты (ст. 309 АПК РФ).

Арбитражный суд принимает судебные акты в форме решения, определения, постановления (ст. 15 АПК РФ).

Таким образом, по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть пересмотрены не только решения суда первой инстанции, постановления апелляционной и кассационной инстанций, но и дополнительные решения (ст. 178 АПК РФ) суда первой инстанции, дополнительные постановления апелляционной и кассационной инстанций.

По вновь открывшимся обстоятельствам могут пересматриваться постановления апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, которыми изменен судебный акт или принят новый судебный акт (Постановление ВАС РФ от 9 марта 2004 г. № 10771/03.).

## § 2. Порядок подачи заявления и пересмотра судебного акта

Арбитражные суды по своей инициативе не могут пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими судебные акты.

Право возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам предоставлено лицам, участвующим в деле: сторонам, третьим лицам; заявителям и иным заинтересованным лицам — в делах об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан; прокурору, государственным органам, органам местного самоуправления и иным органам, обратившимся в арбитражный суд с иском. Такое право предоставлено и судебному приставу-исполнителю, взыскателю, должнику в делах по жалобам на действия судебного пристава-исполнителя.

Прокурор вправе требовать пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, если он обращался в суд с иском.

Из содержания ст. 41 АПК РФ следует, что заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам может быть подано в Высший Арбитражный Суд РФ только Генеральным прокурором РФ или его заместителем, в Федеральный арбитражный суд округа и в арбитражный суд субъекта Российской Федерации — также прокурором или заместителем прокурора субъекта Российской Федерации и приравненными к ним прокурорами и их заместителями.

Прокуроры районов права на возбуждение пересмотра актов арбитражных судов по вновь открывшимся обстоятельствам не имеют.

Право на возбуждение производства о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта предоставлено правопреемникам лиц, участвующих в деле, а также лицам, с которых арбитражным судом взыскан судебный штраф (ст. 66, 96, 332 АПК РФ).

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд, принявший данный судебный акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта.

Сроки для подачи заявления о пересмотре решения исчисляются следующим образом. В случае обнаружения обстоятельства, которое не было и не могло быть известно ни заявителю, ни арбитражному суду, срок исчисляется со дня установления указанного обстоятельства. Днем установления этих обстоятельств следует считать день, когда они стали известны заявителю или арбитражному суду.

В случае совершения преступных действий сторонами, представителями, свидетелями, экспертами, переводчиками, судьями — этот срок должен исчисляться со дня вступления приговора суда в законную силу. При отмене решения арбитражного суда, приговора, определения или постановления суда общей юрисдикции либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, срок для возбуждения производства по пересмотру решения по вновь открывшимся обстоятельствам исчисляется со дня вступления в законную силу акта соответствующего органа об отмене того или иного постановления суда или арбитражного суда либо вынесения органом государственного управления постановления, противоположного по

содержанию тому акту, который был положен в основу пересматриваемого арбитражным судом решения.

По ходатайству лица, обратившегося с заявлением, пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен арбитражным судом при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием пересмотра, и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

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: наименование арбитражного суда, в который подается заявление; наименования лица, подающего заявление, и других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства; наименование арбитражного суда, принявшего судебный акт, о пересмотре которого по вновь открывшимся обстоятельствам ходатайствует заявитель; номер дела, дата принятия судебного акта; предмет спора; требование лица, подающего заявление; вновь открывшееся обстоятельство, предусмотренное ст. 311 АПК и являющееся, по мнению заявителя, основанием для постановки вопроса о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, со ссылкой на документы, подтверждающие открытие или установление этого обстоятельства; 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: копии документов, подтверждающих вновь открывшиеся обстоятельства; копия судебного акта, о пересмотре которого ходатайствует заявитель; документ, подтверждающий направление другим лицам, участвующим в деле, копий заявления и документов, которые у них отсутствуют; доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

К заявлению прилагаются необходимые доказательства, из которых устанавливается день открытия указанных обстоятельств. Днем открытия таких обстоятельств следует считать день, когда они стали или могли стать известны заявителю. Если вновь открывшееся обстоятельство связано с приговором, решением суда, постановлением иного органа, то днем открытия этого обстоятельства считается день вступления в законную силу приговора, решения суда, вступления в силу принятого иным органом постановления, противоположного по своему содержанию тому, на котором был основан судебный акт, либо день, когда заявителю стало или могло стать известно о вступлении в силу приговора, решения, постановления (п. 12 Постановления от 15 октября 1998 г.).

Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, поданное с соблюдением требований, предъявляемых Кодексом к его форме и содержанию, принимается к производству соответствующего арбитражного суда.

Вопрос о принятии заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд.

О принятии заявления к производству арбитражный суд выносит определение.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Арбитражный суд возвращает заявителю поданное им заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, если при решении вопроса о принятии его к производству установит, что заявление подано в суд, не компетентный на его рассмотрение, либо в нем содержится требование о пересмотре судебного акта не вступившего в законную силу; заявление подано после истечения установленного срока и отсутствует ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу заявления отказано; не соблюдены требования, предъявляемые Кодексом к форме и содержанию заявления.

О возвращении заявления выносится определение.



Копия определения 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 (ст. 315 АПК РФ).

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд.

Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не является препятствием для рассмотрения заявления.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в п. 13 Постановления от 15 октября 1998 г. разъяснил, что заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам, а также в связи с обнаружившейся судебной ошибкой постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ рассматриваются применительно к правилам, установленным для пересмотра судебных актов арбитражных судов в порядке надзора.

Судья принимавший участие в принятии судебного акта, подлежащего пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам, вправе принимать участие в рассмотрении этого дела.

Разбирая дело, арбитражный суд должен установить наличие вновь открывшихся обстоятельств и решить, являются ли эти обстоятельства существенными для дела, т.е. такими, при ознакомлении с которыми арбитражный суд принял бы иное решение.

Лица, участвующие в деле, до разбирательства дела и в судебном заседании вправе представлять доказательства в подтверждение или опровержение оснований к пересмотру судебного акта. Эти доказательства исследуются и оцениваются судом по общим правилам арбитражного судопроизводства.

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.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт, в общем порядке.

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.

## ГЛАВА 29

## ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ ОБ ИСПОЛНЕНИИ АКТОВ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ

### § 1. Понятие исполнительного производства

Исполнительное производство — это совокупность связанных между собой действий, урегулированных правовыми нормами. Эти действия необходимы для принудительного исполнения актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также актов иных органов.

О месте норм, регулирующих исполнительное производство в системе российского права, до и после принятия законов «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве» не было и нет единой точки зрения.

Исполнительное производство — целостное и относительно самостоятельное правовое образование в системе российского права, регулирующее отношения, возникающие при исполнении судебных актов и актов иных органов.

Эти отношения и гражданские процессуальные отношения — разнородные по своей правовой природе и содержанию явления.

По мнению некоторых ученых, нормы исполнительного производства являются однородными с гражданскими процессуальными нормами и входят составной частью в систему гражданского процессуального права. В подтверждение позиции они ссылаются на наличие у исполнительного производства и гражданского процессуального права общих принципов: диспозитивности, состязательности, непосредственности и др.

Однако авторы, утверждающие, что исполнительное производство является частью системы гражданского процессуального права, не учитывают сложности, многогранности и богатого содержания отношений, связанных с защитой прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций. То обстоятельство, что гражданские процессуальные отношения и отношения, возникающие при исполнении юрисдикционных актов, в том числе и судебных решений, являются разнородными с точки зрения системы гражданского процессуального права, совсем не исключает и возможности изучения их в системе гражданского и арбитражного процессуального права.

Правильность изложенных выводов и положений на проблему о месте исполнительного производства в системе российского права подтверждается всем ходом развития общественных отношений, связанных с принудительным исполнением судебных актов и актов иных органов, и права, регулирующего эти отношения.

После создания системы арбитражных судов стало очевидным, что исполнительное производство в условиях рыночной экономики не справляется со своими задачами и требуется не только новая кадровая политика, но и существенное обновление законодательства об исполнительном производстве.

Обновлять и совершенствовать законодательство об исполнительном производстве предлагалось по-разному.

Те, кто рассматривали исполнительное производство как самостоятельную отрасль права, предлагали принять новый самостоятельный нормативный акт — закон или кодекс об исполнительном производстве. Те же юристы, которые считали исполнительное производство стадией гражданского процесса, полагали, что следует ограничиться внесением изменений и дополнений в гражданское процессуальное законодательство.

Законодатель пошел по первому пути и тем самым признал правильными идеи о самостоятельности правового регулирования исполнительного производства в системе российского права.

Принятие законов «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве» подвело черту под длительными спорами о правовой природе исполнительного производства. Новые законы об исполнительном производстве укрепили гарантии реализации принципа независимости судей в гражданском процессе, стали в какой-то мере преградой срастанию исполнительной и судебной власти, положили конец ведомственному правотворчеству по исполнительному производству.

Последнее обстоятельство тоже весьма важно, поскольку до принятия указанных законов отношения, возникающие в исполнительном производстве, по существу регламентировались различными ведомственными инструкциями: Инструкцией об исполнительном производстве, утвержденной Приказом министра юстиции СССР от 15 ноября 1985 г. № 22; Временной инструкцией Министратва юстиции Российской Федерации «О порядке удержания алиментов по исполнительным документам, переданным для производства взыскания предприятиям, учреждениям и организациям».

## § 2. Источники права, регулирующего исполнительное производство

Под источниками права понимаются нормативные правовые акты, содержащие нормы, регулирующие ту или иную область общественных отношений.

Источникам исполнительного производства в Российской Федерации посвящена ст. 2 ФЗ «Об исполнительном производстве». В ней говорится, что законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве состоит из настоящего Федерального закона, ФЗ «О судебных

приставах» и иных федеральных законов, регулирующих условия и порядок принудительного исполнения судебных актов и актов других органов (далее — иные федеральные законы).

На основании и во исполнение настоящего Федерального закона и иных федеральных законов Правительство РФ может принимать нормативные правовые акты по вопросам исполнительного производства.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве, то применяются правила международного договора.

Из содержания этой статьи следует, что к источникам исполнительного права в Российской Федерации закон прежде всего относит только федеральные законы и нормативные правовые акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства.

В связи с этим возникает важный, имеющий большое практическое значение вопрос о том, в какой мере приведенные положения ФЗ «Об исполнительном производстве» соответствуют Конституции РФ и в ведении каких органов находится исполнение судебных актов и актов других органов?

При изучении ст. 71, 72, 73 Конституции РФ можно прийти к выводу, что этот участок деятельности отнесен к ведению субъектов Российской Федерации. Действительно, ст. 71, 72 Конституции РФ прямо не относят исполнение судебных актов и актов других органов ни к ведению Российской Федерации, ни к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Согласно же ст. 73 Конституции РФ вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти. Исходя из этого, можно заключить, что положения, закрепленные в пп. 1 и 2 ст. 2 ФЗ «Об исполнительном производстве», не полностью соответствуют Конституции РФ.

Однако такой вывод был бы сугубо формальным, достигнутым без учета сложных процессов, протекающих в российском праве после принятия действующей Конституции РФ, и конкретных обстоятельств, связанных с принятием ФЗ «Об исполнительном производстве».

Известно, что до принятия этого Закона основной массив правовых норм и институтов, регулирующих принудительное исполнение судебных актов и актов других органов, был закреплён в ГПК РСФСР и составлял неотъемлемую часть отрасли гражданского процессуального права, а раздел V ГПК РСФСР — неотъемлемой частью гражданского процессуального законодательства. Согласно ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство отнесено к ведению Российской Федерации.

С принятием ФЗ «Об исполнительном производстве» изменилось место исполнительного производства в системе российского права. Его правовые нормы и институты вряд ли могут быть включены в состав гражданского процессуального права как отрасли.

Однако это формальное обстоятельство не должно затронуть содержания установленных Конституцией РФ полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации и привести к изъятию исполнительного производства из сферы ведения Российской Федерации и расширению за счет его сферы ведения субъектов Российской Федерации.

Исполнительное производство — сфера ведения Российской Федерации.

Среди нормативных правовых актов, регулирующих принудительное исполнение судебных актов и актов других органов, особое место занимает ФЗ «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. Закон определяет правовую основу деятельности судебных приставов-исполнителей, требования, предъявляемые к лицам, назначаемым на должность судебного пристава, и другие отношения.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 21 июня 1997 г. является основным нормативным актом, детально регламентирующим отношения, возникающие при принудительном исполнении судебных актов и актов других органов.

Закон регулирует условия и порядок принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее — судебные акты), а также актов других органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо

совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от совершения этих действий (ст. 1 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Закон определяет органы принудительного исполнения, иные органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов, а также лиц, участвующих в исполнительном производстве, устанавливает перечень исполнительных документов, требования, предъявляемые к ним, и правовые последствия нарушения этих требований, меры принудительного исполнения и основания их применения, четко регламентирует порядок возбуждения, приостановления, прекращения и окончания исполнительного производства, место, время и сроки совершения исполнительных действий, сроки предъявления исполнительных документов к исполнению и порядок их восстановления и др.

Источником исполнительного права являются и законы, которыми в Закон «Об исполнительном производстве» будут вноситься соответствующие изменения и дополнения (ФЗ «О внесении изменений в Бюджетный кодекс Российской Федерации, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «Об исполнительном производстве»» от 27 декабря 2005 г. № 197-ФЗ).

Отношения, возникающие в исполнительном производстве, регулируются не только названными нормативными актами, но и иными федеральными законами.

К источникам права, регулирующего исполнительное производство следует отнести и АПК РФ (разд. VII). В нем, в частности, содержатся правовые нормы, регламентирующие порядок выдачи исполнительного листа, его содержание, порядок выдачи дубликата исполнительного листа, порядок рассмотрения вопросов об отсрочке, рассрочке исполнения судебного акта, изменении способа и порядка его исполнения, поворот исполнения судебного акта и др.

Гражданский процессуальный кодекс РФ также является источником права об исполнительном производстве.

После принятия Закона от 8 декабря 2003 г. № 161-ФЗ «О приведении Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации и других законодательных актов в соответствие с Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации»» источником исполнительного производства стал и Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации (с изм. от 8 декабря 2003 г.).

В соответствии со ст. 16 УИК РФ наказание в виде штрафа исполняется судебными приставами-исполнителями по месту жительства (работы) осужденного.

Согласно ст. 31 этого Кодекса осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу.

В случае, если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по его ходатайству и заключению судебного пристава-исполнителя может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет.

Осужденный к штрафу с рассрочкой выплаты, а также осужденный, в отношении которого суд в соответствии с частью второй настоящей статьи принял решение о рассрочке уплаты штрафа, обязаны в течение 30 дней со дня вступления приговора или решения суда в законную силу уплатить первую часть штрафа. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно, не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

В ст. 32 УИК РФ говорится, что в отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель не ранее 10, но не позднее 30 дней со дня истечения предельного срока уплаты, указанного в ч. 1 и 3 ст. 31 УИК, направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания в соответствии с ч. 5 ст. 46 Уголовного кодекса РФ.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном гражданским законодательством Российской Федерации.

Источниками исполнительного производства могут быть и материально-правовые нормативные акты регулятивного права, поскольку в них содержатся правовые нормы, регламентирующие принудительное исполнение судебных актов. Так, например, ГК РФ содержит нормы, регламентирующие очередность списания денежных средств (ст. 855 ГК РФ), порядок проведения торгов (ст. 448, 449 ГК РФ). При оценке имущества должника следует руководствоваться ФЗ «Об

оценочной деятельности в Российской Федерации» от 27 июля 1998 г., который определяет правовые основы регулирования оценочной деятельности в отношении объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям, физическим лицам и юридическим лицам, для целей совершения сделок с объектами оценки. Следовательно, он тоже в некоторой мере регулирует отношения, возникающие при исполнении судебных актов и актов иных органов.

К источникам права, регулирующим исполнительное производство, следует отнести и Бюджетный кодекс РФ (в ред. от 27 декабря 2005 г. № 197-ФЗ). В частности, ст. 2421. Кодекса устанавливается, что исполнение судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации производится в соответствии с настоящим Кодексом на основании исполнительных документов (исполнительный лист, судебный приказ) с указанием сумм, подлежащих взысканию в валюте Российской Федерации, а также в соответствии с установленными законодательством Российской Федерации требованиями, предъявляемыми к исполнительным документам, срокам предъявления исполнительных документов, перерыву срока предъявления исполнительных документов, восстановлению пропущенного срока предъявления исполнительных документов.

К исполнительному документу (за исключением судебного приказа), направляемому для исполнения судом по просьбе взыскателя или самим взыскателем, должны быть приложены надлежащим образом заверенная судом копия судебного акта, на основании которого он выдан, а также заявление взыскателя с указанием реквизитов банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию.

Заявление подписывается взыскателем либо его представителем с приложением доверенности или иного документа, удостоверяющего полномочия представителя.

Дубликат исполнительного листа направляется на исполнение вместе с определением суда о его выдаче.

Основанием для возврата взыскателю документов, поступивших на исполнение, является, в частности,

нарушение установленного законодательством Российской Федерации срока предъявления исполнительного документа к исполнению;

представление должником, либо взыскателем, либо судом документа, отменяющего судебный акт, подлежащий исполнению;

Возвращение исполнительного документа взыскателю не является препятствием для нового предъявления указанного документа к исполнению в пределах срока, исчисляемого в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Действие (бездействие) органов, исполняющих судебные акты в порядке, определенном главой 24.1. Бюджетного кодекса РФ, либо отказ в совершении таких действий могут быть обжалованы взыскателем в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Источниками исполнительного производства являются указы Президента РФ (Указ Президента РФ от 13 октября 2005 г. № 1316 «Вопросы Федеральной службы судебных приставов» и др.), а также нормативные акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства.

Нормативные акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства, должны соответствовать ФЗ «Об исполнительном производстве» и ФЗ «О судебных приставах». За последнее время Правительством РФ принят ряд нормативных актов по вопросам исполнительного производства: Положение о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 7 июля 1998 г. № 723; утвержденный Постановлением Правительства РФ от 12 августа 1998 г. № 934 Порядок наложения ареста на ценные бумаги, определяющий процедуру наложения судебным приставом-исполнителем ареста на ценные бумаги должника при обращении взыскания на его имущество на основании соответствующего исполнительного документа; Постановление Правительства Российской Федерации от 9 сентября 2002 г. № 666 «О порядке исполнения Министерством финансов Российской Федерации судебных актов по искам к казне Российской Федерации на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) органов государственной власти либо должностных лиц органов государственной власти» и др.

Как и в других отраслях российского права, ФЗ «Об исполнительном производстве» закрепляет приоритет правил, установленных международным договором Российской Федерации, перед «внутренним» законодательством, регулирующим принудительное исполнение судебных актов и актов других органов. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законами Российской Федерации, то применяются правила международного договора.

К таким актам следует отнести Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, подписанное 20 марта 1992 г. в Киеве государствами-участниками СНГ, Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам между государствами-членами СНГ (подписана 22 января 1993 г.), Гаагскую конвенцию о признании и исполнении иностранных решений по гражданским и торговым делам (1966 г.) и др.

Постановления Конституционного Суда РФ тоже могут быть источниками исполнительного производства. В письме от 25 августа 1995 г. № СЗ-7 ОЗ-614 «О Конституционном Суде Российской Федерации» Высший Арбитражный Суд РФ разъяснил арбитражным судам, что акты или отдельные их положения, признанные Конституционным Судом РФ неконституционными, утрачивают силу; признанные не соответствующими Конституции РФ не вступившие в силу международные договоры Российской Федерации не подлежат введению в действие или применению. Решения судов и иных органов, основанные на актах, признанных Конституционным Судом РФ неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях. Если признание нормативного правового акта неконституционным создало пробел в правовом регулировании, непосредственно применяется Конституция РФ.

Признание Конституционным Судом РФ нормативного правового акта или договора либо отдельных их положений не соответствующими Конституции РФ является основанием отмены в установленном порядке положений других нормативных актов, основанных на нормативном правовом акте или договоре, признанном неконституционным, либо воспроизводящих его или содержащих такие же положения, какие были предметом обращения. Положения этих нормативных правовых актов и договоров не могут применяться судами, другими органами и должностными лицами.

Толкование Конституции РФ, данное Конституционным Судом РФ, является официальным и обязательным для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не названы в Законе в качестве источников исполнительного производства, но имеют важное значение в практической работе судебных приставов-исполнителей.

### § 3. Органы, осуществляющие исполнение актов арбитражных судов

Принудительное исполнение судебных актов, в том числе актов арбитражных судов и актов других органов в Российской Федерации, возложено законом на службу судебных приставов России и службы судебных приставов субъектов Российской Федерации.

Порядок организации и деятельности Федеральной службы судебных приставов определяется Федеральным законом «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. (в ред. от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ) и Положением о Федеральной службе судебных приставов, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 13 октября 2004 г. № 1316.

Федеральная служба судебных приставов (далее — ФССП России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по обеспечению установленного порядка деятельности судов, исполнению судебных актов и актов других органов.

ФССП России подведомственна Минюсту России.

Основными задачами ФССП России являются:

1) обеспечение установленного порядка деятельности Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее — суды);

2) организация принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее — судебные акты), а также актов других органов, предусмотренных законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве (далее — акты других органов);

3) управление территориальными органами ФССП России.

ФССП России осуществляет свою деятельность непосредственно и (или) через территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и организациями.

ФССП России является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба Российской Федерации и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца, а также счета, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В Федеральную службу судебных приставов Российской Федерации входят:

Центральный аппарат Федеральной службы судебных приставов;

территориальные органы Федеральной службы судебных приставов — главные управления (управления, отделы) Федеральной службы судебных приставов, действующие на территории субъекта (субъектов) Российской Федерации. Главное управление Федеральной службы судебных приставов функционирует на основе Положения о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов, утвержденного приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 3 декабря 2004 г. № 187.

Территории субъектов Российской Федерации, на которых действуют территориальные органы Федеральной службы судебных приставов, и местонахождение территориальных органов Федеральной службы судебных приставов определяются приказом министра юстиции Российской Федерации.

В территориальный орган ФССП России входят:

аппарат управления территориального органа ФССП России;

структурные подразделения территориального органа ФССП России, состоящие из государственных служащих, технического и обслуживающего персонала, возглавляемые начальниками отделов — старшими судебными приставами.

ФССП России возглавляет директор Федеральной службы судебных приставов — главный судебный пристав Российской Федерации, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Президентом Российской Федерации.

Он осуществляет полномочия в соответствии с законодательством Российской Федерации (пп. 9, 10 Положения о Федеральной службе судебных приставов, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 13 октября 2004 г. № 1316).

Директор имеет заместителей директора Федеральной службы судебных приставов — заместителей главного судебного пристава Российской Федерации, назначаемых на должность и освобождаемых от должности Президентом Российской Федерации.

Количество заместителей директора устанавливается Президентом Российской Федерации

Главные судебные приставы субъектов Российской Федерации назначаются на должность и освобождаются от должности по представлению главного судебного пристава Российской Федерации министром юстиции Российской Федерации. Полномочия главного судебного пристава субъекта Российской Федерации установлены ст. 9 ФЗ «О судебных приставах» (в ред. Федерального закона от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ).

Старшие судебные приставы (начальники отделов), судебные приставы-исполнители, районных, межрайонных или соответствующих им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделений судебных приставов назначаются на должность и освобождаются от должности главным судебным приставом субъекта Российской Федерации. Полномочия старшего судебного пристава определены ст. 10 ФЗ «О судебных приставах».

Федеральный закон «О судебных приставах» (ст. 3) предъявляет определенные требования к лицу, назначаемому на должность судебного пристава. Судебным приставом может быть гражданин Российской Федерации, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава — высшее

юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность судебного пристава не может быть назначен гражданин, имеющий судимость.

Судебный пристав — должностное лицо, состоящее на государственной службе (ч. 2 ст. 3 ФЗ «О судебных приставах»).

В зависимости от выполняемых функций судебные приставы делятся на две категории. В первую категорию входят судебные приставы, обеспечивающие установленный порядок деятельности судов.

Непосредственное же осуществление функций по исполнению судебных актов и актов иных органов возлагается на другую категорию судебных приставов — судебных приставов-исполнителей, состоящих на государственной службе в районных, межрайонных или соответствующих им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации отделах соответствующего Главного управления Федеральной службы судебных приставов, возглавляемых старшими судебными приставами.

Судебный пристав-исполнитель — центральная фигура в исполнительном производстве, именно он главным образом реализует задачи, поставленные перед этим производством.

В процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов, предусмотренных федеральным законом об исполнительном производстве, судебный пристав-исполнитель:

принимает меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов; предоставляет сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии; рассматривает заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносит соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования; обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности; в различных стадиях исполнительного производства закон возлагает на судебного пристава-исполнителя и многие другие конкретные обязанности.

Судебный пристав-исполнитель имеет право:

получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки; проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов; давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий; входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им; арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом; налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе; использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника помещения, находящегося в иной собственности, для временного хранения изъятого имущества возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника; в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, на основании которого совершаются исполнительные действия, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения; объявить розыск должника, его имущества или розыск ребенка; вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве; совершать иные действия, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве».

Требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории Российской Федерации. Это могут быть самые разнообразные требования, связанные с



исполнением судебных актов и актов других органов, в частности, о предоставлении финансовой документации по исполнению исполнительных документов на работающих у работодателя должников, нечинении препятствий при вскрытии или осмотре занимаемых должниками или принадлежащих им на праве собственности помещений или хранилищ и др.

В случае невыполнения требований судебного пристава-исполнителя участниками исполнительного производства он применяет меры, предусмотренные федеральными законами.

Сопротивление судебному приставу-исполнителю при осуществлении им функций по исполнению судебных актов и актов других органов влечет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (ст. 4 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

При наличии в действиях гражданина или должностного лица, умышленно не выполняющих законных требований судебного пристава-исполнителя или препятствующих их выполнению либо иным образом нарушающих законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении виновных лиц к уголовной ответственности.

В силу ст. 315 УК РФ злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению — наказываются штрафом в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2-х до 4-х месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от 3-х до 6 месяцев, либо лишением свободы на срок до 2-х лет.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, требования судебных актов и актов других органов о взыскании денежных средств исполняются налоговыми органами, банками и иными кредитными организациями.

Требования судебных актов и актов других органов могут исполняться и другими органами, организациями, должностными лицами и гражданами (ст. 5 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Указанные выше организации и лица не являются органами принудительного исполнения.

С = Закрепленное в ч. 1 ст. 5 Закона правило позволяет налоговым органам, банкам, иным кредитным учреждениям исполнять требования судебных актов и актов других органов только при наличии двух условий: 1) если это предусмотрено федеральным законом; 2) если подлежат исполнению требования о взыскании денежных средств.

С = Неисполнение налогоплательщиком добровольно обязанности по уплате налога влечет принудительное взыскание с него сумм налога. С организаций налог по общему правилу взыскивается в бесспорном порядке (ст. 45 НК РФ). Решение налогового органа о взыскании налога доводится до налогоплательщика не позднее 5 дней после его вынесения. Решение о взыскании налога с организации осуществляется путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика, соответствующего инкассового поручения (распоряжения). Оно подлежит безусловному исполнению банком в очередности, установленной гражданским законодательством.

Исполнительный документ, выданный на основании акта арбитражного суда о взыскании денежных средств, может быть направлен взыскателем непосредственно в банк или иную кредитную организацию, если взыскатель располагает сведениями об имеющихся там счетах должника и о наличии на них денежных средств, либо судебному приставу-исполнителю, если такими сведениями он не располагает.

В соответствии с ч. 3 ст. 46 Закона налоговые органы обязаны в порядке, определяемом Государственной налоговой службой Российской Федерации, представить взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком давности сведений о наличии или об отсутствии у должника-организации счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях.

Приказом МНС России от 23 января 2003 г. № БГ-3-28/23 утвержден Порядок представления налоговыми органами информации взыскателю. Согласно этому нормативному акту взыскатель при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком давности может направить по почте

заказным письмом в налоговый орган по месту учета должника-организации заявление о предоставлении информации со ссылкой на положения указанного Федерального закона. К заявлению прилагается копия исполнительного листа, заверенная в установленном порядке.

Банк или иная кредитная организация, осуществляющие обслуживание счетов должника в трехдневный срок со дня получения исполнительного документа от взыскателя или судебного пристава-исполнителя, исполняют содержащиеся в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств либо делают отметку о полном или частичном неисполнении указанных требований в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя.

Если банк или иная кредитная организация не выполняют без уважительных причин изложенные требования, арбитражный суд, выдавший исполнительный документ, может наложить на банк или иную кредитную организацию штраф (п. 3 ст. 6 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Согласно ч. 1 ст. 332 АПК РФ за неисполнение судебного акта арбитражного суда о взыскании денежных средств с должника при наличии денежных средств на его счетах на банк или иную кредитную организацию, которые осуществляют обслуживание счетов этого должника и которым взыскателем или судебным приставом-исполнителем предъявлен к исполнению исполнительный лист, арбитражным судом может быть наложен судебный штраф.

#### § 4. Участники исполнительного производства

К участникам исполнительного производства закон относит стороны, их правопреемников, представителей сторон, переводчика, понятых, специалистов, работников милиции (гл. 2 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Стороны — основные участники исполнительного производства.

Ими являются взыскатель и должник.

Взыскателем при исполнении судебного акта арбитражного суда является организация или гражданин-предприниматель, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ.

При исполнении судебных актов взыскателем, как правило, является истец, а должником — ответчик. Но не всегда. Так, в случае отказа истцу в иске судебные расходы взыскиваются с истца в пользу ответчика, который в исполнительном производстве будет взыскателем, а истец — должником.

В исполнительном производстве понятие «взыскатель» значительно шире понятия «истец». Это объясняется тем, что в исполнительном производстве исполняются не только судебные акты, но и акты других органов (решения налоговых органов, постановления органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, постановления судебного пристава-исполнителя и др.).

Должником в исполнительном производстве являются организация или гражданин-предприниматель, обязанные по исполнительному документу, выданному на основании решения арбитражного суда, совершить в пользу другой стороны — взыскателя — определенные действия или воздержаться от их совершения.

В стадии исполнения актов арбитражного суда (как правило) выступают один взыскатель и один должник. Если по делу имело место соучастие на стороне истца или ответчика, то в решении обязательно указывается, в какой части оно относится к каждому из истцов или ответчиков (ст. 175 АПК РФ). В этих случаях соответственно выдается и несколько исполнительных листов на взыскание в пользу каждого из истцов или с каждого из ответчиков.

При взыскании средств в доход бюджета, а также при взыскании недоплаченных сумм государственной пошлины либо пошлин по делу, возбужденному по инициативе истца, освобожденного от уплаты пошлины, исполнительные листы направляются арбитражным судом налоговому органу по месту нахождения должника (ст. 319 АПК РФ).

В таких случаях взыскателем является государство, а налоговые органы в силу специальной компетентности лишь представляют его интересы в исполнительном производстве.

Стороны в исполнительном производстве наделены широкими правами, позволяющими добиваться своевременного и точного исполнения судебного акта арбитражного суда.

При совершении исполнительных действий они имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных

действий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

Стороны при совершении исполнительных действий обязаны исполнять требования законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве (ст. 31 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

В исполнительном производстве могут участвовать и право-преемники сторон.

В случае выбытия одной из сторон (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга) судебный пристав-исполнитель обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником, определенным в порядке, установленном федеральным законом. Для право-преемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую правопреемник заменил.

Участие организаций в исполнительном производстве осуществляется через их органы или должностных лиц, которые действуют в пределах полномочий, представленных им законами, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами, либо через представителей указанных органов и должностных лиц.

Лица, представляющие организацию, обязаны иметь документы, подтверждающие их должностное положение и полномочия. Полномочия представителя стороны должны быть подтверждены доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Представитель стороны, участвующий в исполнительном производстве, имеет право на совершение от имени представляемого всех действий, связанных с исполнительным производством. В доверенности, выдаваемой представителю организации или гражданина-предпринимателя, должны быть специально оговорены полномочия на предъявление и отзыв исполнительного документа, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование действий судебного пристава-исполнителя, получение присужденного имущества (в том числе денег).

Понятые — это лица, содействующие совершению исполнительных действий. Закон предусматривает обязательное и факультативное (по усмотрению судебного пристава-исполнителя) участие понятых в исполнительном производстве.

Присутствие понятых обязательно при совершении исполнительных действий, связанных с вскрытием помещений и хранилищ, которые занимают должники или другие лица либо принадлежат должнику или другим лицам, осмотром, арестом, изъятием и передачей имущества должника.

В других случаях понятые вызываются по усмотрению судебного пристава-исполнителя.

В качестве понятых могут быть приглашены любые дееспособные граждане, достигшие возраста 18 лет, не заинтересованные в совершении исполнительных действий и не состоящие между собой или с участниками исполнительного производства в родстве, подчиненности или подконтрольности. Количество понятых не может быть менее двух (ст. 39 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Понятой обязан удостоверить своей подписью в акте соответствующего исполнительного действия факт, содержание и результаты исполнительных действий, при совершении которых он присутствовал. Понятой вправе знать, для совершения каких исполнительных действий он приглашается, на основании какого исполнительного документа они совершаются, а также делать замечания по поводу совершенных действий. Замечания понятого подлежат занесению в акт соответствующего исполнительного действия. По желанию понятого указанные замечания могут им заноситься собственноручно. Перед началом исполнительных действий, в которых участвуют понятые, судебный пристав-исполнитель разъясняет им их права и обязанности.

Понятые имеют право на компенсацию расходов, понесенных ими в связи с исполнением обязанностей понятых. Указанные расходы относятся к расходам по совершению исполнительных действий.

По действующему ФЗ «Об исполнительном производстве» специалист является самостоятельным субъектом исполнительного производства.

Согласно ст. 41 ФЗ «Об исполнительном производстве» для разъяснения возникающих при совершении исполнительных действий вопросов, требующих специальных знаний, судебный пристав-исполнитель по собственной инициативе или по просьбе сторон может своим постановлением назначить специалиста, а при необходимости — нескольких специалистов.

В качестве специалиста может быть назначено лицо, обладающее необходимыми знаниями. Специалист дает заключение в письменной форме.

Специалист обязан явиться по вызову судебного пристава, выступать с объективным заключением по поставленным вопросам, давать пояснения по поводу выполняемых им действий. Специалист имеет право на вознаграждение за выполненную работу, проводимую в связи с совершением исполнительных действий. Это вознаграждение относится к расходам по совершению исполнительных действий.

За отказ или уклонение от дачи заключения или дачу заведомо ложного заключения специалист несет ответственность, предусмотренную федеральным законом, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем.

<185) 5. Исполнительный лист  
как исполнительный документ

Принудительное исполнение судебного акта производится на основании выдаваемого арбитражным судом исполнительного листа.

Исполнительным листом называется выданный арбитражным судом исполнительный документ, удостоверяющий право взыскателя на принудительное исполнение акта арбитражного суда.

Основанием для выдачи исполнительного листа является решение, определение, постановление арбитражного суда. Если решение арбитражного суда было отменено в порядке, предусмотренном законом, и по делу принято новое решение, основанием для выдачи исполнительного листа является постановление соответствующей инстанции арбитражного суда. Основанием для выдачи исполнительного листа может служить определение о прекращении производства по делу (гл. 18 АПК РФ) или об оставлении иска без рассмотрения (гл. 17 АПК РФ), в котором был решен вопрос о распределении между сторонами арбитражных расходов о возврате государственной пошлины из бюджета.

Таким образом, основанием для принудительного исполнения акта арбитражного суда является выданный на его основе исполнительный лист, который независимо от того, приводится ли он в исполнение через банк или судебным приставом-исполнителем, имеет силу исполнительного документа. Он удостоверяет наличие предусмотренных законом условий для применения мер принуждения.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, выдается тем судом, который принял соответствующий судебный акт.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом кассационной инстанции или Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации, выдается соответствующим арбитражным судом, рассматривавшим дело в первой инстанции.

Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. В этих случаях исполнительный лист выдается сразу после принятия такого судебного акта или обращения его к немедленному исполнению. Исполнительный лист выдается взыскателю или по его ходатайству направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется арбитражным судом в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника.

По каждому судебному акту выдается один исполнительный лист, если законом не установлено иное.

В случаях, если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах, арбитражный суд по ходатайству взыскателя выдает несколько исполнительных листов с точным указанием в каждом из них места исполнения или той части судебного акта, которая подлежит исполнению по данному исполнительному листу.

На основании судебного акта о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по ходатайству взыскателя арбитражный суд может выдать несколько исполнительных листов по

числу солидарных ответчиков с указанием в каждом из них общей суммы взыскания, наименований всех ответчиков и их солидарной ответственности.

Исполнительный лист на принудительное исполнение решения выдается по установленной форме и содержанию (ст. 320 АПК РФ). В исполнительном листе должны быть указаны:

наименование арбитражного суда, выдавшего исполнительный лист; наименование и место нахождения иностранного суда, третейского суда или международного коммерческого арбитража, если исполнительный лист выдан арбитражным судом на основании решения такого суда; дело, по которому выдан исполнительный лист, и номер дела; дата принятия судебного акта, подлежащего исполнению; наименование взыскателя-организации и должника-организации, их место нахождения; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата, место рождения; место работы должника-гражданина или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

резолютивная часть судебного акта; дата вступления судебного акта в законную силу; дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению.

Если до выдачи исполнительного листа арбитражным судом предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения судебного акта, в исполнительном листе указывается, с какого времени начинается течение срока действия исполнительного листа.

Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью арбитражного суда.

Если судебный акт предусматривает обращение взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, к исполнительному листу, направляемому судом по ходатайству взыскателя, должна прилагаться заверенная судом в установленном порядке копия судебного акта, для исполнения которого выдан исполнительный лист (ст. 319 АПК РФ).

В тех случаях, когда в решении речь идет об уплате денежных сумм, в исполнительном листе должны быть названы суммы основной задолженности за материальные ценности, выполненные работы и оказанные услуги, а также неустойки, штрафы, пени и убытки. Отдельно должны быть указаны суммы, подлежащие взысканию в связи с распределением арбитражных расходов.

Если арбитражным судом разрешен имущественный спор, то в исполнительном листе должны быть указаны точное наименование подлежащего передаче имущества и место его нахождения, полное и правильное описание помещения, подлежащего освобождению, и т. п.

С принятием АПК РФ 2002 г. несколько изменился порядок выдачи исполнительного листа на принудительное исполнение решения Международного коммерческого арбитража по спору, возникшему из гражданских правоотношений при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности.

Исполнительный лист на основании решения третейского суда, в том числе и на основании решений Международного коммерческого арбитража, выдается теперь арбитражным судом в соответствии с § 2 главы 30 АПК РФ, согласно которому правила, установленные в настоящем параграфе, применяются при рассмотрении арбитражным судом заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение принятых на территории Российской Федерации решений третейских судов и международных коммерческих арбитражей (третейские суды).

Вопрос о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда по спору, возникшему из гражданских правоотношений при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, рассматривается арбитражным судом по заявлению стороны третейского разбирательства, в пользу которой принято решение третейского суда.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства неизвестно, по месту нахождения имущества должника — стороны третейского разбирательства.

§ 6. Возбуждение исполнительного производства  
и основания применения мер  
принудительного исполнения

Для возбуждения исполнительного производства взыскатель должен предъявить исполнительный лист судебному приставу-исполнителю.

Исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в следующие сроки:

1) в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу или со следующего дня после дня принятия судебного акта, подлежащего немедленному исполнению, или со дня окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта; 2) в течение трех месяцев со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению (ст. 322 АПК РФ).

Если исполнение судебного акта было приостановлено, время, на которое исполнение приостанавливалось, не засчитывается в срок, установленный для предъявления исполнительного листа к исполнению.

Срок предъявления исполнительного листа к исполнению прерывается предъявлением его к исполнению, если федеральным законом не установлено иное, частичным исполнением судебного акта.

В случае возвращения исполнительного листа взыскателю в связи с невозможностью его исполнения новый срок для предъявления исполнительного листа к исполнению исчисляется со дня его возвращения (ст. 321 АПК РФ).

Взыскатель, пропустивший срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, вправе обратиться в арбитражный суд первой инстанции, рассматривавший дело, с заявлением о восстановлении пропущенного срока, если восстановление указанного срока предусмотрено федеральным законом. Заявление взыскателя о восстановлении пропущенного срока рассматривается в порядке, предусмотренном ст. 117 АПК РФ. По результатам рассмотрения заявления выносится определение, копии которого направляются взыскателю и должнику.

Определение арбитражного суда по вопросу о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению может быть обжаловано.

Поступившие в подразделение судебных приставов исполнительные документы регистрируются делопроизводителем или лицом, отвечающим за регистрацию в книге учета исполнительных документов, в порядке их поступления с присвоением номера (этот номер присваивается впоследствии исполнительному производству), а также в алфавитных указателях учета взыскателей, затем передаются судебному приставу-исполнителю на исполнение под расписку в зональной книге учета исполнительных документов. На каждого судебного пристава-исполнителя должна быть заведена зональная книга учета исполнительных производств.

Регистрация иной корреспонденции, непосредственно поступающей в адрес подразделения судебных приставов, или отправлений из подразделения производится в порядке, предусмотренном Инструкцией по делопроизводству в Министерстве юстиции Российской Федерации.

При наличии в подразделении судебных приставов электронной техники регистрация документов может дополнительно осуществляться на магнитных носителях.

Распределение исполнительных документов среди судебных приставов-исполнителей внутри подразделения осуществляет старший судебный пристав в устанавливаемом им порядке.

Судебный пристав-исполнитель при получении исполнительных документов обязан проверить подлинность и наличие всех необходимых его реквизитов, предусмотренных ст. 8 ФЗ «Об исполнительном производстве», а также сроки предъявления его к исполнению. По каждому исполнительному документу судебный пристав-исполнитель обязан завести исполнительное производство, учетно-статистическую карточку, а также внести соответствующую запись в зональную книгу учета исполнительных документов. Все документы либо их копии, относящиеся к конкретному исполнительному производству, хранятся (подшиваются) в отдельной папке, которой присваивается номер исполнительного производства. Все страницы исполнительного производства нумеруются, а наименование документов исполнительного производства и номера страниц указываются в описи вложенных документов, помещаемой в начале этого производства.

Исполнительное производство возбуждается судебным приставом-исполнителем после предъявления исполнительного документа взыскателем либо передачи его на исполнение арбитражным судом, если не истек срок предъявления исполнительного документа к исполнению и документ соответствует требованиям, предусмотренным в законе (ст. 8 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

В трехдневный срок со дня поступления исполнительного документа судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возбуждении исполнительного производства.

Он устанавливает срок для добровольного исполнения, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства.

В целях обеспечения исполнения по имущественным взысканиям по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель одновременно с вынесением постановления о возбуждении исполнительного производства вправе произвести опись имущества должника и наложить на него арест.

Согласно ст. 44 ФЗ «Об исполнительном производстве» основаниями применения мер принудительного исполнения являются:

предъявление в установленном федеральным законом порядке надлежащим образом оформленного исполнительного документа;

принятие судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства;

истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения.

#### § 7. Обращение взыскания на имущество должника-организации

Порядок исполнения судебных актов в отношении организаций определяется гл. 5 ФЗ «Об исполнительном производстве». При исполнении решений в отношении организаций применяются общие правила исполнительного производства, изложенные в ФЗ «Об исполнительном производстве», за изъятиями и дополнениями, установленными гл. 5.

Пределы и условия обращения взыскания в отношении имущества организаций регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами (например, федеральными законами «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Согласно ГК РФ все юридические лица в Российской Федерации делятся на коммерческие и некоммерческие организации (ст. 50 ГК РФ). Организационно-правовыми формами коммерческих организаций являются: полное товарищество, товарищество на вере, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество (открытое или закрытое), производственный кооператив, государственное или муниципальное унитарное предприятие, федеральное казенное предприятие. К некоммерческим организациям, перечисленным в ГК РФ, относятся: потребительский кооператив, общественная или религиозная организация (объединение), учреждение, фонд, объединение юридических лиц (ассоциация, союз).

По общему правилу юридические лица отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56 ГК РФ), которым они владеют на праве собственности или праве хозяйственного ведения (государственные или муниципальные унитарные предприятия). Исключение сделано для финансируемых собственником учреждений. В отношении принадлежащего им имущества они имеют право оперативного управления. Учреждение отвечает по своим обязательствам лишь находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности имеющихся у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества (ст. 120 ГК РФ).

Закон разграничивает ответственность юридического лица и его учредителей-участников. По общему правилу учредитель (участник) юридического лица не несет ответственности по его обязательствам, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ или учредительными документами юридического лица (ст. 56 ГК РФ). Согласно положениям ГК РФ ответственность учредителей (участников) по обязательствам юридического лица зависит от его организационно-правовой формы. Так, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (ст. 75 ГК РФ), то же касается и полных товарищей в товариществе на вере (ст. 82 ГК РФ). Участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК РФ). Участники общества с ограниченной

ответственностью и акционерного общества, как правило, не несут ответственности по их обязательствам, за исключением определенных случаев. Так, участники (акционеры), не полностью внесшие вклады (оплатившие акции), несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части вклада каждого из участников (стоимости принадлежащих им акций) (ст. 87, 96 ГК РФ). Члены производственного кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность в размерах и порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (ст. 107 ГК РФ). Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не несет ответственности по его обязательствам. В случае же с федеральными казенными предприятиями субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества несет Российская Федерация (ст. 115 ГК РФ). Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (ст. 116 ГК РФ). Участники (члены) общественных и религиозных организаций, учредители фондов не отвечают по их обязательствам (ст. 117, 118 ГК РФ). Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации (ст. 121 ГК РФ).

Помимо указанных положений, ГК РФ устанавливает еще несколько случаев ответственности учредителя (участника) по обязательствам юридического лица. Так, согласно ст. 56 ГК РФ, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана его учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица либо иными лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица, может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. Определенная ответственность предусмотрена также в отношениях между дочерним хозяйственным обществом и основным хозяйственным обществом (товариществом). Так, в соответствии со ст. 105 ГК РФ основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Взыскание по обязательствам организаций обращается в первую очередь на их денежные средства. При отсутствии денежных средств, достаточных для погашения задолженности, взыскание обращается на иное имущество организации, принадлежащее ей на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления (за исключением имущества, изъятого из оборота, либо имущества, ограниченно оборотоспособного), независимо от того, где и в чем фактически оно находится. Обращение взыскания на имущество заключается в его аресте и последующей реализации. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» (ст. 59) устанавливает следующую очередность ареста и реализации имущества должника-организации:

в первую очередь реализуется имущество должника, непосредственно не участвующее в производстве: ценные бумаги, денежные средства на депозитных и иных счетах должника, валютные ценности, легковой автотранспорт, предметы дизайна офисов и др.;

во вторую очередь — готовая продукция (товары), а также иные материальные ценности, непосредственно не участвующие и не предназначенные для непосредственного участия в производстве;

в третью очередь — объекты недвижимого имущества, а также сырье и материалы, станки, оборудование, другие основные средства, предназначенные для непосредственного участия в производстве.

Отдельный порядок установлен для обращения взыскания на наличные денежные средства, принадлежащие должнику. Наличные денежные средства в рублях и иностранной валюте, хранящиеся в сейфах кассы должника-организации и находящиеся в изолированном помещении этой кассы или иных помещениях должника-организации, подлежат изъятию незамедлительно после их обнаружения. Изъятые денежные средства в рублях в тот же день сдаются в банк для перечисления на счет взыскателя в размере долга, на счет внебюджетного фонда развития исполнительного производства в размере суммы исполнительского сбора для зачисления в



бюджеты всех уровней, а оставшиеся средства, предназначенные для покрытия расходов по совершению исполнительных действий, вносятся на депозитный счет подразделения.

Закон предусматривает особые меры по обеспечению исполнения при обращении взыскания на имущество организаций, связанного с возможным возбуждением производства по делу о банкротстве организации. Согласно ст. 60 ФЗ «Об исполнительном производстве» в случае ареста судебным приставом-исполнителем принадлежащего должнику-организации имущества третьей очереди он в трехдневный срок после осуществления ареста направляет в Федеральную налоговую службу уведомление о произведенном аресте имущества должника-организации с приложением сведений о составе и стоимости имущества, на которое наложен арест, а также о сумме требований взыскателя (в ред. Федерального закона от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ).

Копия указанного уведомления направляется в налоговый орган, контролирующий осуществление должником-организацией платежей в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды.

По предложению Федеральной налоговой службы судебный пристав-исполнитель за счет средств, выделяемых на финансирование службы судебных приставов, публикует в печати сообщение об обращении взыскания на имущество должника-организации (в ред. Федерального закона от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ).

Получив уведомление Федеральной налоговой службы об осуществлении им действий по возбуждению в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника-организации, судебный пристав-исполнитель обращается в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации с заявлением об отсрочке исполнения исполнительного документа до возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника (в ред. Федерального закона от 29 июня 2004 г. № 58-ФЗ).

В случае возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника-организации исполнительное производство и реализация его имущества, на которое обращено взыскание, приостанавливаются до рассмотрения арбитражным судом вопроса по существу.

Возможны случаи прекращения деятельности юридических лиц через процедуры реорганизации и ликвидации. В случае реорганизации должника взыскание по исполнительным документам обращается на денежные средства и иное имущество той организации, на которую в соответствии с законодательством Российской Федерации возложена ответственность по обязательствам должника-организации (с учетом положений передаточного акта или разделительного баланса). В случае ликвидации должника исполнительные документы, находящиеся у судебного пристава-исполнителя, передаются ликвидационной комиссии (ликвидатору) для исполнения, о чем судебный пристав-исполнитель сообщает взыскателю (ст. 61 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Порядок обращения взысканий при ликвидации организаций регулируется ГК РФ. При ликвидации юридического лица по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, назначается ликвидационная комиссия, в обязанности которой входит публикация сообщения о ликвидации юридического лица, порядке и сроках заявления требований его кредиторами, принятие мер к выявлению дебиторов и кредиторов, письменное уведомление кредиторов о ликвидации, составление промежуточного ликвидационного баланса, осуществление расчетов с кредиторами, в том числе путем продажи имущества юридического лица с публичных торгов, составление окончательного ликвидационного баланса. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят все полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде (ст. 62 ГК РФ).

Срок для заявления кредиторами юридического лица своих требований устанавливается ликвидационной комиссией, но он не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации (ст. 63 ГК РФ). В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества юридического лица. Требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском

в суд, а также требования, в удовлетворении которых судом отказано, считаются погашенными. Погашенными также считаются требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией, если их невозможно удовлетворить из имущества юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

Выплата денежных сумм кредиторам производится ликвидационной комиссией в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса (ст. 63 ГК РФ).

В соответствии со ст. 64 ГК РФ при ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очереди:

в первую — удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

во вторую — производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью — удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

в четвертую — погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

в пятую — производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

При удовлетворении требований кредиторов действует следующий принцип: требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. В случае же недостаточности имущества юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Оставшееся после расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные или обязательственные права в отношении имущества этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица (ст. 63 ГК РФ).

Порядок взыскания при ликвидации юридического лица вследствие признания его несостоятельным (банкротом) регулируется соответствующими законодательными актами о несостоятельности (банкротстве).

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» (ст. 62, 63) предусматривает реализацию недвижимого имущества на торгах.

Торги недвижимым имуществом организуются и проводятся специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, с которыми заключен соответствующий договор. Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения специализированной организацией соответствующей заявки судебного пристава-исполнителя. Порядок проведения торгов определяется Гражданским кодексом Российской Федерации.

Действующим законодательством установлены особенности обращения взыскания на денежные средства профессионального участника рынка ценных бумаг и его клиентов

При обращении взыскания на имущество должника-клиента профессионального участника рынка ценных бумаг на денежные средства клиента-должника, находящиеся на специальном счете, налагается арест. На основании постановления судебного пристава-исполнителя о наложении ареста профессиональный участник рынка ценных бумаг обязан немедленно приостановить операции с денежными средствами клиента-должника, находящимися на специальном счете, в размере, который требуется для исполнения исполнительного документа.

Судебный пристав-исполнитель вправе запросить у профессионального участника рынка ценных бумаг сведения о находящихся на специальном счете денежных средствах клиента-должника в размере, который требуется для исполнения исполнительного документа.

Профессиональный участник рынка ценных бумаг в течение трех дней со дня получения соответствующего запроса обязан предоставить судебному приставу-исполнителю необходимую информацию.

Обращение взыскания по долгам профессионального участника рынка ценных бумаг на денежные средства его клиентов, находящиеся на отдельном банковском счете (счетах), открытом профессиональным участником рынка ценных бумаг в кредитной организации в соответствии с Федеральным законом «О рынке ценных бумаг», не допускается.

<185) 8. Полномочия арбитражного суда в стадии исполнения судебных актов

Арбитражный суд, принявший судебный акт (решение, определение, постановление), выдает исполнительный лист на принудительное исполнение данного судебного акта (ст. 319 АПК РФ).

При пропуске срока для предъявления исполнительного листа к исполнению по причинам, признанным арбитражным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен судом первой инстанции, рассматривающим дело (ст. 322 АПК РФ, ст. 16 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

В случае утраты исполнительного листа арбитражный суд, принявший судебный акт, может по заявлению взыскателя выдать дубликат исполнительного листа.

Заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано до истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению, за исключением случаев, если исполнительный лист был утрачен судебным приставом-исполнителем или другим осуществляющим исполнение лицом и взыскателю стало об этом известно после истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению. В этих случаях заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано в течение месяца со дня, когда взыскателю стало известно об утрате исполнительного листа.

Заявление взыскателя о выдаче дубликата исполнительного листа рассматривается арбитражным судом в судебном заседании в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления заявления в суд. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления.

Определение арбитражного суда о выдаче дубликата исполнительного листа или об отказе в выдаче дубликата может быть обжаловано.

При наличии обстоятельств, затрудняющих исполнение судебного акта, арбитражный суд, выдавший исполнительный лист, по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя вправе отсрочить или рассрочить исполнение судебного акта, изменить способ и порядок его исполнения.

Заявление об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения рассматривается арбитражным судом в месячный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд в судебном заседании с извещением взыскателя, должника и судебного пристава-исполнителя. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

В случае предоставления должнику отсрочки или рассрочки исполнения судебного акта арбитражный суд вправе по заявлению взыскателя принять меры по обеспечению исполнения судебного акта.

Определение арбитражного суда об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения либо об отказе в удовлетворении заявления об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения может быть обжаловано (ст. 324 АПК РФ).

Арбитражный суд разрешает вопрос о повороте исполнения судебного акта. Если приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения, либо производство по делу прекращено, ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту.

Если не приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения полностью или в части, либо производство по делу прекращено, арбитражный суд принимает судебный акт о полном или частичном прекращении взыскания по отмененному в соответствующей части судебному акту.

Вопрос о повороте исполнения судебного акта разрешается арбитражным судом, принявшим новый судебный акт, которым отменен или изменен ранее принятый судебный акт. Если в постановлении об отмене или изменении судебного акта нет указаний на поворот его исполнения, ответчик вправе подать соответствующее заявление в арбитражный суд первой инстанции.

Заявление о повороте исполнения судебного акта рассматривается в порядке, предусмотренном ст. 324 АПК РФ. Определение арбитражного суда о повороте исполнения судебного акта или об отказе в повороте исполнения может быть обжаловано.

Арбитражный суд первой инстанции выдает исполнительный лист на возврат взысканных денежных средств, имущества или его стоимости по заявлению организации, гражданина. К заявлению прилагается документ, подтверждающий исполнение ранее принятого судебного акта.

К компетенции арбитражного суда относится и проверка действий, связанных с приостановлением, возобновлением и прекращением исполнительного производства (ст. 327 АПК РФ). Арбитражный суд по заявлению взыскателя, должника, судебного пристава-исполнителя может приостановить или прекратить исполнительное производство, возбужденное судебным приставом-исполнителем на основании исполнительного листа, выданного арбитражным судом.

Приостановление или прекращение исполнительного производства производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, либо арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Заявление о приостановлении или прекращении исполнительного производства рассматривается в десятидневный срок (ст. 324 АПК РФ).

Определение арбитражного суда о приостановлении или прекращении исполнительного производства либо об отказе в приостановлении или прекращении исполнительного производства может быть обжаловано.

Исполнительное производство возобновляется по заявлению взыскателя, должника, судебного пристава-исполнителя арбитражным судом, приостановившим исполнительное производство, после устранения причин или обстоятельств, послуживших основаниями для его приостановления. О возобновлении исполнительного производства выносится определение.

При наличии обстоятельств, препятствующих совершению отдельных исполнительных действий, арбитражный суд по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя может отложить исполнительные действия по исполнительному производству, возбужденному на основании исполнительного листа, выданного арбитражным судом. Отложение исполнительных действий производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение. В определении об отложении исполнительных действий указывается дата, до которой откладываются исполнительные действия, или событие, наступление которого является основанием для возобновления судебным приставом-исполнителем исполнительных действий.

Копии определения об отложении исполнительных действий направляются взыскателю, должнику и судебному приставу-исполнителю.

Арбитражный суд рассматривает жалобы на действия судебного пристава-исполнителя.

Решения и действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя могут быть оспорены в арбитражном суде (гл. 24 АПК РФ). Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя государственной пошлиной не облагается.

На лицо, виновное в утрате переданного ему на исполнение исполнительного листа, выданного арбитражным судом, арбитражный суд вправе наложить судебный штраф (ст. 331 АПК РФ).

## ГЛАВА 30 РАЗРЕШЕНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКИХ СПОРОВ СУДАМИ

### ТРЕТЕЙСКИМИ

#### §1. Основы организации и деятельности третейских судов в Российской Федерации

Защита прав и законных интересов организаций и граждан-предпринимателей возможна разными способами. Статья 11 ГК РФ среди органов, осуществляющих судебную защиту гражданских прав, называет третейский суд.

Поиски эффективных механизмов так называемых альтернативных форм урегулирования споров, позволяющих ускорить и упростить их разрешение, а также разгрузить государственные суды, велись российскими юристами на протяжении почти двух веков. О необходимости создания таких механизмов, конкретно третейских судов, еще в 1803 г. писал автор Устава Третейского совестного суда министр юстиции Г.Р. Державин (Державин Г.Р. Доклад Его Императорскому Величеству (с приложениями). СПб., 1803. С. 5–6.) в докладе Александру I.

Право избирать посредников для решения спорных дел предусматривалось в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Раздел IV книги III Устава включал специальную главу «О третейском суде» (ст. 1367–1400).

Декретом о суде № 1 (1917 г.) было закреплено право граждан передавать свои споры о праве гражданском на рассмотрение третейского суда. В период НЭПа эту форму использовали частные предприниматели, заинтересованные в том, чтобы их споры по коммерческим операциям не стали достоянием гласности. В начале 1930-х годов были образованы два постоянно действующих третейских суда — Морская арбитражная комиссия и Внешнеторговая арбитражная комиссия.

Существовали пределы использования третейской формы судопроизводства. Первоначально государственным предприятиям было запрещено прибегать к помощи третейского суда, затем запрет распространили на колхозы и организации с их участием. В 1959 г. было разрешено формирование судов для разрешения конкретных хозяйственных споров между юридическими лицами.

Начатый еще в СССР процесс образования третейских судов в настоящее время идет достаточно интенсивно, активизируется их деятельность, возрастает количество. Есть объясняющие это причины: закрытое производство и повышенные гарантии сохранения коммерческой тайны, что в условиях конкуренции имеет немалое значение, быстрота процесса, сокращение расходов на ведение дел, выбор удобного для сторон места и времени разбирательства, специализация арбитров и т.п.

До недавнего времени в Российской Федерации действовали два основных законодательных акта о третейских судах, уполномоченных рассматривать конфликты в хозяйственной сфере: Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденное Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. № 3115-1 (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 30. Ст. 1790 (далее — Временное положение 1992 г.)) и Закон Российской Федерации от 7 июля 1993 г. «О Международном коммерческом арбитраже» (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 32. Ст. 1240 (далее — Закон 1993 г.)).

Первый из названных актов закрепил принципиально новый подход к механизму разрешения третейскими судами «внутренних» экономических споров. После длительного перерыва в использовании третейского разбирательства в этой области юридических отношений законодательство признало третейский суд, отвечающим потребностям участников торгового оборота. Это произошло на самом начальном этапе объявленного перехода к рыночному хозяйству.

Закон 1993 г. стал первым единым нормативным актом, регулирующим организацию и деятельность международного торгового арбитража, специально выделившим Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морскую арбитражную комиссию (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ.

В настоящее время на смену Временному положению 1992 г. пришел ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», принятый Государственной Думой 21 июня 2002 г. (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019 (далее — Закон 2002 г.)), регулирующий деятельность третейских судов, которые создаются на территории России (п. 1 ст. 1 Закона 2002 г.). Действие этого Закона не распространяется на Международный коммерческий арбитраж, к нему продолжает применяться Закон 1993 г.

Кроме указанных законов, правовой статус третейских судов определяют также отдельные положения процессуального законодательства — АПК РФ, нормы отдельных актов материально-правового содержания. Например, ст. 30 Закона от 20 февраля 1992 г. «О товарных биржах и

биржевой торговле» предусматривает создание биржевых арбитражных комиссий, осуществляющих примирение сторон или выполняющих иные функции третейского суда (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 18. Ст. 961.). Естественно, эти нормы должны соответствовать предписаниям Закона 2002 г. (По Закону 2002 г. сторонами третейского разбирательства могут быть и отдельные граждане, не осуществляющие предпринимательской деятельности (ст. 2), однако особенности их положения в третейском производстве в настоящей главе учебника не рассматриваются.)

По соглашению сторон подведомственный арбитражному суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции заключительного постановления по делу (решения, определения об оставлении искового заявления без рассмотрения, определения о прекращении производства) может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом (ч. 6 ст. 4 АПК РФ). Указание на споры только из гражданских правоотношений означает, что подведомственные арбитражному суду дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и несостоятельности (гл. 22–28 АПК РФ) в третейском порядке вообще рассмотрению не подлежат. Это вытекает также из ч. 2 ст. 1 Закона 2002 г.

В соответствии со ст. 3 Закона 2002 г. в Российской Федерации могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора (по принятой в юриспруденции терминологии — суды *ad hoc* или разовые).

Третейские суды *ad hoc* создаются сторонами, которые в принципе могут самостоятельно определять порядок их образования и правила разбирательства споров, но с соблюдением предусмотренных Законом 2002 г. обязательных положений, не подлежащих изменению по желанию сторон (п. 5 ст. 3, ст. 19 Закона 2002 г.).

Постоянно действующие третейские суды (Далее — постоянные суды.) формируются в качестве стабильных центров, обеспечивающих третейское разбирательство конкретных категорий споров в порядке, устанавливаемом их внутренними документами (ст. 19 Закона 2002 г.). Они могут создаваться торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей и иными организациями-юридическими лицами (Например, Третейский суд ассоциации российских банков, Третейский суд при Союзе юристов, Арбитражная комиссия при Московской межбанковской валютной бирже, Третейский суд при РАО «ЕЭС России» и др. Практически в каждом регионе России при региональных торгово-промышленных палатах созданы третейские суды, например, Коммерческий арбитраж при Московской торгово-промышленной палате, Третейский суд при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате, Третейский суд при Вятской торгово-промышленной палате и т.д.). Вместе с тем необходимо отметить, что не допускается образование третейских судов при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

Организация, создающая новый третейский суд для разрешения экономических споров, должна представить так называемому «компетентному суду», т.е. арбитражному суду, на территории которого будет находиться этот третейский суд, копии ряда документов: решение о его образовании, положение (устав, регламент) о суде, состав третейских судей.

Обязательным условием принятия третейским судом дела к своему производству является наличие соглашения о передаче на его рассмотрение и разрешение спора в целом или его отдельных частей в связи с конкретным правоотношением (п. 2 ст. 5 Закона 2002 г.). Неизменное требование — заключение соглашения в письменной форме. Оно может быть закреплено подписанным сторонами отдельным документом или включением в гражданский договор статьи о передаче дела в третейский суд. Такие две формы соглашения называют также соответственно третейская запись и третейская оговорка. Кроме того, в соответствии со ст. 7 Закона 2002 г. соглашение считается письменно оформленным, если оно заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения.

Третейское соглашение, составленное в виде отдельного документа, может иметь некоторые особенности. В таком документе допустимо закрепить передачу на третейское разбирательство не только одного, но ряда споров, которые способны возникнуть из нескольких, обычно однородных

договоров. Так бывает, когда между контрагентами складываются стабильные экономические связи (например, по поставке).

Новеллой Закона 2002 г. являются нормы п. 3 ст. 5, регулирующие допустимость третейского разбирательства споров, возникающих из договоров присоединения, условия которых определены одной из сторон некоторых разновидностей правоотношений (перевозки и т.п.) в формулярах или иных стандартных документах и вынужденно принимаются другой стороной, когда она присоединяется к контракту в целом (ст. 428 ГК РФ). В этих ситуациях действительны только третейские соглашения, заключенные после возникновения оснований для предъявления иска. Новелла направлена на защиту интересов субъектов, обычно более зависимых от других участников хозяйственного оборота.

Третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или действительности соглашения о передаче спора ему на рассмотрение. Если он придет к заключению об отсутствии или недействительности такого соглашения, сторонам остается только передать спор в арбитражный суд. Следует учитывать важное положение о том, что вывод суда о недействительности совершенного в письменной форме материально-правового контракта по существу не влечет за собой автоматически недействительности включенной в него оговорки (ч. 1 ст. 17 Закона 2002 г.). Это понятие автономности третейского соглашения. Оно может быть аннулировано лишь при обнаружении его собственных недостатков или по взаимной договоренности сторон. Односторонний отказ от соглашения не допускается.

Необходимо отметить особенность определенных биржевых сделок. Так, в содержание сделки, заключаемой брокером от имени и по поручению клиентов, может быть внесено условие о рассмотрении споров, связанных с исполнением сделки, в биржевой арбитражной комиссии. На практике действительность оговорки зависит от наличия у брокера в момент заключения сделки полномочий на включение данного условия либо от последующего письменного согласия с ним клиента.

Процессуальные последствия наличия соглашения сторон о передаче спора третейскому суду определены п. 5 ст. 148 АПК РФ. Арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения, если любая из сторон не позднее дня представления своего первого заявления по существу спора арбитражному суду первой инстанции выдвинет по этому мотиву возражение против продолжения производства в суде. Такова уже сложившаяся практика (См., например: Вестник ВАС РФ. 1996. № 5. С. 50; 1997. № 4. С. 113; 2000. № 6. С. 68–69; 2001. № 6. С. 22; 2002. № 5. С. 26.). Более того, даже когда никакого соглашения до начала процесса в арбитражном суде не было, стороны не лишены возможности обратиться к третейской форме защиты. Они вправе заключить соответствующее соглашение вплоть до завершения процесса судом первой инстанции (п. 4 ст. 5 Закона 2002 г.). В таком случае при возражении любой из сторон против рассмотрения дела арбитражным судом, последний должен оставить исковое заявление без рассмотрения (п. 6 ст. 148 АПК РФ). Правда, согласно пп. 5 и 6 ст. 148 АПК РФ такие последствия не наступают, если арбитражный суд признает, что соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Одним из главных элементов конструкции третейского производства является то, что стороны правового спора доверяют его рассмотрение и вынесение решения третьим лицам. Статья 8 Закона 2002 г. содержит требования, предъявляемые к третейскому судье. Таковым может быть избрано (или назначено) полностью дееспособное физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в его исходе, независимое от сторон, согласившееся исполнять функцию третейского судьи. Председатель коллегиального состава или судья, рассматривающий дело единолично, должен иметь высшее юридическое образование. Есть и другие критерии, исключающие для гражданина возможность выступать третейским судьей: наличие судимости; привлечение к уголовной ответственности; совершение проступков, несовместимых с профессиональной деятельностью и повлекших исключение из состава работников правоохранительных органов; невозможность быть третейским судьей согласно должностному статусу, определенному федеральным законом.

Пункт 3 ст. 8 Закона 2002 г. предусматривает, что стороны спора своим соглашением или правила третейского разбирательства постоянно действующих третейских судов могут установить дополнительные критерии, предъявляемые к квалификации третейских судей. Так, согласно ст. 8 Положения о третейском суде РАО «ЕЭС России» (2001 г.) Председатель Правления РАО «ЕЭС России» утверждает на три года список третейских судей, куда включаются лица, обладающие

необходимыми знаниями для квалифицированного разрешения споров, отнесенных к компетенции третейского суда. Но спорящие стороны могут избрать для рассмотрения дела лиц, не включенных в данный список. Такие лица должны обладать необходимыми для разрешения спора знаниями, иметь высшее юридическое образование и десятилетний стаж работы по специальности, требующей наличие высшего юридического образования, и в течение трех лет являться третейским судьей (арбитром) любого другого постоянно действующего третейского суда, созданного на территории Российской Федерации или других стран. Статья 22 Регламента 2003 г. дополнительно предусматривает, что третейские судьи независимы и беспристрастны при исполнении своих обязанностей и не должны выступать в роли представителей ни одной из сторон, не может быть судьей тот, кто прямо или косвенно заинтересован в исходе дела.

Число третейских судей при рассмотрении конкретного дела должно быть нечетным. Стороны вправе определить количественный состав суда. Но если они этого не сделали, применяется общее правило, согласно которому избираются (назначаются) три судьи (ст. 9 Закона 2002 г.).

Порядок формирования состава третейского суда для рассмотрения конкретного спора регламентирован ст. 10 Закона 2002 г. с учетом вида третейского суда. В постоянно действующем суде он предусмотрен правилами регламента (положения), в суде разовом — зависит от пожеланий сторон, руководствующихся разными мотивами (экономии расходов и т.п.). Если они не воспользовались правом определить такую процедуру или разошлись во мнениях, то при составе третейского суда из трех судей, каждая сторона назначает по одному судье, а два последних избирают третьего, который затем выступает как председатель состава.

В течение 15 дней после получения просьбы от противоположной стороны сторона должна назвать третейского судью, который войдет в коллегия, либо выдвинуть или согласиться с предложенной кандидатурой единоличного судьи. Такой же срок установлен двум судьям для избрания третьего. Если надлежащие действия не совершены, третейское производство прекращается, и заинтересованное лицо может составить по данному спору исковое заявление и направить его компетентному арбитражному суду. Изложенные правила почти дословно воспроизводят текст абз. 4 ст. 5 Временного положения 1992 г. Они по существу открывают стороне, пожелавшей уклониться от разбирательства дела в суде *ad hoc*, возможность аннулировать путем простого бездействия ранее заключенное ею соглашение. Это разрушает одну из известных основ механизма третейского производства, а именно так называемую безотзывность третейской (арбитражной) оговорки, т.е. недопустимость отказа от нее по безмотивному усмотрению стороны. Но есть и оправдывающие подобное отступление мотивы. Они сводятся к тому, что при оценке российского хозяйственного оборота нельзя сбрасывать со счета влияния на него нечестных, в том числе преступных элементов. Отсюда возможность давления на предпринимателя с целью заставить его заключить третейское соглашение. Несовершение действий по формированию состава третейского суда способно помочь такому предпринимателю разрешение спора доверить некорруптированным посредникам, а более надежной государственной арбитражной системе.

Во всяком случае имеет место несовпадение методов формирования третейских судов *ad hoc* и постоянных. Регламенты последних предусматривают механизмы назначения обычно различными должностными лицами третейских судей, когда этого не делают стороны или двое судей не избирают третьего (См., например: Третейский суд. Законодательство. Практика. Комментарии / Сост. и автор комментариев Е.А. Виноградова. М., 1997. С. 200, 227, 256–257, 290–291.). Следовательно, их бездействие движения процесса не прекращает.

Избрание или назначение гражданина третейским судьей не означает, что он будет выполнять возложенную на него функцию до полного завершения производства, включая вынесение дополнительного решения, его разъяснение, исправление ошибок, опечаток, арифметических ошибок (п. 2 ст. 13 Закона 2002 г.). Прекращение полномочий может наступить в результате удовлетворения заявлений сторон об отводе ранее избранных (или назначенных) третейских судей либо заявлений самих судей о самоотводе.

Мотивы таких действий связаны главным образом с ранее изложенными требованиями, предъявляемыми к кандидатам в третейские судьи, точнее с несоблюдением требований. Все пункты ст. 8 Закона полностью относятся к судам *ad hoc*.

Регламенты постоянных третейских судов в качестве мотивов отводов (и самоотводов) обычно указывают на обнаруженную заинтересованность третейского судьи в исходе дела, порождающую обоснованные сомнения в его беспристрастности и независимости. Но впредь до приведения



внутренних регламентов в соответствии с Законом о третейских судах вполне юридически логично к членам формируемых в этих судах составов для рассмотрения конкретных споров применять нормы пп. 4–8 ст. 8 Закона 2002 г. Вряд ли лицо, хотя и включенное в постоянный список, может выступать третейским судьей, если оно утратило дееспособность, привлечено к уголовной ответственности, уволено из правоохранительных органов или заняло должность, несовместимую с какими-либо дополнительными работами. Применение перечисленных норм не должно зависеть от времени, когда стали известны подобные обстоятельства (п. 3 ст. 12 Закона 2002 г.).

Новый Закон воспроизводит правила ст. 6 Временного положения 1992 г. о прекращении полномочий третейского судьи по соглашению сторон или в связи с самоотводом. Но дополнительно предусмотрено, что основанием для такого прекращения полномочий должна быть юридическая или фактическая неспособность третейского судьи участвовать в рассмотрении спора или иные причины его бездействия в течение неопределенно длительного срока (пп. 1 и 3 ст. 13 Закона 2002 г.). Наконец, полномочия, естественно, прекращаются смертью третейского судьи. При необходимости замены новый третейский судья избирается (назначается) в соответствии с общими правилами (ст. 14 Закона 2002 г.).

Отдельная глава в Законе 2002 г. посвящена расходам, связанным с разрешением спора в третейском суде. Состав расходов конкретизирован в ст. 15: это гонорары третейских судей; их издержки, связанные с участием в разбирательстве (оплата проезда к месту заседания или нахождения доказательств); компенсации и вознаграждения таким участникам процесса, как свидетели, переводчики, эксперты; дополнительные иные затраты, определяемые третейским судом.

К регламентам постоянно действующих третейских судов обычно прилагаются положения о третейских (арбитражных) расходах и сборах, а также ставки вознаграждений судьям, докладчикам, руководителям судов. Главный критерий — цена искового требования, служащая базой для исчисления третейского сбора. Сбор может быть уменьшен с учетом состава суда (один или трое членов), частично возвращен при отзыве искового заявления или прекращении производства по делу по другим мотивам. Это удобно, поскольку заинтересованные лица способны заранее довольно точно рассчитать в какую сумму им обойдется третейское производство. Не исключено, конечно, и некоторое увеличение расходов из-за сложности спора, длительности процедуры и т.п. В третейском суде *ad hoc* размеры гонораров устанавливаются соглашением сторон, естественно, не без учета мнения избираемых судей.

Об окончательном распределении уплаты расходов после завершения дела стороны вправе договориться между собой. При отсутствии такого соглашения подлежащие уплате суммы определяет суд, как правило, пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям.

Но согласно п. 2 ст. 16 Закона 2002 г. расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда, и иные расходы могут быть третейским судом отнесены на другую сторону, если при рассмотрении дела от стороны поступило такое ходатайство, и оно было судом удовлетво-рено.

Среди постоянно действующих третейских судов в Российской Федерации следует выделить такие постоянно действующие третейские суды по разрешению споров, возникающих в сфере международной торговли, как Морская арбитражная комиссия (МАК) и Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС), состоящие при Торгово-промышленной палате РФ (ТПП РФ). МКАС и МАК функционируют согласно Закону 1993 г. и двум приложениям к нему — Положениям «О Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации» и «О морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате Российской Федерации». 18 октября 2005 г. Приказом ТПП был утвержден Регламент МКАС, вступивший в действие с 1 марта 2006 г. Производство в МАК регулируется Правилами, утвержденными Президиумом ТПП. Перечисленные постоянно действующие третейские суды различаются по своей компетенции.

Морская арбитражная комиссия разрешает споры, возникающие из договорных и других гражданско-правовых отношений, из торгового мореплавания, независимо от того, являются сторонами таких отношений субъекты российского и иностранного либо только российского, или только иностранного права. В частности, МАК подведомственны споры, вытекающие из отношений по фрахтованию судов, морской перевозки грузов, а также перевозки грузов в смешанном плавании (река-море); по морской буксировке судов и иных плавучих объектов; по морскому страхованию

и перестрахованию; по спасанию морских судов; связанных с подъемом затонувших в море судов и иного имущества; связанных со столкновением морских судов, морского судна и судна внутреннего плавания, а также с причинением судном повреждений портовым сооружениям, средствам навигационной обстановки и другим объектам; с причинением повреждений рыболовным сетям и другим орудиям лова, а также с иным причинением вреда при морском промысле и т.п.

Морская арбитражная комиссия разрешает такие споры также в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам, а равно споры, связанные с осуществлением внутреннего плавания заграничных перевозок.

Международный коммерческий арбитражный суд разрешает споры, возникающие из договорных и других гражданско-правовых отношений при осуществлении внешнеторговых и иных международных экономических связей, если хотя бы одна из сторон спора находится за границей. МКАС также компетентен разрешать споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории России, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Гражданско-правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение МКАС, включают, в частности, отношения по купле-продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

Международный коммерческий арбитражный суд и МАК принимают к своему рассмотрению и споры, подлежащие их юрисдикции в силу международных договоров РФ.

## § 2. Третейское разбирательство и разрешение дел

Порядок возникновения, развития и завершения третейского производства неодинаков для двух основных типов третейских судов и даже для судов одной разновидности. Постоянно действующие третейские суды имеют свои регламенты (уставы, положения), обычно утверждаемые руководителями организаций, при которых они состоят. В этих регламентах много тождественных, или похожих положений, но каждый из них может предусматривать специфические детали процедуры для своего суда. Такого рода внутренние нормативные документы подлежат проверке и при необходимости корректировке с учетом Закона 2002 г., однако с сохранением особенностей, не противоречащих данному Закону. Такой вывод вытекает из смысла и расширительного толкования ч. 3 ст. 47 Закона 2002 г., предписывающей привести в соответствие с ним ранее изданные нормативные правовые акты.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ и ГПК РФ устанавливают одинаковый режим работы для всех государственных учреждений правосудия, напротив, регламент каждого постоянно действующего третейского суда имеет оригинальные черты. Отсюда можно сделать некоторые выводы и рекомендации.

Заинтересованным лицам, заключившим третейское соглашение с указанием конкретного постоянного суда, когда приходит время такое соглашение реализовывать, следует ознакомиться с правилами процедуры данного суда. Незнание и соответственно несоблюдение положений, регламентирующих, например, порядок направления необходимых материалов, их содержание, сроки совершения различных действий и т.п., может иметь последствием неблагоприятный результат процесса.

Без такого ознакомления затруднительно реализовать полномочие, предоставленное сторонам ч. 1 ст. 19 Закона 2002 г., а именно договориться «о применении других правил третейского судопроизводства». По буквальному смыслу это значит — предложить одному суду работать по правилам другого или по рекомендуемым примерным образцам правил. Но участникам юридического конфликта практически реальнее достигнуть соглашения о том, как они будут действовать в течение и после завершения третейского разбирательства, независимо от предписаний регламента избранного ими постоянного суда.

Применительно к случаям формирования разовых третейских судов, которые заранее составленных регламентов не имеют, ч. 2 ст. 19 Закона предоставляет возможность самим

заинтересованным лицам договориться о процедуре работы таких судов. Эта возможность предусматривалась ст. 10 Временного положения 1992 г. Нереально ожидать, что стороны к заключенному третейскому соглашению будут прилагать развернутый документ, аналогичный по назначению и содержанию стабильным регламентам постоянных судов. Третейские соглашения и дополнительные материалы (обмен письмами, факсами и т.п.) могут включать отдельные условия, которые надлежит соблюдать при третейском разрешении споров.

В Законе 2002 г. есть немало норм диспозитивного характера. Большинство из них легко обнаружить по формулировке: норма применяется, «если стороны не договорились об ином». Это относится к правилам о численности состава суда, месте третейского разбирательства, принятии обеспечительных мер, участии сторон в заседании, закрытом или открытом заседании, о проведении экспертизы, оспаривании решений третейских судов и др. (ст. 9, 20, 25, 27, 29, 40 и др.).

Сторонам, которые не имеют намерения корректировать какие-либо моменты третейской процедуры, целесообразно с учетом характера уже возникшего или возможного спора (из банковских и биржевых операций, договоров электроснабжения и т.п.) использовать стандартные так называемые «арбитражные оговорки», предусматриваемые правилами постоянно действующих третейских судов. Каждая оговорка содержит отсылку к регламенту такого суда, и им должен будет руководствоваться суд, организованный для рассмотрения только конкретного дела.

Если контрагенты в отдельный пункт основного договора или в соглашение, заключенное после возникновения конфликта никаких указаний по вопросам третейского производства не включили, правила разбирательства определяются третейским судом любой разновидности. При этом для постоянных судов применение положений Закона 2002 г. и утвержденных для них регламентов обязательно. Работа судов *ad hoc* также подчинена нормам этого Закона, а в части им не регламентированной судьи действуют по правилам, определяемым ими самостоятельно. В любом случае правила, как согласованные сторонами, так и определенные непосредственно самими судами не могут противоречить обязательным предписаниям Закона о третейских судах (ч. 3 ст. 19).

Точное определение компетенции третейского суда, к которому обращаются заинтересованные лица по конкретным делам, имеет первостепенное практическое значение. В общей форме вопросы компетенции регламентированы нормами ст. 17 Закона 2002 г. Третейский суд должен до начала рассмотрения дела по существу определить, правомочен ли он рассматривать переданный ему спор с учетом наличия и содержания третейского соглашения. Этот вопрос заслуживает тем более особого внимания, если одна из сторон (точнее обычно ответчик) заявляет, что соглашения нет вообще или оно недействительно. Однако третейский суд, обнаруживший отсутствие у него полномочия разрешать данный спор в силу закона или правил производства, обязан независимо от наличия третейского соглашения и в любой момент прекратить процесс. Допущенная судом ошибка в дальнейшем послужит основанием для оспаривания вынесенного решения.

Вывод третейского суда о своей некомпетентности, изложенный в специально вынесенном определении, приводит к необходимости подачи заинтересованным лицом искового заявления в соответствующий арбитражный суд. Напротив, постановление третейского суда предварительного характера о наличии у него компетенции рассматривать спор в течение месяца может быть оспорено стороной путем подачи заявления в надлежащий арбитражный суд, который выносит определение об отмене постановления третейского суда о наличии у него компетенции или об отказе в удовлетворении требования заявителя. Правда, возможность оспаривания компетенции имеется у сторон только в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом (ст. 235 АПК РФ).

Исковое заявление составляется в письменной форме. Оно должно согласно ст. 23 Закона 2002 г. содержать дату, наименование и реквизиты сторон, обоснование компетенции третейского суда, требование и обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и подтверждающие их доказательства, цену иска (если иск подлежит оценке), перечень прилагаемых к заявлению документов и иных материалов.

Копии заявления и других приобщенных к нему документов передается ответчику, который в срок, определенный правилами третейского разбирательства либо до первого заседания третейского суда (если этот срок правила не содержат), вправе представить истцу и в суд отзыв на исковое заявление, изложив в нем свою позицию. Непредставление ответчиком отзыва не является препятствием к рассмотрению спора и не считается признанием требований истца. Равным образом

неявка без уважительных причин сторон (или их представителей) на заседание суда, если они были надлежащим образом извещены о его месте и времени, не препятствует вынесению третейским судом решения по спору.

Новеллой Закона 2002 г. по сравнению с Временным положением 1992 г. является наделение третейского суда полномочием распорядиться о принятии обеспечительных мер, если стороны не договорились об ином (ст. 25). После возникновения дела третейский суд по ходатайству любой из сторон может вынести определение об обеспечительных мерах в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Однако такое определение само по себе не обладает принудительной силой. Для реализации обеспечительных мер заинтересованному лицу надлежит обратиться к компетентному государственному суду, который рассматривает и разрешает заявление по правилам ст. 90–98 АПК РФ (О содержании обеспечительных мер, порядке рассмотрения соответствующих обеспечений, встречном обеспечении, отмене обеспечения и т.п. см. главу 12 настоящего учебника.). Следует заметить, что к третейскому производству неприменимы положения ст. 99 АПК РФ о так называемых предварительных (т. е. до начала процесса) обеспечительных мерах.

Временное положение 1992 г. закрепляло только принцип равенства сторон (ст. 9). Статья 18 Закона 2002 г. значительно расширяет перечень основных начал третейского разбирательства: это законность, конфиденциальность, независимость и беспристрастность третейских судей, диспозитивность, состязательность, равноправие сторон. Они конкретизируются в соответствующих статьях Закона.

С учетом принципа диспозитивности в ходе третейского разбирательства истец вправе изменить или дополнить свои исковые требования, а ответчик — возражения на иск. Ответчик также может подать встречный иск или потребовать зачета встречного требования (ч. 5 ст. 23 и ст. 24 Закона 2002 г.).

Принцип состязательности реализован прежде всего в установленном распределении обязанности доказывания. Каждая сторона должна доказать обстоятельства, на которых она основывает свои требования или возражения. Но определенной активностью наделен третейский суд, действующий в интересах обеспечения законности. Так, третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства (ст. 26 Закона 2002 г.). Такого рода предложение должно быть не слишком общим, а конкретным по содержанию с указанием каких именно доказательств и для установления каких фактов предмета доказывания не хватает.

Принцип равноправия сторон находит нормативное закрепление в ст. 27 Закона, предоставляющей каждой стороне равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и интересов.

Третейскому разбирательству органически присуще начало конфиденциальности, которое для процессов в государственных арбитражных судах нехарактерно. Так, третейский суд рассматривает дело в закрытом заседании, на которое отдельные посторонние лица (обычно стажеры, практиканты) допускаются лишь с согласия сторон.

Место разбирательства дела определяется сторонами спора или третейским судом *ad hoc*, исходя из конкретных обстоятельств, с учетом удобства для заинтересованных лиц. В постоянно действующем третейском суде место рассмотрения дела определяется в соответствии с правилами этого суда (ст. 20 Закона 2002 г.). Участники процесса должны своевременно извещаться о заседании третейского суда с использованием средств связи, обеспечивающих фиксирование такого уведомления.

Рассмотрение третейским судом спора может завершиться не только его разрешением по существу, но и определением о прекращении производства по основаниям исчерпывающе обозначенным в ст. 38 Закона 2002 г. Есть ряд одинаковых оснований прекращения производства в третейских судах и судах арбитражных (ст. 150 АПК РФ). Но имеют место и различия. Так, третейский суд не проверяет обоснованность отказа истца от иска (ср. с ч. 5 ст. 49 АПК РФ) и вместе с тем, несмотря на такой отказ, должен продолжить процесс по ходатайству ответчика, заинтересованного в вынесении нормального решения по существу спора. Ликвидировать третейское разбирательство могут стороны по взаимному согласию и без указания каких-либо мотивов. Для третейского суда преюдициальную силу, влекущую прекращение производства, имеют не только вынесенные по тождественному иску решения суда арбитражного или общей

юрисдикции, но также решения другого третейского суда (ср. с п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК РФ). Наконец, в случае участия гражданина, выступавшего стороной по делу, правопреемник его место автоматически не занимает, и процесс в третейском суде завершается без вынесения решения. Институт оставления заявления без рассмотрения (ст. 148–149 АПК) третейскому судопроизводству неизвестен.

Вынесенное в третейском порядке решение подписывает состав суда. Судья, имеющий иное суждение по существу рассмотренного спора, может изложить его в письменном виде и приложить к решению суда в качестве особого мнения. Поскольку особое мнение прилагается к решению, стороны могут с ним ознакомиться и использовать при оспаривании решения или возражении против его принудительного исполнения (ст. 40 и 45 Закона 2002 г.).

Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, то решение может быть подписано большинством судей состава третейского суда, а в отношении судей, не подписавших решения, должна быть указана причина отсутствия подписей. Решение считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав суда (ст. 33 Закона 2002 г.). Закон 2002 г. предоставляет третейскому суду довольно широкую свободу объявлять сторонам только резолютивную часть решения, а полностью мотивированное решение направить сторонам в срок до 15 дней (ч. 1 ст. 32).

Форма и содержание решения произвольны. Они должны соответствовать требованиям ст. 33 Закона 2002 г. В решении должны быть указаны дата принятия решения, место третейского разбирательства, состав третейского суда и порядок его формирования, наименование участников спора, обоснование компетенции третейского суда, требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон, обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законодательство, которым суд руководствовался при принятии решения, содержание принятого решения, распределение расходов, связанных с рассмотрением дела; при необходимости — срок и порядок исполнения принятого решения.

Однако не исключен и другой вариант. Стороны, заключившие мировое соглашение, могут заявить ходатайство о включении его условий в решение. Третейский суд такое ходатайство удовлетворяет, обязательно проверив соответствие соглашения правовым нормативным актам и отсутствие нарушения прав и охраняемых законом интересов других субъектов. Если такое ходатайство не заявлено или стороны просто сообщают суду об урегулировании спора и даже не предъявляют текста мировой сделки, третейское производство прекращается определением (ч. 3 ст. 32, ст. 38 Закона 2002 г.).

Нормальное решение третейского суда должно основываться на всех обстоятельствах дела, имеющих юридическое значение, подтвержденных исследованными доказательствами. Оценив представленные доказательства, суд должен прийти к правильным и однозначным выводам. Третейский суд руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти и нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международными договорами РФ и иными нормативными правовыми актами, действующими на территории России. Он также может принять решение, сопоставив условия контракта с применимыми к ним торговыми обычаями. В случаях, когда международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Наконец, если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права, обычаями делового оборота и точно не определены соглашением сторон, третейский суд обращается к аналогии закона или аналогии права (ст. 6 Закона 2002 г.).

Каждая сторона получает экземпляр полного решения. Обнаруженные в решении арифметические ошибки, опечатки, иные технические погрешности исправляются по ходатайствам сторон или по инициативе суда (ст. 36 Закона 2002 г.).

Неясность решения создает трудности для его понимания и реализации, чтобы избежать этого у стороны есть право обратиться в течение 10 дней после получения решения в тот же третейский суд за разъяснениями с уведомлением другой стороны. Третейский суд в такой же срок после получения ходатайства дает разъяснение, не изменяя содержания решения. Вынесенное определение считается неотъемлемой составной частью решения (ст. 35 Закона 2002 г.).

Неполнота решения возникает в случаях, когда некоторые требования заявлялись, однако не получили отражения в окончательном решении суда. По ходатайству одной из сторон, заявленному в течение 10 дней после получения решения, третейский суд в 10-дневный срок обязан провести заседание с уведомлением всех заинтересованных лиц и при обнаружении пробелов ликвидировать их дополнительным решением, которое органически входит в решение первоначальное (ст. 34 Закона 2002 г.).

Дело, рассмотренное третейским судом, должно сдаваться на хранение в арбитражный суд по месту рассмотрения спора в месячный срок со дня вынесения решения или храниться в постоянно действующем третейском суде, где оно рассматривалось в течение пяти лет с даты принятия по нему решения, если в правилах не определен другой срок (ст. 39 Закона 2002 г.).

### § 3. Оспаривание решений третейских судов

Закон о третейских судах предоставляет сторонам возможность оспаривать решение третейского суда. Допустимость оспаривания — новелла Закона 2002 г. Ничего подобного Временное положение 1992 г. не содержало. Но такой институт был известен российскому праву применительно к международному коммерческому арбитражу. Закон 1993 г. включал раздел VII «Оспаривание арбитражных решений», где ст. 34 фиксировала главные элементы института, а именно мотивы оспаривания, а также некоторые правила соответствующей процедуры. Эти мотивы дословно воспроизведены ст. 42 Закона 2002 г. И, наконец, в гл. 30 АПК РФ 2002 г. есть § 1 «Производство по делам об оспаривании решений третейских судов». Включенная в данный параграф ст. 233 содержит те же самые мотивы оспаривания, а значит и отмены актов третейских судов, которые предусмотрены Законами 1993 и 2002 гг.

Таким образом, можно говорить о создании механизма оспаривания решений третейских судов, образуемого связанными между собой нормативными актами. Это позволяет исследовать проблему в целом строить на анализе норм, сосредоточенных в ст. 230–235 АПК РФ, поскольку они регламентируют данную разновидность производства в государственных арбитражных судах. Некоторые различия между порядками оспаривания решений третейских судов по делам международным и внутренним есть, но они невелики.

Согласно ст. 230 АПК РФ лица, участвующие в деле, могут оспаривать решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые на территории Российской Федерации. Однако оспаривание недопустимо, если третейским соглашением предусмотрено, что «решение третейского суда является окончательным» (ст. 40 Закона 2002 г.). Хотя такой нормы ч. 1 ст. 34 Закона 1993 г. не содержит, ничто не мешает сторонам включить подобного рода условия в текст арбитражной оговорки.

Может быть оспорено и иностранное арбитражное решение по месту нахождения или месту жительства должника, а если оно неизвестно, то по месту нахождения его имущества на территории РФ. Эта процессуальная новелла распространяется только на случаи, когда допустимость оспаривания акта иностранного третейского суда предусмотрена международным договором РФ и притом данное решение вынесено по нормам российского материального права.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение. Оно оплачивается государственной пошлиной в сумме равной пятикратному размеру минимального размера оплаты труда. Местом рассмотрения заявления об оспаривании иностранного арбитражного решения может быть компетентный суд по месту нахождения должника.

Заявление об оспаривании решения третейского суда с целью его отмены должно быть письменным, подписанным заинтересованным лицом или его уполномоченным представителем. Требования к содержанию заявления в ст. 231 АПК РФ. В целом они не отличаются от апелляционных или кассационных жалоб (ст. 260 и 277 АПК РФ), если иметь в виду элементы общего информационного характера. Обязательно должен быть обозначен день вручения стороне решения, поскольку с этого момента начинается отсчет трехмесячного срока для обращения к компетентному суду (ч. 3 ст. 230 АПК РФ). Главная часть заявления — тщательное аргументированное раскрытие таких недостатков третейского производства, которые могут привести к отмене оспариваемого решения. Эти мотивы должны быть неразрывно связаны с основаниями отмены, исчерпывающе перечисленными в ст. 233 АПК. Никакие ссылки на ошибочную оценку доказательств, необоснованность, незаконность, обычно фигурирующих в

жалобах на акты государственных судов, юридической силы по отношению к третейским судам не имеют. К заявлению необходимо приложить подлинники или заверенные надлежащим образом копии решения третейского суда и третейского соглашения, документы, подтверждающие серьезность мотивов заявителя, уплату государственной пошлины, вручение копии заявления другой стороне, а также полномочия представителя.

При несоблюдении перечисленных требований и с учетом их характера, заявление может быть оставлено арбитражным судом без движения или возвращено подавшему его лицу, по правилам соответственно ст. 128 или 129 АПК РФ. Если недостатков не обнаружено, заявление рассматривает судья единолично в месячный срок после его поступления. Этот срок включает подготовку дела к разбирательству и вынесение заключительного определения.

При подготовке дела судья может истребовать все материалы из третейского суда. Указание ч. 2 ст. 232 АПК РФ о том, что такое действие совершается «по ходатайству обеих сторон» не следует толковать слишком буквально и однозначно. Например, практически невозможно получить согласие на истребование другой стороны, которая никак не реагирует на полученные документы. Выход намечен нормами той же части указанной статьи: применяются общие нормы об истребовании доказательств, т.е. ст. 66 АПК.

Стороны извещаются о времени и месте судебного заседания, но их неявка независимо от причин не препятствует рассмотрению поданного заявления, хотя суд вправе назначить новое заседание с повторением уведомления. Рассмотрение заявления происходит в обычном порядке. Но по общему правилу заседание должно быть закрытым, это вытекает из положений ч. 2 ст. 11 АПК РФ, ч. 4 ст. 27 Закона 2002 г., § 27 Регламента МКАС и ряда других нормативных актов. Главное в заседании — исследование и оценка аргументов сторон «за» и «против» отмены решения третейского суда.

Основания, по которым возможна отмена решения третейского суда, изложены в ст. 233 АПК РФ. В ней воспроизведены нормы, ранее закрепленные в ст. 34 Закона 1993 г. и содержащиеся также в ст. 42 Закона 2002 г. Следует особо подчеркнуть, что перечень оснований носит исчерпывающий закрытый характер, хотя каждое из них не выглядит простым и требует более или менее значительного толкования и конкретизации на практике.

Решение третейского суда будет отменено, если обратившаяся в арбитражный суд сторона докажет, что третейское соглашение недействительно; сторона не была должным образом извещена об избрании (назначении) третейских судей или о самом разбирательстве, либо по каким-то другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения; решение суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающим под его условия, либо выходящим за его пределы; состав третейского суда или процедура разбирательства не соответствовали соглашению сторон или федеральному закону (ч. 2 ст. 233 АПК РФ).

Решение третейского суда обязательно будет отменено, если арбитражный суд установит, что спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом, или решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права. Эти случаи выделены в ч. 3 ст. 233 АПК РФ, поскольку проверить наличие или отсутствие такого рода недостатков арбитражный суд должен по своей инициативе, независимо от ходатайств сторон, подкрепляемых надлежащими доказательствами.

Решение международного коммерческого арбитража может быть отменено по основаниям, предусмотренным международным договором РФ и федеральным законом о международном коммерческом арбитраже. В действующем Законе 1993 г. таких дополнительных оснований нет.

После рассмотрения заявления в судебном заседании с исследованием представленных доказательств судья выносит определение. В этом определении должны содержаться сведения об оспариваемом решении третейского суда, самом третейском суде (наименование и состав), сторонах спора и ответ по существу — либо указание на отмену решения третейского суда полностью или в части, либо отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части. Такое определение арбитражного суда может быть обжаловано в месячный срок со дня его вынесения в арбитражный суд кассационной инстанции (ст. 234 АПК РФ).

Важное практическое значение имеет определение последствий отмены решения третейского суда (ч. 4 ст. 234 АПК). Прежде всего возможна лишь частичная отмена оспариваемого акта. Это происходит, когда третейский суд разрешил не только вопросы, охватываемые третейским

соглашением, но и находящиеся за его пределами спорные вопросы, причем последние могут быть механически и без ущерба для дела отделены от первых с отменой постановленного по ним решения.

По прямому указанию ч. 4 ст. 234 АПК РФ при отмене решений по мотивам недействительности третейского соглашения, вынесенному по спору без такого соглашения или не предусмотренному полностью его условиями, заинтересованное лицо может предъявить иск в надлежащий государственный арбитражный суд. Нельзя исключать и другой вариант, а именно стороны учтут допущенные ошибки, составят новое вполне доброкачественное третейское соглашение и опять прибегнут к третейской форме рассмотрения спора. Это подходит и для случая отмены решения по мотиву нарушения основополагающих принципов российского права.

Однако такой вариант невозможен, если третейский суд рассматривал дело, которое он не должен был принимать вообще, например, дело, возникшее из публичных правоотношений.

Наконец, ст. 233 и 234 АПК РФ не дают ответа на вопрос о последствиях обнаружения при рассмотрении заявления об оспаривании решения третейского суда таких недостатков, как отсутствие уведомления стороны о времени и месте заседания, неправильном подборе третейских судей, нарушениях процедуры третейского разбирательства. Конечно, в данном случае самым простым выходом является отмена решения, а затем стороны по своему усмотрению выбирают, обратиться в арбитражный суд или составить новое третейское соглашение.

Но ч. 4 ст. 34 Закона 1993 г. предусматривает еще одну возможность — приостановить производство по своей инициативе или по ходатайству стороны, чтобы дать возможность третейскому суду возобновить разбирательство или предпринять иные действия, позволяющие устранить основания для отмены его решения. Можно считать, что такого содержания процедуру следует распространить и на третейские производства, регулируемые Законом 2002 г.

#### § 4. Исполнение решения третейского суда

Альтернативные (несудебные) формы рассмотрения споров, к числу которых традиционно относят третейское производство, в принципе рассчитаны на то, что заинтересованные лица по своей воле обратившиеся к таким формам, добровольно и в максимально короткие сроки исполняют вынесенные против них решения. Но практика третейских судов свидетельствует об ином. Не так уж редко должники, проигравшие процессы, своих обязанностей добровольно не исполняют. Тогда, естественно, кредиторам приходится просить компетентные государственные органы обеспечить принудительный порядок реализации решений третейских судов.

Исполнение решений Международного коммерческого арбитража предусмотрено ст. 35 и 36 Закона 1993 г., а других третейских судов, действующих на территории РФ, — ст. 44–46 Закона 2002 г. Поскольку нормы перечисленных статей этих законодательных актов воспроизведены ст. 236–240 АПК 2002 г., к тому же регламентирующими и порядок выдачи исполнительных листов на принудительное исполнение решений указанных третейских судов, то логично изложить содержание правил АПК РФ.

С заявлением о выдаче исполнительного листа для принудительного решения третейского суда по спору, возникшему из гражданских правоотношений при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, обращается сторона, выигравшая процесс, т.е. обычно истец, имущественные требования которого удовлетворены полностью или частично. Заявление адресуется арбитражному суду субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника, если они неизвестны, то по месту нахождения имущества должника-стороны третейского разбирательства.

Заявление может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Пропуск этого срока служит основанием для возвращения заявления без рассмотрения. При наличии уважительных причин пропуск срок по ходатайству стороны может быть восстановлен арбитражным судом РФ.

Статья 237 АПК содержит требования к заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Письменное заявление, подписанное выигравшей процесс стороной или ее уполномоченным представителем, должно содержать сведения об арбитражном суде, куда оно подается, о третейском суде, который рассмотрел дело, и требование заявителя о выдаче исполнительного листа.

К заявлению должны быть приложены подлинное решение третейского суда или его копия, заверенные председателем постоянного третейского суда или нотариусом, если дело рассматривал



суд ad hoc, подлинное соглашение о третейском разбирательстве (или его надлежаще заверенная копия), документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, уведомление о вручении копии заявления другой стороне, доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления. Несоблюдение перечисленных требований приводит к оставлению заявления без движения или его возвращению стороне (ст. 128 и 129 АПК РФ).

Размер государственной пошлины за выдачу исполнительных листов на принудительное исполнение решения третейского суда равен 1000 руб. (подп. 8 п. 1 ст. 333.21 Налогового кодекса). Поступившее заявление судья рассматривает единолично в месячный срок, включая подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение заключительного определения. При подготовке дела по ходатайству лиц, участвующих в деле, судья может истребовать из третейского суда материалы дела, по которому испрашивается исполнительный лист. Арбитражный суд не проверяет правильность решения третейского суда по существу спора, он устанавливает наличие или отсутствие точно перечисленных законом оснований для выдачи исполнительного листа путем исследования представленных в суд материалов, касающихся этих оснований. По одному делу Высший Арбитражный Суд РФ указывал: «Исполнительный лист на принудительное исполнение решения третейского суда выдается арбитражным судом, поэтому процессуальные действия по его выдаче производятся в соответствии с АПК РФ. Согласно названному Кодексу необходимо известить истца и ответчика о времени и месте судебного заседания для обеспечения возможности сторонам привести свои доводы относительно наличия или отсутствия условий для выдачи исполнительного листа...» (Вестник ВАС РФ. 2002. № 6. С. 74.). Именно такой порядок закреплен в ч. 3 ст. 238 АПК 2002 г., однако неявка надлежащим образом извещенной стороны не препятствует рассмотрению дела.

Следует отметить, что мотивы отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения совпадают с основаниями оспаривания и отмены решения третейского суда (ср. ст. 239 и 233 АПК РФ). Лишь одно положение добавлено в п. 5 ч. 2 ст. 239 АПК РФ. Оно предусматривает возможность исполнения только такого решения третейского суда, которое стало обязательным для сторон, не отменено или исполнение его не приостановлено надлежащим государственным судом.

Совпадение оснований отказа в принудительном исполнении третейских решений, предусмотренных ст. 36 Закона 1993 г., ст. 46 Закона 2002 г. и, наконец, ст. 239 АПК РФ вполне объяснимо. Все они почти дословно воспроизводят ст. V Конвенции ООН «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.) (Подписана от имени СССР 22 декабря 1958 г., ратифицирована Президиумом Верховного Совета СССР 10 августа 1960 г.).

Итак, отказ имеет место, если должник докажет, что соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом (например, отсутствие письменной формы третейского соглашения); сторона не была уведомлена о формировании состава третейского суда, места и времени его заседания; решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающим под его условия; решение содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; состав третейского суда или процедура рассмотрения спора не соответствовали соглашению сторон (Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 29 апреля 1997 г. // Вестник ВАС РФ. 1997. № 9. С. 69–70.) или Закону 2002 г.; решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства, либо было отменено, либо его исполнение было приостановлено соответствующим судом. Если есть возможность отделить постановления по вопросам, входящим в третейское соглашение от вопросов, не входящих в третейское соглашение, то арбитражный суд может выдать исполнительный лист только на ту часть решения, которая содержит постановления по вопросам, входящим в соглашение.

Суд должен по своей инициативе и независимо от позиций сторон отказать в выдаче исполнительного листа, если установит, что спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с нормами российского законодательства или вынесенное решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В результате рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа арбитражный суд выносит определение. Оно независимо от содержания и конечного вывода любой из сторон может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения

(ст. 240 АПК РФ). Последствия отказа выдать исполнительный лист аналогичны последствиям отмены оспоренного решения третейского суда.

Можно констатировать, что деятельность третейских судов по рассмотрению экономических споров находится под определенным контролем государственных арбитражных судов. И границы такого контроля соответствуют международным стандартам.

Исполнительный лист арбитражного суда, выданный на основании решения третейского суда, позволяет взыскателю возбудить исполнительное производство по общим правилам.

## ГЛАВА 31 ПРОИЗВОДСТВО В РОССИЙСКИХ АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

### § 1. Компетенция арбитражных судов

Арбитражный процессуальный кодекс РФ содержит раздел V «Производство по делам с участием иностранных лиц», нормами которого на базе обобщения накопленной практики и с учетом теоретических исследований расширены и усовершенствованы положения аналогичного по наименованию раздела ранее действовавшего АПК РФ 1995 г. Несомненно, АПК РФ 2002 г. улучшил регламент рассмотрения и разрешения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц.

В международном праве (за исключением ряда конвенций и международных договоров) нет специализированных нормативных актов, посвященных исключительно разграничению компетенции между судебными органами различных стран. Каждое государство самостоятельно устанавливает подведомственность национальных учреждений юстиции.

В России компетенция арбитражных судов по делам с участием иностранных лиц определена нормами ст. 247 АПК РФ. Общее исходное правило предусматривает, что арбитражные суды разрешают споры с участием иностранных лиц, если ответчик находится, а гражданин имеет место жительства на территории Российской Федерации. Согласно ст. 20 ГК РФ местом жительства считается место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно, а местом нахождения юридического лица — место его государственной регистрации, за исключениями, предусмотренными учредительными документами в соответствии с законом.

Далее следует более конкретное правило. Арбитражные суды рассматривают дела с участием зарубежных лиц при наличии в спорном правоотношении таких особенностей, которые международное частное право относит к разряду иностранных элементов. Статья 212 АПК 1995 г. предусматривала ряд подобного рода ситуаций: орган управления, филиал или представительство иностранного лица находятся на территории России, если ответчик имеет имущество на территории РФ; спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ, требование возникло из причинения вреда имуществу, действием или иным обстоятельством, имевшим место на территории РФ или при наступлении вреда на территории РФ; спор возник из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ; по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец находится в РФ. АПК РФ 2002 г. к приведенному перечню добавил споры с участием иностранных лиц, если спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории РФ; заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, указывает на существование этого факта на территории РФ; спор возник из отношений, связанных с государственной регистрацией имен и других объектов и оказанием услуг в международной ассоциации сетей «Интернет» на территории РФ.

Перечень не закрыт. В п. 10 ч. 1 ст. 247 АПК РФ закреплено еще одно общее достаточно широкое и неконкретизированное правило — к арбитражному суду можно обратиться, если имеется тесная связь спорного правоотношения с территорией России. Наличие такой связи, причем «тесная», должно быть обосновано в исковом заявлении, чтобы убедить суд такое заявление принять и рассмотреть по существу. При отсутствии убедительных аргументов заявление по

аналогии со ст. 129 АПК РФ подлежит возвращению или согласно п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ производство прекращается. Оба определения суда могут быть обжалованы.

Диспозитивное начало российского арбитражного процесса нашло отражение в ст. 249 АПК. Конфликтующие субъекты, одним из которых выступает иностранное лицо, вправе, естественно, с учетом норм о подведомственности (ст. 27–33 АПК РФ) заключить в письменной форме соглашение о передаче уже имеющегося или предполагаемого спора, на рассмотрение арбитражному суду в РФ при условии, что соглашение не затрагивает исключительную компетенцию иностранного суда (ст. 249 АПК РФ). Участники правоотношения не указывают конкретный арбитражный суд для своего дела, он подлежит определению после возникновения конфликта по правилам подсудности, но исключительная компетенция арбитражного суда означает безоговорочный отказ сторон от обращения к российским судам общей юрисдикции.

Дело, которое принято арбитражным судом к производству с соблюдением всех требований закона, должно быть им рассмотрено по существу, независимо от того, что по каким-либо причинам оно стало относиться к компетенции иностранного суда (замена стороны, привлечение новых субъектов, перемена лиц в обязательстве и т.п.) (ч. 4 ст. 247 АПК РФ). Запрещение изменять подсудность дела, уже рассматриваемого компетентным российским судом, при изменении места нахождения стороны (отчуждения ответчиком имущества, которое он имел в РФ) или по другим мотивам, направлено, в том числе и на предотвращение возможных злоупотреблений.

Принципиальное значение для коммерческого оборота имеет точное обозначение границ исключительной подсудности соответствующих категорий дел. По сравнению со ст. 212 АПК РФ 1995 г. АПК РФ 2002 г. перечень таких дел изменен. Он включает дела по спорам: а) в отношении находящегося в государственной собственности России имущества, в том числе связанные с приватизацией и принудительным отчуждением имущества для государственных нужд; б) о недвижимом имуществе, находящемся на территории РФ, или права на него; в) связанным с регистрацией или выдачей патентов, или свидетельств на товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели или регистрацией других прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в РФ; г) о признании недействительными записей в государственные реестры (реестры, кадастры), произведенных компетентным органом РФ; д) связанным с учреждением, ликвидацией или регистрацией на территории РФ юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также с оспариванием решений органов этих юридических лиц; е) возникающим из административных и иных публичных правоотношений с участием иностранных лиц (ст. 248 АПК РФ). Внутренние нормативные акты различных государств неодинаково регулируют проблемы подведомственности дел с иностранным элементом. Некоторые примеры. Так, ст. 3 и 13 Кодекса арбитражного производства Республики Молдова (Вестник ВАС РФ. 1993. № 2. С. 22.) споры с участием зарубежных организаций, возникающие при заключении, изменении, расторжении и исполнении договоров, отнесены к ведению арбитража. В Узбекистане такого рода споры рассматривают арбитражные суды при наличии соглашения сторон либо если это закреплено законодательным актом. В соответствии с законами Латвии, Казахстана, Украины, Азербайджана арбитражным (хозяйственным) судам подведомственны споры с участием международных объединений, организаций разных государств. Законодательством Республики Беларусь не предусмотрено разрешения хозяйственными судами споров с участием иностранных предприятий (Об организации и деятельности органов, рассматривающих хозяйственные споры в государствах-участниках СНГ, Прибалтике и Грузии. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 4 декабря 1992 г. № С-13/ОСЗ-342 // Вестник ВАС РФ. 1993. № 1. С. 118.).

Проблемы международной подсудности регулируются многосторонними актами, среди которых для России большое значение имеет «Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности», подписанное правительствами государств-участников СНГ в Киеве 20 марта 1992 г. (Вестник ВАС РФ. 1992 № 1. С. 114–118 (далее — Соглашение 1992 г.).)

В ст. 3 Соглашения предусмотрено, что хозяйствующие субъекты каждого государства, ратифицировавшего этот документ, имеют на территории другого государства право беспрепятственно обращаться в компетентные суды общей юрисдикции, арбитражные, третейские, могут выступать в них, возбуждать ходатайства, предъявлять иски и совершать иные

процессуальные действия. В Соглашении определены общие критерии разграничения компетенции арбитражных (хозяйственных) судов государств-участников Соглашения.

Так, согласно ст. 4 компетентный суд вправе рассматривать споры, если на территории данного государства-участника СНГ: ответчик имел постоянное место жительства или место нахождения на день предъявления иска; осуществляется торговая, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика; исполнено или должно быть исполнено обязательство из спорного договора; совершено действие или существует иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда; находится постоянное место жительства или место нахождения истца по иску и защите деловой репутации; зарегистрирован контрагент-поставщик, подрядчик или оказывающий услуги (выполняющий работы), если договор касается заключения, изменения и расторжения договоров.

Устанавливаются также правила подсудности альтернативной, исключительной, договорной и по связи дел. Так, если в споре участвуют несколько ответчиков, находящихся на территории разных государств-участников Содружества, дело рассматривается по месту нахождения любого ответчика по выбору истца. Компетентные суды государств-участников Содружества рассматривают дела и в других случаях по письменному соглашению сторон о передаче спора этому суду. Иски хозяйствующих субъектов о праве собственности на недвижимое имущество адресуются исключительно судам государства-участника СНГ, на территории которого находится имущество. Встречный иск и требование о зачете, вытекающее из того же правоотношения, что и основной иск, подлежат рассмотрению в том суде, где такой иск рассматривается.

Разграничение компетенции государственных органов, разрешающих экономические споры, устанавливается и во многих двусторонних договорах РФ о правовой помощи и правовых отношениях по различным категориям дел (Тексты ряда таких договоров приведены, см.: Ануфриева Л.П. Международное частное право. Т. 3. М., 2001. С. 660.). При сопоставлении правил ст. 247 АПК РФ с нормами о судебной подведомственности из других межгосударственных договоров и конвенций можно обнаружить расхождения. Однако это неопасно и вполне естественно, так как каждый международный документ возникает в результате соглашений и компромиссов между суверенными государствами. В таких случаях российские суды будут применять положения международных актов по отношению к возникшим делам с соответствующими субъектами (Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 1996. С. 449.).

Согласно ст. 251 АПК РФ предъявление в арбитражном суде иска к иностранному государству, привлечение его в качестве третьего лица к участию в деле, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятие по отношению к нему обеспечительных мер, обращение взыскания на это имущество в порядке принудительного исполнения акта арбитражного суда допускается лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором РФ или федеральным законом.

Советский Союз и затем Российская Федерация долгое время придерживались принципа абсолютного судебного иммунитета иностранного государства, т.е. распространяли иммунитет и на гражданско-правовые отношения с участием государства, в том числе на заключаемые им коммерческие сделки. Однако во многих странах (США, Великобритания, Япония и др.) нормативно закреплена концепция так называемого функционального или ограниченного иммунитета, когда привилегии охватывают только действия государства как политического суверена, но не его участие в экономическом обороте. Отход России от доктрины абсолютного судебного иммунитета зафиксирован ч. 1 ст. 51 АПК РФ: иммунитетом обладает государство, «выступающее в качестве носителя суверенной власти». Значит споры, связанные с обычными хозяйственными операциями иностранного государства, рассматриваются в общем порядке.

Часть 2 ст. 251 АПК РФ привилегию судебного иммунитета распространяет в том или ином объеме на международные организации. Их судебный иммунитет определяется международным договором РФ или федеральным законом. После принятия иска и начала производства арбитражному суду следует определить объем иммунитета международной организации.

Отказ от судебного иммунитета должен быть произведен в порядке, предусмотренном законом иностранного государства или правилами международной организации. Арбитражный суд будет рассматривать дело по стандартным правилам АПК РФ.

Арбитражный суд по делам с участием иностранных лиц может оставить иск без рассмотрения или прекратить производство по делу. По основаниям, предусмотренным соответственно гл. 17 и 18 АПК РФ. Дополнительно ст. 252 АПК РФ содержит два положения:

- 1) арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения, если в иностранном суде ведется процесс по тождественному делу;
- 2) если же такой процесс уже нормально завершен вступившим в законную силу решением иностранного суда, российский арбитражный суд производство аннулирует.

В обоих случаях дело не должно относиться к исключительной компетенции арбитражного суда в РФ.

## § 2. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц арбитражными судами

Согласно ст. 254 АПК РФ, отражающей в целом принцип так называемого «национального режима», иностранные организации, международные организации и осуществляющие предпринимательскую деятельность и иную экономическую деятельность иностранные граждане, лица без гражданства (далее — иностранные лица) имеют право обращаться в арбитражные суды в Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и охраняемых законом интересов. Это означает, что такие лица наделены процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями.

Существовавшие до 1992 г. государственные и ведомственные арбитражи, рассматривавшие споры только между социалистическими юридическими организациями, не относились к числу учреждений, осуществлявших правосудие. Современные арбитражные суды в РФ именно как органы правосудия разрешают конфликты, возникающие из предпринимательской и иной экономической деятельности, в том числе осуществляемой иностранными субъектами. В этом арбитражные суды по своему классу тождественны, например, французским и английским торговым судам или специализированным отделениям для коммерческих дел в общих судах Англии и ФРГ.

Распространение на иностранных хозяйствующих субъектов национального режима означает, что они могут выступать в судебных процессах не только в качестве истцов и ответчиков, но также быть третьими лицами, заявляющими и не заявляющими самостоятельных требований на предмет спора, участвовать в делах о несостоятельности и об установлении фактов, имеющих юридическое значение, пользоваться услугами представителей.

В настоящее время возможны ситуации, когда в какой-либо стране будут установлены ограничения процессуального статуса российских предпринимателей по сравнению со статусом предпринимателей из других государств. Правительство России уполномочено вводить в таких случаях ответные ограничения (реторсии) в отношении иностранных лиц из тех стран, в судах которых допускаются дискриминационные меры против организаций и граждан РФ (ч. 4 ст. 254 АПК РФ). В большинстве случаев производство по делам с иностранными элементами развивается по обычным правилам АПК РФ.

Особенностям рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц посвящена гл. 33 АПК РФ, хотя особенностей, непосредственно зафиксированных Кодексом, не так много. Они содержатся в международных конвенциях, соглашениях, договорах Российской Федерации.

Исчисление процессуальных сроков по делам с участием иностранных лиц зависит от того, где они находятся или проживают. Если иностранные лица, органы управления, филиалы, представительства этих лиц либо даже их представители, уполномоченные на ведение дела, находятся или проживают на территории Российской Федерации, то для них обязательны общие сроки для совершения процессуальных действий. К такому выводу приводит расширительное толкование ч. 2 ст. 253 АПК РФ, в том числе, если иное не предусмотрено АПК РФ, срок на подготовку дела к судебному разбирательству не должен превышать двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, а судебное заседание с вынесением решения надлежит завершить в течение месяца после окончания подготовки (ст. 134 и 152 АПК РФ).

Иная ситуация возникает, если участвующие в деле иностранные лица находятся или проживают вне пределов РФ и там им нужно вручать различные бумаги. Такие лица извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в компетентный орган соответствующего государства (Российская Федерация 12 февраля 2001 г. ратифицировала Гаагскую конвенцию 1965 г. (далее — Конвенция 1965 г.), которая исключает действие Конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г. в части порядка вручения судебных документов,

значительно его упрощая. Указом Президента Российской Федерации от 24 августа 2004 г. устанавливается, что Министерство юстиции Российской Федерации является центральным органом в соответствии со ст. 2 Конвенции 1965 г., а также органом, компетентным принимать документы, передаваемые по консульским каналам, в соответствии со ст. 9 Конвенции 1965 г.).

Тогда, естественно, срок рассмотрения дела продлевается арбитражным судом на срок, установленный договором о правовой помощи для направления таких поручений, а при отсутствии в договоре срока или при отсутствии договора вообще не более чем на шесть месяцев (ч. 3 ст. 253 АПК РФ).

При возникновении арбитражного производства иностранные участники процесса должны представить доказательства, подтверждающие их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. В отступление от общих правил ст. 65 и 66 АПК РФ арбитражный суд вправе истребовать такие доказательства по своей инициативе. Как правило, юридический статус иностранного лица подтверждается выпиской из торгового реестра страны происхождения или иного документа в соответствии с законодательством страны места нахождения, гражданства или постоянного места жительства иностранного лица.

Все документы, составленные на иностранном языке, которые представляются в арбитражный суд, должны быть переведены на русский язык и надлежащим образом заверены. Если документы выданы, составлены или удостоверены по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов Российской Федерации по нормам иностранного права, они принимаются судом при наличии их легализации или проставления апостиля (Легализация — это установление и засвидетельствование подлинности подписей на документах и соответствия их законам государства пребывания дипломата (консула) (Консульский устав СССР). Документы, выданные в России и предназначенные для представления в официальные органы иностранных государств удостоверяются в особом, упрощенном порядке, т.е. уполномоченные органы РФ проставляют специальный штамп в виде квадратного клише (апостиль), который не требует дальнейшего заверения или легализации и признается официальными учреждениями всех стран-участниц Гаагской конвенции 1961 г. (Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов).), если иное не установлено международным договором РФ (ст. 255 АПК РФ). Легализованный документ оценивается арбитражным судом наравне с другими доказательствами. Легализация необходима для допуска документа в качестве доказательства при рассмотрении дела в арбитражном суде и не исключает его исследования и оценку судом с целью установления правильности информации по существу, т.е. удостоверение российского консула не добавляет документу дополнительной юридической силы.

<185> 3. Поручения о выполнении отдельных процессуальных действий

Проблема оказания правовой помощи возникает, когда судебный орган, рассматривающий экономический спор, сталкивается с необходимостью выполнения каких-либо процессуальных действий на территории другого государства. Поскольку власть арбитражного суда ограничена рамками своего государства, а необходимость совершения отдельного процессуального действия существует, суд обращается с поручением к иностранному суду, используя специальную процедуру.

Вопросы оказания правовой помощи регулируются различными международными договорами, некоторые из них заключены еще СССР (См., например: Сборник международных договоров о взаимной помощи по гражданским и уголовным делам. М., 1988.), другие — Россией. Согласно общему правилу, поручения об оказании правовой помощи исполняются на основании процессуальных законов страны места исполнения. Иногда допускается применение процессуального законодательства иностранного государства, если оно не противоречит законам и публичному порядку страны места исполнения (см., например: п. 2 Постановления Президиума Верховного Совета СССР «О мерах по выполнению международных договоров СССР о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам» от 21 июня 1988 г.) (Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. № 26. Ст. 428.). В 2005 г. было исполнено 126 поручений иностранных судов.

Статья 256 АПК РФ регулирует процедуру направления и исполнения судебных поручений. Так, арбитражный суд исполняет переданные ему в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов и компетентных

органов иностранных государств о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, получение письменных доказательств, производство экспертизы, осмотр на месте и др.).

Однако поручение не подлежит исполнению, если такое исполнение нарушит основополагающие принципы российского права или иным образом противоречит публичному порядку РФ; не установлена подлинность документа, содержащего поручение о выполнении процессуального действия, а также если исполнение не входит в компетенцию арбитражного суда. Следует заметить, что отказаться исполнить поручение иностранного суда по непредусмотренным законодательством основаниям недопустимо. Это противоречит практике международного общения, предполагающей соблюдение взаимной вежливости, уважения и осуждающей акты недружелюбия.

Исполнение судебных поручений производится по нормам процессуального законодательства страны, где находится запрашиваемый суд, если иное не установлено международным договором. Все расходы по исполнению поручения несет запрашиваемая сторона.

Арбитражные суды Российской Федерации могут в установленном порядке обращаться к судам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий. В данном случае важное значение имеет точное соблюдение порядка движения поручения к исполнителю. Можно отметить три схемы передачи судебного поручения.

Указ Президиума Верховного Совета СССР «О порядке сношений государственных учреждений СССР и их должностных лиц с учреждениями и должностными лицами иностранных государств» от 16 декабря 1947 г. (Ведомости Верховного Совета СССР. 1948. № 5.) устанавливает дипломатический порядок передачи поручений. Складывается довольно сложная схема движения документов: заказчик, его министерство юстиции и министерство иностранных дел, затем зарубежные министерство иностранных дел, министерство юстиции, суд — исполнитель. Это относится к механизму обмена поручениями с судами в США, Франции, Бельгии и ряде других стран.

Другая схема проще — она устанавливает порядок сношений судебных органов через центральные учреждения юстиции, раньше так осуществляли взаимные контакты суды стран-членов СЭВ. Теперь такой порядок предусматривается в ряде двусторонних договоров, например, в Договоре между Российской Федерацией и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, вступившим в силу 22 января 1995 г.

Самая простая схема применительно к арбитражным судам предусмотрена в Соглашении 1992 г. Так, ч. 3 ст. 5 этого акта гласит: «При оказании правовой помощи компетентные суды и иные органы государств-участников Содружества Независимых Государств сносятся друг с другом непосредственно».

В Соглашении урегулированы также вопросы документооборота. Документы, выданные или засвидетельствованные учреждением или специально уполномоченным лицом в пределах их компетенции по установленной форме и скрепленные официальной печатью на территории одного из государств-участников Содружества Независимых государств признаются действительными на территории других государств-участников СНГ без какого-либо дополнительного удостоверения. Документы, которые на территории одного из государств-участников СНГ квалифицируются как официальные, сохраняют на территории других участников Соглашения доказательственную силу официальных документов (ст. 6).

Разные процессуальные системы и доктрины определяют границы правовой помощи неодинаково. Так, если исходить из ст. 6 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам между государствами-участниками Содружества Независимых государств от 22 января 1993 г. (СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1472.), то можно сделать вывод, что к сфере правовой помощи относится наряду с поручениями также признание и исполнение иностранных судебных актов. В общем, с этим следует согласиться, но необходимо учитывать, что такое признание и исполнение регулируется отдельно и очень подробно.

В литературе высказано заслуживающее одобрения мнение о том, что для ускорения процесса исполнения судебного поручения за рубежом суду необходимо максимально задействовать стороны, участвующие в споре, в частности, дать им возможность самим представлять заверенные переводы документов, подлежащих вручению за границей (Нешатаева Т.Н. Международный гражданский процесс: Учебное пособие. М., 2001. С. 138.).

§ 4. Признание и приведение  
в исполнение решений иностранных судов  
и иностранных арбитражных решений

Признание и исполнение решений государственных иностранных судов и иностранных арбитражных (третейских) судов на территории Российской Федерации регулируются рядом многосторонних международных соглашений (конвенций), двусторонних международных договоров с участием РФ, а также национальными источниками права. К многосторонним относятся, например, Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. (далее — Гагская конвенция 1954 г.), Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20 марта 1992 г. (г. Киев) (далее — Киевское соглашение 1992 г.); в развитие этого Соглашения, а также основываясь на Договоре о создании Экономического Союза от 24 сентября 1993 г., было заключено Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств-участников Содружества (Москва, 6 марта 1998 г.) (далее — Московское соглашение 1998 г.); Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) и Протокол к данной Конвенции (Москва, 28 марта 1997 г.) о внесении в нее изменений и дополнений (далее — Минская конвенция 1993 г.); Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.) (далее — Нью-Йоркская конвенция 1958 г.)

Довольно много двусторонних договоров о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам (некоторые по гражданским и уголовным, или только по гражданским, например, с Испанией и Италией, либо вообще без указания категорий дел) заключено СССР и РФ с другими странами. Договоры содержат главы о взаимном признании и исполнении решений государственных судов. В этих главах немало сходных положений, но есть и различия, которые необходимо учитывать на практике (Извлечения из более двух десятков таких международных договоров см.: Признание и исполнение судебных решений по экономическим спорам (документы и комментарии) // Вестник ВАС РФ. 1999. № 3. Приложение.).

На европейском континенте действует Конвенция о юрисдикции и приведении в исполнение судебных решений по гражданским и коммерческим делам (Брюссель, 24 сентября 1968 г.) и воспринявшая ее основные положения и расширившая состав участников новая Конвенция под тождественным наименованием (Лугано, 16 сентября 1988 г.). Высшим Арбитражным Судом РФ официально поставлен вопрос о присоединении РФ к Брюссельской конвенции и проводятся консультации о присоединении к Луганской конвенции (См.: Ефремов Л.В. К вопросу о присоединении России к некоторым международным конвенциям // Вестник ВАС РФ. 2000. № 10. Приложение. С. 6.).

В числе российских национальных нормативных актов следует назвать Указ Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. «О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей» (Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. № 26. Ст. 427.) (далее — Указ 1988 г.), нормы, которого в силу п. 2 Постановления Верховного Совета РСФСР «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» от 12 декабря 1991 г. действуют на территории Российской Федерации (Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1991. № 51. Ст. 1798–1799.). Указ 1988 г., закрепив общее положение о допустимости признания и исполнения иностранных судебных актов только в случаях, предусмотренных международными договорами (конвенциями, соглашениями) с участием советского (ныне российского) государства, наметил пути для подписания, ратификации таких актов или присоединения к ним.

Главным национальным источником в настоящее время является гл. 31 АПК РФ. В ст. 3 ФЗ «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» предусмотрено, что все федеральные и иные нормативные акты, действующие на территории РФ и связанные с АПК РФ должны быть приведены в соответствие с АПК РФ. Специально допущено применение Указа 1988 г. с момента введения в действие АПК РФ (с 1 сентября 2002 г.) в части, не противоречащей АПК РФ 2002 г. (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3013.)

Статья 241 АПК РФ сохраняет центральное положение Указа 1988 г. о том, что иностранные судебные решения признаются и исполняются в Российской Федерации арбитражными судами, если это предусмотрено международным договором или федеральным законом. Речь идет о решениях, принятых на территории иностранных государств по спорам и иным делам,



возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности. Понятие такой деятельности трактуется по нормам российского права (ст. 27 АПК РФ), т.е. независимо от того, какой зарубежный государственный суд или зарубежный третейский суд (арбитраж) вынес соответствующее решение.

В определенной части процедуру признания либо разрешения принудительного исполнения иностранного судебного решения на территории РФ регулируют международные акты, но в основном применяются нормы ст. 241–246 АПК РФ, где предусмотрены форма и содержание соответствующих заявлений, порядок их подачи и рассмотрения, обобщенные основания отклонения ходатайств и т.д.

Для начала такой специфической разновидности производства необходима подача заявления стороной-участницей спора, в пользу которой состоялось решение, в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника, либо если место нахождения или место жительства должника неизвестны, то по месту нахождения имущества должника. Подсудность арбитражного суда в этом случае такая же, как и при обращении стороны с заявлением о выдаче исполнительного листа на решение третейского суда, находящегося на территории РФ.

Требования к заявлению о признании и приведении в исполнение иностранного судебного решения предусмотрены ч. 2 ст. 242 АПК РФ. Необходимо указать наименование арбитражного суда, в который подается заявление, сведения о суде, вынесшем решение, о сторонах рассмотренного спора и об их адресах, о содержании состоявшегося решения, а также ходатайство обратившейся стороны (взыскателя) о признании и приведении в исполнение решения, а также перечень прилагаемых документов. С учетом объекта заявления определен состав прилагаемых к нему документов (ч. 3–5 ст. 242 АПК РФ): удостоверенные надлежащим образом копии решения, документов о его вступлении в законную силу, об извещениях ответчика, полномочиях представителя и др. При подаче заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, иностранного арбитражного решения уплачивается государственная пошлина в размере 1000 руб. (подп. 11 п. 1 ст. 333.21 Налогового кодекса РФ).

Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения рассматривается судьей единолично в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд. Арбитражный суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, однако, их неявка не может быть препятствием для рассмотрения дела. При рассмотрении дела арбитражный суд не вправе пересматривать решение иностранного суда по существу, он лишь проверяет, есть ли основания для признания и приведения в исполнение иностранного судебного решения или в этом должно быть отказано (ст. 243 АПК РФ).

Основания отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения полностью или в части перечислены в ст. 244 АПК РФ. В ней представлены в обобщенном варианте мотивы отказа, обычно по сложившейся мировой практике включенные в международные конвенции, соглашения, договоры соответствующего класса. Но в каждом конкретном случае с учетом этих нормативных актов по отношению к решению, вынесенному на территории иностранного государства, российский арбитражный суд должен проверить, нет ли в актах с участием данного государства положений, не совпадающих с перечнем ст. 244 АПК РФ.

Ответы на такие вопросы более просты, когда речь идет о решениях иностранных третейских судов (арбитражей), поскольку на них распространяется Нью-Йоркская конвенция, которую ратифицировали, подписали или к ней присоединились более 110 государств. Сложнее может оказаться ситуация, когда признание и исполнение испрашиваются по отношению к акту зарубежного государственного суда. Россия пока еще не участвует в универсальных международных соглашениях по таким вопросам (кроме соглашений внутри СНГ). А потому следует выяснять, есть ли договор между РФ и конкретной страной о правовой помощи, каково его содержание в части отказа в признании и исполнении решений, процедура рассмотрения ходатайств и пр.

Перечисленные в ст. 244 АПК РФ основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранного судебного решения разделены на две группы.

К первой группе отнесены мотивы, которые должны быть выдвинуты и затем доказаны заинтересованной стороной (должником). Это случаи, когда иностранное судебное решение еще не

вступило в законную силу по закону государства, на территории которого оно принято; сторона, против которой вынесено решение не была должным образом извещена о процессе, либо по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения; рассмотренное дело относится к исключительной компетенции российского суда; есть вступившее в законную силу по тождественному спору решение суда в РФ; тождественное дело находится на рассмотрении суда в России, и оно возникло ранее начала его рассмотрения в иностранном суде; истек срок давности приведения решения к принудительному исполнению, и этот срок не восстановлен российским арбитражным судом.

Наличие оснований, составляющих вторую группу, арбитражный суд должен проверить по своей инициативе. Отказ в признании и приведении в исполнение полностью или в части решения иностранного суда имеет место, если арбитражный суд признает совершение таких действий противоречащими публичному порядку Российской Федерации или есть иные основания, предусмотренные международным договором или федеральным законом.

Как уже было отмечено, ст. 244 АПК РФ включает перечень наиболее общепринятых оснований отказа в признании и исполнении иностранных судебных решений. Но в отдельных международных соглашениях и договорах могут быть закреплены специфические особенности.

Так, Гагская конвенция 1964 г. отменила внесение платежей в суд иностранным истцом в качестве гарантии компенсации возможных издержек ответчика. Но в случае проигрыша дела таким истцом с него в государстве-участнике Конвенции, где он находится, присуждаются эти издержки, причем «решение о взыскании судебных издержек и расходов объявляются подлежащими исполнению без заслушивания сторон, при условии, однако, что сторона, с которой производится взыскание, имеет право на последующее обжалование в соответствии с законодательством государства, где испрашивается исполнение» (ст.19).

В ст. 244 АПК РФ не воспроизведено предусмотренное подпунктом «а» п. 1 ст. V Нью-Йоркской конвенции 1958 г. положение об отказе в признании и исполнении арбитражного (третейского) решения, если стороны третейского соглашения были по применимому к ним закону в какой-либо мере недееспособны или соглашение недействительно по закону, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого указания — по закону страны, где решение было вынесено. Но это положение подлежит применению в российском арбитражном производстве, как и в Конвенции в целом.

По Минской конвенции 1993 г. к отказу в признании и исполнении решения иностранного суда приводит отсутствие документа, подтверждающего соглашение сторон по делу договорной подсудности (п. «д» ст.55).

Можно привести некоторые примеры оснований отказа в признании и исполнении иностранных судебных решений, предусмотренных действующими двусторонними договорами между РФ и зарубежными государствами. Так, решение третейского суда не подлежит реализации, если по закону договаривающейся стороны, где должно исполняться решение, такое дело не может быть предметом арбитражного разбирательства (п. 1 ст. 16 Договора с Алжиром); если суд, вынесший решение, не компетентен рассматривать дело в соответствии с внутренним законодательством государства, на территории которого решение постановлено (п. 1 ст. 15 Договора с Ираком), и т.п.

После рассмотрения арбитражным судом в судебном заседании заявления о признании и приведении в исполнение иностранного судебного решения, он выносит заключительное определение. Оно должно содержать наименование и место нахождения органа, вынесшего решение; наименование сторон (взыскателя и должника); сведения о самом решении, которое было предметом рассмотрения российского арбитражного суда; и главный вывод — удовлетворить заявление или отказать в ходатайстве. Определение может быть в течение месяца со дня вынесения обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции (ст. 245 АПК РФ).

При удовлетворении заявления стороны, принудительное исполнение иностранного судебного решения осуществляется на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом. Принудительное исполнение возможно в течение трех лет со дня вступления решения в силу. Пропущенный срок может быть восстановлен арбитражным судом по ходатайству взыскателя по общим правилам (ст. 246 АПК РФ).

Для Российской Федерации особое значение имеют экономические связи с другими участниками СНГ, исторически сложившиеся еще при существовании Союза ССР, поэтому следует особо выделить и изложить положения, закрепленные Киевским соглашением 1992 г. (Московское

соглашение 1998 г. в силу еще не вступило.) Государства-участники СНГ взаимно признают и исполняют вступившие в законную силу решения, вынесенные компетентными судами одного государства-участника на территории других государств-участников Содружества.

Реализация решения производится по ходатайству заинтересованной стороны. К такому ходатайству прилагаются должным образом заверенная копия решения, о принудительном исполнении которого возбуждено ходатайство; официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если это не видно из текста самого решения; доказательства извещения другой стороны о процессе.

Возможен и отказ в исполнении решения при обоснованном возражении стороны, против которой направлено исполнение. Эта сторона должна представить компетентному суду по месту, где испрашивается приведение в исполнение, доказательства того, что:

- а) судом запрашиваемого государства-участника СНГ ранее вынесено вступившее в законную силу решение по тождественному делу;
- б) имеется решение компетентного суда третьего государства-участника СНГ либо государства, не являющегося членом Содружества, по тождественному спору;
- в) спор разрешен некомпетентным судом;
- г) другая сторона не была извещена о процессе;
- д) истек трехгодичный срок давности предъявления решения к принудительному исполнению (ст. 9).

Следует подчеркнуть, что все приведенные, а также другие возможные мотивы отказов в признании и исполнении иностранных судебных решений, имеющиеся в других договорах, содержат констатацию лишь внешних процедурных нарушений, но не затрагивают существа конфликтов, обоснованности и законности иностранных правоприменительных актов. Однако это базовое положение неабсолютно, отступления в принципе допустимы. Например, при образовании тесного союза между двумя или более государствами. В литературе отмечается, что в отношении экономических споров в рамках региона со стабильными экономическими связями наиболее подходящий механизм — это упрощенный порядок исполнения иностранных судебных решений (См.: Нешатаева Т.Н. Указ. соч. С. 151; Марышева Н.И. Вопросы кодификации норм международного гражданского процесса в России // Журнал российского права. 2004. № 6. С. 43.). Так, в 2002 г. ратифицировано Соглашение между Российской Федерацией и Республикой Беларусь об упрощенном порядке взаимного исполнения судебных актов арбитражных судов Российской Федерации и хозяйственных судов Республики Беларусь (СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2794.), согласно которому судебные решения «не нуждаются в специальной процедуре признания и исполняются в таком же порядке, что и судебные акты судов своего государства на основании исполнительных документов судов, принявших решения» (ст. 1). Можно констатировать, что реализация иностранных судебных актов без всякой дополнительной процедуры и какой-либо даже минимальной проверки их национальным судом редко встречается в мировой практике и может расцениваться как самая высокая степень доверия к решениям судов другого государства (См.: Марышева Н.И. Указ. соч. С. 43.). Однако имеется и другая точка зрения, согласно которой «цивилизованнее» было бы исполнять решения российских или белорусских судов соответственно в Республике Беларусь или в России без «упрощений» (Морщакова Т.Г. Новый порядок взаимного исполнения Россией и Беларусью судебных актов по хозяйственным спорам // Российская юстиция. 2002. № 12. С. 13.).

Программа учебной дисциплины  
«АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС»  
для студентов юридических факультетов  
высших учебных заведений  
специальность 02.11.00, направление 52.14.00  
«ЮРИСПРУДЕНЦИЯ»

Составитель докт. юрид. наук, проф. М.К. Треушников  
Утверждена на заседании кафедры гражданского процесса  
юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова 20 сентября 2006 г.

## Раздел I ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Тема 1. Арбитражные суды, их функции и задачи  
судопроизводства в арбитражных судах

История становления и развития арбитражных судов в России: торговые суды дореволюционной России, арбитражные комиссии (1922 г.), создание государственного и ведомственного арбитража (1931 г.). Реформа арбитража, ее причины. Становление и развитие арбитражной системы в Российской Федерации (1992--2002 гг.). Современная система, состав и структура арбитражных судов в России. Функции арбитражных судов. Статус судей арбитражных судов. Полномочия, порядок образования и деятельности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, федеральных арбитражных судов округов (арбитражных кассационных судов), арбитражных апелляционных судов, арбитражных судов субъектов Федерации. Задачи судопроизводства в арбитражных судах.

Тема 2. Понятие арбитражного процесса

Понятие арбитражного процесса. Арбитражная процессуальная форма. Стадии арбитражного процесса. Виды арбитражного судопроизводства. Арбитражный процесс (арбитражное процессуальное право) как юридическая наука и учебная дисциплина.

Тема 3. Арбитражные процессуальные правоотношения

Общая характеристика арбитражных процессуальных правоотношений, их отличие от регулятивных правоотношений.

Основания возникновения, изменения и прекращения арбитражных процессуальных правоотношений. Объект арбитражных процессуальных правоотношений, их содержание. Субъекты арбитражных правоотношений.

Арбитражный суд как обязательный субъект процессуальных правоотношений. Иные субъекты арбитражных процессуальных правоотношений.

Тема 4. Арбитражное процессуальное право, его источники

Арбитражное процессуальное право в системе российского права. Источники арбитражного процессуального права. Нормы арбитражного процессуального права. Институты. Соотношение общих и специальных норм. Действие арбитражных процессуальных норм во времени и пространстве. Связь арбитражного процессуального права с другими отраслями права.

Тема 5. Принципы арбитражного процессуального права  
(арбитражного процесса)

Понятие принципов арбитражного процессуального права. Значение принципов в нормотворческой и правоприменительной деятельности. Состав и классификация принципов арбитражного процессуального права. Принципы организационно-функциональные и функциональные. Место и роль принципа законности.

Организационно-функциональные принципы: принцип отправления правосудия арбитражными судами, принцип независимости судей арбитражного суда, принцип равенства организаций и граждан перед законом и судом, принцип гласности, принцип государственного языка арбитражного судопроизводства.

Функциональные принципы: принцип диспозитивности, состязательности, процессуального равноправия сторон, сочетания устности и письменности в процессе, принцип непосредственности.

Тема 6. Подведомственность дел арбитражным судам

Понятие экономических споров и иных дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Роль субъектного состава правоотношений для определения подведомственности дел арбитражным судам. Подведомственность экономических споров и иных дел, возникающих из гражданских правоотношений. Подведомственность дел, возникающих из административных и иных публично-правовых отношений. Специальная подведомственность дел арбитражным судам. Подведомственность дел, рассматриваемых в порядке неисковых производств. Подведомственность дел об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Разграничение споров и иных дел по подведомственности между арбитражными судами и судами общей юрисдикции. Передача сторонами экономических споров на разрешение третейских судов.

#### Тема 7. Подсудность дел арбитражным судам

Понятие подсудности. Отличие подсудности от подведомственности. Виды подсудности дел арбитражным судам. Родовая подсудность. Общее правило территориальной подсудности. Альтернативная, договорная, исключительная подсудность дел арбитражным судам. Правила передачи дела из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд.

#### Тема 8. Правовое положение отдельных участников арбитражного процесса

Состав арбитражного суда, его формирование. Основания и порядок отвода судей.

Лица, участвующие в деле. Процессуальные права и обязанности лиц, участвующих в деле. Стороны в арбитражном процессе. Участие в деле нескольких истцов и ответчиков. Процессуальное правопреемство. Третьи лица. Участие прокурора в арбитражном процессе. Участие в арбитражном процессе государственных органов и органов местного самоуправления, выступающих в защиту прав других лиц.

#### Тема 9. Представительство в арбитражном процессе

Ведение дел в арбитражном суде с помощью представителей. Запреты на представительство для отдельных лиц. Полномочия представителя, их оформление и подтверждение. Проверка арбитражным судом полномочий лиц, участвующих в деле, их представителей.

#### Тема 10. Иск в арбитражном процессе

Исковая форма защиты права в арбитражном процессе. Элементы и виды исков по экономическим спорам и иным делам, возникающим из предпринимательской деятельности. Право на иск в арбитражном процессе. Процессуальные средства защиты ответчика против иска. Распоряжение сторон исковыми средствами защиты права. Изменение иска и его элементов. Соединение и разъединение нескольких исковых требований в арбитражном процессе.

#### Тема 11. Доказательства и доказывание

Предмет доказывания в арбитражном процессе. Основания освобождения от доказывания. Понятие доказательств. Классификация доказательств. Обязанность доказывания и представления доказательств. Истребование доказательств арбитражным судом. Относимость и допустимость доказательств. Отдельные виды доказательств. Письменные и вещественные доказательства. Порядок истребования и представления письменных и вещественных доказательств. Осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств на месте их нахождения. Объяснения лиц, участвующих в деле. Свидетельские показания. Условия и порядок назначения по делу экспертизы. Права экспертов. Заключение эксперта как доказательство. Обеспечение доказательств. Арбитражные судебные поручения. Оценка доказательств арбитражным судом.

#### Тема 12. Обеспечительные меры в арбитражном процессе

Понятие обеспечительных мер в арбитражном процессе. Основания применения обеспечительных мер. Виды обеспечительных мер. Встречное обеспечение. Предварительные обеспечительные меры. Замена одной обеспечительной меры другой. Отмена обеспечения иска и возмещение убытков, причиненных обеспечением иска.

#### Тема 13. Судебные расходы

Понятие и виды судебных расходов. Государственная пошлина. Судебные издержки. Освобождение от уплаты арбитражных расходов. Возврат государственной пошлины. Выплата сумм, причитающихся экспертам, свидетелям и переводчикам. Распределение между лицами,

участвующими в деле, судебных расходов. Отнесение судебных расходов на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами.

#### Тема 14. Процессуальные сроки

Понятие и виды процессуальных сроков. Сроки, установленные законом. Сроки, определяемые арбитражным судом. Исчисление сроков. Приостановление, восстановление, продление и окончание процессуальных сроков. Последствия пропуска процессуального срока.

#### Тема 15. Информационное обеспечение участников арбитражного процесса

Судебные извещения. Надлежащее извещение. Перемена адреса во время производства по делу. Порядок направления арбитражным судом копий судебных актов.

### Раздел II

## ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

#### Тема 16. Предъявление иска в арбитражном суде

Порядок предъявления иска и последствия его нарушения. Исковое заявление, его форма и содержание. Исправление недостатков искового заявления. Принятие искового заявления. Правовая природа досудебного (претензионного) порядка урегулирования экономических споров и его значение. Условия применения обязательного досудебного (претензионного) порядка урегулирования экономических споров. Сроки, порядок, форма предъявления претензий. Рассмотрение претензий. Последствия соблюдения и нарушения досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров для арбитражного процесса. Возвращение искового заявления. Отзыв на исковое заявление. Предъявление встречного иска. Оставление искового заявления без движения.

#### Тема 17. Подготовка дела к судебному разбирательству

Цели и значение подготовки дела к судебному разбирательству как самостоятельной стадии процесса. Сроки подготовки дела к судебному разбирательству. Процессуальные действия судьи в этой стадии. Содержание определений, выносимых в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание. Назначение дела к судебному разбирательству.

#### Тема 18. Примириительные процедуры. Мировое соглашение

Способы (меры) примирения сторон судом. Сущность мирового соглашения. Форма, содержание и порядок заключения мирового соглашения. Утверждение мирового соглашения. Исполнение определения об утверждении мирового соглашения.

#### Тема 19. Судебное разбирательство

Сроки рассмотрения дел и принятия решения. Порядок в заседании арбитражного суда. Рассмотрение спора без участия сторон и их представителей и при непредставлении отзыва на исковое заявление и истребованных судьей материалов. Отложение рассмотрения дела. Приостановление производства по делу и его возобновление. Формы окончания производства по делу без вынесения решения. Прекращение производства по делу, оставление искового заявления без рассмотрения. Протоколирование судебного заседания. Рассмотрение дела в отдельных заседаниях суда. Истребование доказательств. Судебные прения.

#### Тема 20. Акты арбитражного суда

Понятие и виды арбитражных актов. Сущность и содержание решения арбитражного суда. Виды решений. Обеспечение решения. Исправление недостатков решения. Законная сила решений арбитражного суда. Определения арбитражного суда, их виды. Постановления арбитражных судов.

#### Тема 21. Рассмотрение и разрешение дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений

Понятие и сущность производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений. Виды (категории) дел, относящихся к производству, возникающему из административных и иных публичных правоотношений.

Применение общих правил искового производства и специальных правил при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений.

Рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов: право на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании нормативного правового акта полностью или в части

недействующим, требования к заявлению, особенности судебного разбирательства, правовая природа решения арбитражного решения по делу. Его опубликование.

Рассмотрение и разрешение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц. Понятие ненормативного правового акта. Отличительные признаки ненормативного правового акта от нормативного. Влияние характера правового акта на решение вопросов подведомственности и подсудности.

Право на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании ненормативных правовых актов недействительными, других решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц незаконными.

Правовая природа и содержание решения арбитражного суда по делу об оспаривании ненормативных правовых актов, других решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

Рассмотрение и разрешение арбитражными судами дел об административных правонарушениях. Подсудность дел о привлечении к административной ответственности. Требования, предъявляемые к заявлению о привлечении к административной ответственности. Процессуальный порядок рассмотрения и разрешения дел. Сущность решения суда и его содержание.

Судебное оспаривание решений административных органов о привлечении к административной ответственности. Подача заявления, форма заявления, порядок рассмотрения, решение суда, его содержание.

Рассмотрение и разрешение дел о взыскании обязательных платежей и санкций. Право на обжалование в суд, заявление и его содержание, процессуальный порядок рассмотрения и разрешения заявления, судебное решение.

Тема 22. Производство в арбитражных судах по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Понятие юридических фактов. Классификация юридических фактов в правоотношениях в сфере экономической и иной предпринимательской деятельности. Отличие судопроизводства по делам об установлении юридических фактов от искового производства: особенности обращения в арбитражный суд, специфические условия возбуждения процесса. Подведомственность и подсудность дел арбитражным судам об установлении фактов, имеющих юридическое значение. Субъектный состав по делам об установлении юридических фактов. Решение арбитражного суда по делам об установлении юридических фактов и его правовое действие.

Тема 23. Производство по делам о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан

Понятие и признаки несостоятельности (банкротства) организаций и граждан. Предупреждение несостоятельности (банкротства). Право на обращение в арбитражный суд по делам о несостоятельности (банкротстве). Лица, участвующие в деле о несостоятельности (банкротстве). Подготовка дел к разбирательству. Примирение по делам о несостоятельности (банкротстве). Сроки рассмотрения дел. Иные специальные правила рассмотрения и разрешения дел о несостоятельности (банкротстве).

Тема 24. Упрощенное производство

Условия рассмотрения дела в порядке упрощенного производства. Дела, рассматриваемые в порядке упрощенного производства. Особенности судебного разбирательства и судебного решения по делу, рассмотренному в порядке упрощенного производства. Отличие упрощенного производства в арбитражном процессе от приказного производства в гражданском процессе.

Раздел III

### ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ

Тема 25. Производство в суде апелляционной инстанции

Виды производств по пересмотру решений арбитражных судов. Устройство арбитражных апелляционных судов. Право апелляционного обжалования и его субъекты. Объекты апелляционного обжалования. Срок, порядок подачи, содержание апелляционной жалобы. Производство по апелляционной жалобе. Полномочия суда апелляционной инстанции. Основания к изменению или отмене решения судом апелляционной инстанции. Постановление суда апелляционной инстанции и его обжалование.

#### Тема 26. Производство в суде кассационной инстанции

Право кассационного обжалования: субъекты права кассационного обжалования, объект обжалования. Срок, порядок подачи и содержание кассационной жалобы. Арбитражные суды, проверяющие законность решений в кассационной инстанции. Процессуальные действия, связанные с поданной кассационной жалобой. Срок рассмотрения кассационной жалобы. Пределы рассмотрения дела в суде кассационной инстанции. Полномочия суда кассационной инстанции. Основания к отмене (изменению) решения или постановления арбитражного суда судом кассационной инстанции. Постановление суда кассационной инстанции. Обязательность указаний суда кассационной инстанции.

#### Тема 27. Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора

Пересмотр актов арбитражных судов в порядке надзора. Объект пересмотра в порядке надзора. Возбуждение процесса по пересмотру судебных актов в порядке надзора. Порядок рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора. Полномочия Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по пересмотру актов в порядке надзора. Порядок принятия постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и обязательность его указаний для арбитражного суда, вновь рассматривающего дела.

Тема 28. Производство по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам вступивших в законную силу судебных актов

Понятие пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам. Основания пересмотра. Порядок и срок подачи заявления о пересмотре решения, постановления, определения. Арбитражные суды, осуществляющие пересмотр актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Рассмотрение заявления. Оформление результатов пересмотра. Судебные акты, принимаемые по результатам рассмотрения дела.

### Раздел IV

#### ФУНКЦИИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ, СВЯЗАННЫЕ С ИСПОЛНЕНИЕМ СУДЕБНЫХ АКТОВ, РАЗРЕШЕНИЕМ СПОРОВ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ И УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

#### Тема 29. Производство по делам, связанным с исполнением актов арбитражных судов

Порядок выдачи исполнительного листа, его дубликата, срок предъявления исполнительного листа к исполнению. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению. Общие условия исполнения. Ответственность за неисполнение судебного акта. Поворот исполнения судебного акта и разрешение вопроса о повороте исполнения. Оспаривание решений и действий (бездействия) пристава-исполнителя.

#### Тема 30. Разрешение экономических споров третейским судом

Задачи третейского суда и порядок его организации. Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации. Состав третейского суда. Возбуждение дела и порядок третейского разбирательства. Принятие решения третейским судом. Исполнение решения третейского суда. Производство в арбитражных судах по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

Тема 31. Производство в арбитражных судах по делам с участием иностранных лиц. Сотрудничество арбитражных судов различных государств

Процессуальные права иностранных лиц. Компетенция арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц. Судебный иммунитет. Правовые основы сотрудничества и взаимопомощи арбитражных судов. Решения иностранных судов, их признание и исполнение. Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных судов.

#### ОСНОВНЫЕ НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации. Принят Государственной Думой РФ 14 июня 2002 г.

Закон Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. с изменениями и дополнениями.



Федеральный закон «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации». Принят Государственной Думой РФ 14 июня 2002 г.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации». Принят Государственной Думой РФ 23 октября 1996 г. с изменениями и дополнениями.

Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации». Принят Государственной Думой РФ 4 июня 1997 г.

Федеральный закон «О третейских судах в Российской Федерации». Принят Государственной Думой РФ 14 июня 2002 г.

Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)». Принят Государственной Думой 27 сентября 2002 г.

Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 5 апреля 1995 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации»» от 11 июня 2003 г. и ФКЗ от 25 марта 2004 г. № 2-ФКЗ «О внесении изменений в статьи 23 и 331 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации»»).

#### УЧЕБНАЯ И НАУЧНАЯ ЛИТЕРАТУРА

Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. М.К.Треушникова. М.: «Издательский Дом «Городец»», 2007.

Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. проф. Р.Э. Гукасяна. М., 2006.

Арсенов И.Г. Арбитражный процесс: Проблемы кассационного производства. М.: Норма, 2004.

Кожемяко А.С. Кассационное производство в арбитражном суде: теория и практика. М.: «Издательский дом «Городец»», 2004.

Шерстюк В.М. Арбитражный процесс в вопросах и ответах. М.: «Издательский Дом «Городец»», 2004.

Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. М.: ОАО «Издательский дом «Городец»», 2003.

Шерстюк В.М. Развитие принципов арбитражного процессуального права. М.: «Издательский Дом «Городец»», 2004.