

Министерство образования и науки Российской Федерации

**ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ СИСТЕМ
УПРАВЛЕНИЯ И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ (ТУСУР)**

Кафедра телевидения и радиоуправления

Составитель: Жигалова Т.В.

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Раздел 1

Учебное пособие

2004

Корректор: Воронина М.А.

Арбитражный процесс: Учебное пособие / Сост. Т.В. Жигалова.
В 2-х разделах. – Томск: Томский межвузовский центр дистанци-
онного образования, 2004. – Р.1. – 173 с.

© Жигалова Т.В., 2004
© Томский межвузовский центр
дистанционного образования, 2004

Предисловие

Образование системы арбитражных судов как органов хозяйственной юрисдикции отражает процесс становления в России независимой судебной власти. Появление арбитражных судов является результатом коренных преобразований экономики и государственной системы России. За относительно небольшой период сформировалась судебно-арбитражная система, правовые основы которой получили подтверждение в Конституции РФ. Все это обусловило необходимость научного осмысления деятельности арбитражных судов и практики реализации арбитражного процессуального законодательства.

Система арбитражных судов в Российской Федерации

В соответствии со ст. 118 Конституции России правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Из данного конституционного положения следует, что деятельность арбитражных судов представляет собой форму осуществления судебной власти в сфере гражданского и административного судопроизводства, а сами арбитражные суды входят в систему органов гражданской юрисдикции.

Арбитражные суды представляют собой особую разновидность судебных органов, осуществляющих судебную власть путем разрешения экономических споров и иных дел, отнесенных к их ведению. Арбитражные суды имеют собственную подведомственность, порядок судопроизводства в них имеет специфику, установленную Арбитражным процессуальным кодексом РФ.

После прошедшей реформы арбитражного процесса, принятия в 2002 г. нового АПК и существенного расширения подведомственности можно вполне определенно сказать о том, что арбитражные суды являются судами общей компетенции по экономическим спорам.

Таким образом, арбитражные суды – это органы судебной власти в сфере предпринимательской и иной экономической дея-

тельности, рассматривающие подведомственные им дела в порядке гражданского и административного судопроизводства, установленном Конституцией России, АПК и другими федеральными законами.

Конституция РФ и Федеральный конституционный закон "О судебной системе Российской Федерации" относят арбитражные суды к федеральным судам. На уровне субъектов РФ не могут создаваться судебные органы, наделенные правом разрешения дел, отнесенных к ведению арбитражных судов. Система арбитражных судов основывается на общих принципах и положениях судоустройства и судопроизводства, которые в равной степени действуют и для других судов: Конституционного, общей юрисдикции и субъектов Федерации.

Так, система арбитражных судов установлена Конституцией РФ, федеральными конституционными законами "О судебной системе в Российской Федерации" и "Об арбитражных судах в Российской Федерации". Арбитражный процесс основывается на соблюдении установленных федеральными законами правил судопроизводства, содержащихся в АПК и других федеральных законах, в частности в Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)". Арбитражные суды применяют Конституцию РФ, федеральные конституционные и федеральные законы, общепризнанные принципы и нормы международного права и международных договоров Российской Федерации, а также конституции (уставы) и другие законы субъектов РФ. Судебные постановления арбитражных судов, вступившие в законную силу, признаются обязательными для исполнения на всей территории Российской Федерации, а на основании международных договоров и федеральных законов – и за пределами России. Статус судей арбитражных судов закреплен законодательно в Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации", а сама система арбитражных судов финансируется из федерального бюджета.

Систему арбитражных судов в Российской Федерации составляют в настоящее время: Высший Арбитражный Суд РФ; федеральные арбитражные суды округов; арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, авто-

номной области, автономных округов (далее – арбитражный суд субъекта РФ).

Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, подведомственных арбитражным судам. Высший Арбитражный Суд РФ является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к федеральным арбитражным судам округов и арбитражным судам субъектов РФ.

Высший Арбитражный Суд РФ действует в составе Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ и двух судебных коллегий: по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений и из административных правоотношений.

Федеральные арбитражные суды округов являются судами по проверке в кассационной инстанции законности решений арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой и апелляционной инстанциях. Кроме того, федеральный арбитражный суд округа рассматривает также дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Всего образовано 10 федеральных арбитражных судов округов, распространяющих свое действие на определенное количество субъектов РФ. Каждый из федеральных арбитражных судов округов действует в составе президиума и двух коллегий – по рассмотрению споров из гражданских и иных правоотношений и возникающих из административных правоотношений.

В субъектах РФ действуют арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов. При этом на территориях нескольких субъектов РФ судебную власть может осуществлять один арбитражный суд, равно как и судебную власть на территории одного субъекта РФ могут осуществлять несколько арбитражных судов. Арбитражный суд субъекта Федерации рассматривает дела в качестве суда первой и апелляционной инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам. В арбитражном суде субъекта РФ действует президиум, а также могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских

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

Первое упоминание о существовании особых судов для торгового сословия в России имело место в 1135 г. Как система коммерческие суды в России появились в начале XIX в. Первый коммерческий суд, разрешавший торговые споры, был основан в Одессе в 1808 г. по аналогии с подобными судебными учреждениями, существовавшими во Франции в ту эпоху. Инициативу в создании первого коммерческого суда проявило местное купечество, значительную часть которого составляли выходцы из Франции.

Определенную роль сыграл и герцог Ришелье, который предварительно одобрил данную идею и передал ходатайство купцов по инстанции. Интересно, что даже само ходатайство об учреждении коммерческого суда было написано на французском языке, что противоречило сложившимся традициям официального делопроизводства.

Указом императора Николая I от 14 мая 1832 г. были утверждены Учреждение коммерческих судов и Устав торгового судопроизводства, которые действовали вплоть до 1917 г. После введения в действие судебных уставов (включая Устав гражданского судопроизводства) в 1864 г. все виды торговых судов, за исключением коммерческих, были упразднены. Согласно ст. 28 Устава гражданского судопроизводства в тех местностях, на которые не распространялось ведомство коммерческих судов, спорные дела, относящиеся к торговой подсудности, разрешались общими гражданскими судами.

В отличие от коммерческих судов Франции, полностью состоявших из представителей купечества, аналогичные суды в России были организованы на смешанных началах. В состав коммерческого суда входили председатель суда, его заместитель (товарищ председателя) и определенное число членов по штату, назначенных правительством и избранных купечеством. Подсудность дел коммерческим судам толковалась достаточно ограниченно. Так, по ряду разъяснений Гражданского Кассационного Департамента Правительствующего Сената России под иском, вытекающим из торгового оборота, признавался лишь такой иск, который вытекал из сделки, представлявшейся торговой не толь-

ко по отношению к ответчику, но и по отношению к истцу: при наличии торгового характера сделки только по отношению к одной из сторон иск не признавался подсудным коммерческому суду.

Количество коммерческих судов увеличивалось, но к началу XX в. их осталось только четыре – в Москве, Петербурге, Варшаве и Одессе. Опыт их работы показал, что торговые дела могут быть вполне разрешаемы и общими судами.

В 20-х гг., в период новой экономической политики, в рамках общей судебной системы действовали арбитражные комиссии, к подсудности которых относились дела по спорам между государственными предприятиями и учреждениями. Арбитражные комиссии были образованы в соответствии с постановлением ЦИК и СНК РСФСР от 21 сентября 1922 г. Деятельность арбитражных комиссий регулировалась целым рядом правовых актов той эпохи: Положением об арбитражных комиссиях по разрешению имущественных споров между государственными учреждениями и предприятиями РСФСР от 12 января 1925 г., Положением об Арбитражной комиссии при Совете труда и обороны Союза ССР от 6 мая 1924 г. и другими актами.

Арбитражные комиссии рассматривали дела в составе трех членов с обязательным участием юриста и хозяйственного руководителя работника. Дела рассматривались по правилам, установленным ГПК, за некоторыми исключениями, вытекавшими из особенностей арбитражных комиссий.

В связи с переходом на административные методы регулирования хозяйственных отношений арбитражные комиссии были упразднены наряду с многими другими структурами рыночной экономики. В 1931 г. была образована система органов государственного арбитража, которая выполняла различные функции.

Первое положение о государственном арбитраже было утверждено постановлением ЦИК и СНК СССР от 3 мая 1931 г. Затем принимался ряд других правовых актов, регулирующих деятельность государственного арбитража, последними из которых были Закон СССР от 30 ноября 1979 г. "О государственном арбитраже в СССР" и Правила рассмотрения хозяйственных споров

государственными арбитражами, утвержденные 5 июня 1980 г. Советом Министров СССР.

Государственный арбитраж выполнял двойственные функции в системе управления народным хозяйством той эпохи. Государственный арбитраж, с одной стороны, являлся органом государственного управления, наделенным для этого рядом полномочий в сфере хозяйственных отношений (включая право принятия нормативных актов), и, с другой стороны, разрешал возникающие в данной сфере споры между предприятиями.

Одновременно действовала система ведомственных арбитражей, обеспечивающая разрешение хозяйственных споров между предприятиями в рамках одного министерства и ведомства.

В связи с принятием в 1991–1992 г. Закона РФ "Об арбитражном суде" и АПК система государственного и ведомственного арбитража была упразднена с ее одновременным преобразованием в арбитражные суды. Потребности становления новой экономики и отказ от административного руководства экономики привел к появлению множества субъектов хозяйственной деятельности, которые находились между собой в отношениях не соподчинения, а координации и равенства. Все это потребовало и адекватных форм правового регулирования и разрешения конфликтов между субъектами хозяйственной деятельности, включая необходимость создания арбитражных судов. В Конституции РФ 1993 г. было окончательно закреплено самостоятельное место арбитражных судов в системе органов судебной власти России.

Необходимость дальнейшего совершенствования арбитражного процессуального законодательства привела к разработке и принятию в 1995 г. двух новых актов: Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации", который является правовой основой действующей системы арбитражного судостроительства, и АПК, который действовал до 2002 г.

24 июля 2002 г. Президентом России был подписан новый Арбитражный процессуальный кодекс России, третий за последние десять лет, значительно усовершенствованный и более тщательно регулирующий порядок судопроизводства в арбитражных

судах, учитывающий международно-правовые стандарты справедливого и доступного правосудия.

Принятие нового АПК является значимым событием для развития не только системы арбитражных судов, но и в целом всей судебной системы нашей страны.

При оценке того обстоятельства, что данный АПК – третий по счету, следует исходить не из количественных показателей, а из реальных общественных потребностей, которые требуют совершенствования судебной системы как основного условия постепенного движения России на пути к правовому государству. Коль скоро наша страна за десятилетие прошла колоссальный путь реформ, то и законодательство в этот период не может не носить переходного характера и требует постоянного обновления по мере развития материального законодательства, изменения политической системы и самого духа времени.

Значимость совершенствования именно процессуального законодательства объясняется тем, что бесконечные шлифовка и доработка материального законодательства будут бесполезными, если в обществе не создана система правового принуждения его участников к исполнению их обязательств как перед друг другом, так и перед государством. Согласно ст.18 Конституции России права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Поэтому в принятии нового АПК и проявляется та связь государства, права и отдельного человека, которая переводит конституционные положения о правозащитных функциях органов правосудия в плоскость их практической реализации путем создания рабочих механизмов, которые уже на конкретном уровне позволяют конкретному гражданину получить судебную защиту его прав и свобод, в данном случае – в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

ТЕМА 1

Состав арбитражного суда

1.1 Единоличное и коллегиальное рассмотрение дел

В арбитражном суде дела могут быть рассмотрены судьей единолично и коллегиально, в зависимости от категории рассматриваемого дела. В силу прямого указания АПК единолично судьей рассматриваются дела:

- об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц (ч. 1 ст. 200 АПК);

- о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность (ч. 1 ст. 205 АПК);

- об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность (ч. 1 ст. 210 АПК);

- о взыскании обязательных платежей и санкций (ч. 1 ст. 215 АПК);

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ч. 1 ст. 221 АПК);

- рассматриваемые в порядке упрощенного производства (ч. 2 ст. 228 АПК) заявления об отмене решения третейского суда (ч. 1 ст. 232 АПК),

- заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ч. 1 ст. 238 АПК);

- заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ч. 1 ст. 243 АПК).

В первой инстанции арбитражного суда коллегиальным составом судей рассматривается:

- дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;

- дела об оспаривании нормативных правовых актов;

- дела о несостоятельности (банкротстве);
- дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение.

При коллегиальном рассмотрении дел в первой инстанции в состав суда должно входить трое судей или один судья и два арбитражных заседателя. Необходимость коллегиального рассмотрения некоторых категорий вызвана следующими обстоятельствами.

Во-первых, значимостью таких дел.

Во-вторых, решения по данной категории дел затрагивают интересы значительного круга лиц, и они вступают в законную силу немедленно после их принятия.

В-третьих, сложностью процедуры банкротства и серьезностью последствий принимаемых судебных актов по делам о несостоятельности (банкротстве) (ч. 2 ст. 223 АПК).

В-четвертых сложностью спора.

Следует отметить, что пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта по делу, рассмотренному коллегиальным составом суда, производится также коллегиально.

Вне зависимости от того, единолично или коллегиально будет рассматриваться дело, АПК предоставлено право судье единолично совершать отдельные процессуальные действия, связанные с производством по делу.

К ним отнесены:

- рассмотрение заявления об обеспечении иска (ч. 1 ст. 93);
- разрешение вопроса о принятии арбитражным судом искового заявления и о возбуждении производства по делу (ч. 1 ст. 127);
- подготовка дела к судебному разбирательству (ч. 2 ст. 133);
- рассмотрение дела в предварительном судебном заседании (ч. 1 ст. 136);
- принятие заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам (ч. 2 ст. 314 АПК);
- подписание исполнительного листа (ч. 2 ст. 320 АПК) и др.

Поскольку АПК вопрос о принятии искового заявления к производству разрешается судом единолично, связанные с ним

процессуальные действия (рассмотрение ходатайства о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера (ч. 4 ст. 102 АПК), оставление искового заявления без движения (ст. 128 АПК), возвращение искового заявления (ст. 129 АПК)) от имени арбитражного суда разрешаются судьей также единолично.

Привлечение арбитражных заседателей к рассмотрению в первой инстанции экономических споров и иных дел, возникающих из гражданских правоотношений, возможно только по ходатайству какой-либо из сторон.

Федеральным законом об арбитражных заседателях и АПК установлены ограничения, связанные с участием арбитражных заседателей в рассмотрении дел. Так, не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного суда РФ; об оспаривании нормативных правовых актов; дела о несостоятельности (банкротстве); дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение; а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства. Кроме того, участие арбитражных заседателей не предусмотрено в суде апелляционной (ч. 1 ст. 266 АПК), кассационной (ч. 1 ст. 284 АПК) и надзорной инстанциями.

Дела в апелляционной и кассационной инстанциях рассматриваются судом в составе трех судей. Иное нечетное количество судей предусмотрено АПК при рассмотрении заявления о пересмотре дела в порядке надзора и в составе Президиума ВАС РФ, рассматривающего дело в суде надзорной инстанции. Порядок формирования состава суда для рассмотрения заявления о пересмотре дела в порядке надзора и порядок организации работы Президиума ВАС РФ устанавливается Регламентом арбитражных судов. Дела в порядке надзора рассматриваются Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации при наличии большинства членов Президиума (ч. 3 ст. 303 АПК).

Несмотря на то, что проверка законности и обоснованности судебных актов производится только коллегиальным составом суда, ряд процессуальных действий в судах апелляционной, кас-

сационной и надзорной инстанций судья вправе совершать единолично.

Так, в силу ч. 2 ст. 261, ч. 2 ст. 278 АПК вопрос о приеме апелляционных и кассационных жалоб разрешается судьей единолично. Также единолично судьей выполняются иные процессуальные действия, совершаемые при решении вопроса о принятии апелляционной и кассационной жалоб: рассмотрение ходатайства о восстановлении процессуального срока в порядке, предусмотренном ст. 117 АПК; рассмотрение ходатайства о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера (ч. 4 ст. 102 АПК); оставление апелляционных и кассационных жалоб без движения (ст. 263, ст. 280 АПК); возвращение жалоб (ст. 264, 281 АПК); приостановление исполнения судебных актов судом кассационной инстанции (ст. 283 АПК).

Вопрос о прекращении производства по апелляционным и кассационным жалобам рассматривается арбитражным судом коллегиально по правилам ст. 265, 282 АПК.

В надзорной инстанции единолично судьей Высшего Арбитражного Суда РФ решается вопрос о принятии заявления или представления о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта в порядке надзора к производству и истребовании дела из арбитражного суда (ч. 2 ст. 293, ч. 1, 4 ст. 295 АПК), а также о возвращении заявления или представления (ст. 296 АПК).

Коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации рассматривается вопрос о приостановлении исполнения судебного акта (ч. 2 ст. 298 АПК), а также заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора (ч. 1 ст. 299 АПК).

В случае единоличного рассмотрения дел и разрешения отдельных процессуальных вопросов судья действует от имени арбитражного суда строго в рамках правил, установленных АПК.

Здесь необходимо отметить, что в силу п. 1 ч. 4 ст. 270, п. 1 ч. 4 ст. 288 АПК рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе в любом случае является основанием для отмены судебного акта. Соблюдение указанной нормы проверяется судом апелляционной, кассационной и надзорной инстанции вне зави-

симости от доводов, содержащихся в жалобе (ч. 6 ст. 268, ч. 2 ст. 286 АПК).

1.2 Формирование состава суда

По общему правилу работу по распределению дел и определению специализации судей и судебных составов по рассмотрению споров организует председатель суда.

Единых критериев для специализации судебных составов в настоящее время не выработано, поэтому в каждом суде этот вопрос разрешается в зависимости от фактически сложившейся судебной практики, наиболее часто встречающейся в данном регионе категорий споров.

В настоящее время практика сформировала в арбитражных судах различные специализированные судебные составы.

Порядок формирования судебного состава для рассмотрения конкретного дела определяется Регламентом арбитражных судов. Как правило, состав, рассматривающий конкретное дело, определяется председателем судебного состава либо председателем судебной коллегии. Распределение дел должно производиться строго по объективным основаниям с учетом специализации судей и судебных составов и объема нагрузки каждого судьи.

Порядок распределения дел между судьями и судебными составами устанавливается организационно - распорядительными документами, издаваемыми председателями арбитражных судов или президиумами в соответствии с их компетенцией, определенной Федеральным конституционным законом "Об арбитражных судах в Российской Федерации".

Дело, рассмотрение которого начато одним судьей либо составом суда, должно быть рассмотрено этим же судьей или составом суда.

Данное правило не распространяется на пересмотр актов арбитражного суда, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам, который вправе осуществить другой судья или, если дело подлежит коллегиальному рассмотрению, другой судебный состав того же суда.

Согласно АПК замена судьи или одного из судей возможна в случае:

1) заявленного и удовлетворенного в порядке, установленном настоящим Кодексом, самоотвода или отвода судьи;

2) длительного отсутствия судьи ввиду болезни, отпуска, пребывания на учебе.

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

Все процессуальные действия, совершенные до замены судьи, в том числе и вынесенные в ходе рассмотрения дела определения, являются обязательными для участников процесса и сохраняют свою силу.

1.3 Привлечение к рассмотрению дел арбитражных заседателей

В апреле 2001 г. Государственной Думой Российской Федерации принят Федеральный закон "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации", в соответствии с которым арбитражные заседатели привлекаются к осуществлению правосудия в арбитражных судах первой инстанции.

В отличие от народных и присяжных заседателей, арбитражные заседатели, не являясь представителями народа, являются специалистами в какой-либо сфере экономики – в области финансов, банковского дела, рекламы, расчетно-кредитных, валютных, таможенных отношений и участвуют в осуществлении правосудия с целью оказания помощи судье при установлении фактических обстоятельств дела в тех областях экономической деятельности, где они являются наиболее профессиональными.

Участие арбитражных заседателей в разрешении экономических споров позволяет арбитражным судам без привлечения дополнительного количества судей использовать преимущества коллегиального рассмотрения дел, компенсировать отсутствие у судей специальных познаний в отдельных сферах финансово-хозяйственной и иной деятельности, должно способствовать повышению качества правосудия по экономическим спорам.

Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны (истца или ответчика), которое может

быть заявлено не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства.

Пунктом 2 ч. 1 ст. 135 АПК установлена обязанность судьи при подготовке дела к судебному разбирательству разъяснить сторонам их право на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей.

Поскольку форма ходатайства о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей АПК не установлена, оно может быть выражено в исковом заявлении, отзыве на исковое заявление или оформлено отдельным заявлением.

Ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей может быть заявлено при каждом новом рассмотрении дела.

При разрешении вопроса о необходимости рассмотрения дела с участием арбитражных заседателей судья должен учитывать характер дела, возможность использования профессиональных знаний арбитражных заседателей, целесообразность и объективную возможность обеспечения их участия в рассмотрении дел. Кроме того, судья должен принимать во внимание необходимость соблюдения процессуальных сроков рассмотрения дел, сохранения коммерческой тайны хозяйствующих субъектов, отсутствие заинтересованности арбитражных заседателей в исходе дела.

Если ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей удовлетворено, каждая из сторон выбирает кандидатуру арбитражного заседателя для рассмотрения дела из списка арбитражных заседателей. Указанные списки формируются арбитражными судами субъектов Российской Федерации и утверждаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для каждого суда субъекта Российской Федерации в порядке, установленном ст. 3 Федерального закона "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации".

О выбранной кандидатуре арбитражного заседателя сторона заявляет суду не позднее 10 дней до начала судебного разбирательства путем оформления соответствующего заявления о привлечении к рассмотрению дела выбранной кандидатуры арбитражного заседателя.

Если в десятидневный срок сторона не заявит о выбранной кандидатуре арбитражного заседателя, суд вправе самостоятельно определить такую кандидатуру из списка арбитражных заседателей данного суда субъекта Российской Федерации.

Ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей и заявление о привлечении к рассмотрению дела выбранной кандидатуры арбитражного заседателя разрешаются арбитражным судом по правилам ст. 159 АПК в предварительном судебном заседании (ст. 136 АПК).

При рассмотрении заявления о привлечении к рассмотрению дела выбранной кандидатуры арбитражного заседателя суд обязан проверить, имеются ли установленные ст. 21 АПК обстоятельства, при которых данный кандидат не может участвовать в качестве арбитражного заседателя в рассмотрении конкретного дела. Арбитражный заседатель не может участвовать в рассмотрении дела, если он:

1. при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи и его повторное участие в рассмотрении дела является недопустимым;
2. при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика, свидетеля;
3. при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи иностранного суда, третейского суда или арбитража;
4. является родственником лица, участвующего в деле, или его представителя.

При наличии указанных обстоятельств суд отказывает в удовлетворении заявления о привлечении к рассмотрению дела выбранной кандидатуры арбитражного заседателя и предлагает соответствующей стороне выбрать другую кандидатуру.

О привлечении арбитражных заседателей к рассмотрению дела указывается в определении о назначении дела к судебному разбирательству (ч. 2 ст. 137 АПК).

Состав арбитражного суда для рассмотрения конкретного дела с участием арбитражных заседателей формируется в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе дела, и состоит из одного судьи и двух арбит-

ражных заседателей. Ни одно дело, подведомственное арбитражному суду, не может быть рассмотрено арбитражными заседателями без профессиональных судей.

Судья является председательствующим в судебном заседании.

При рассмотрении дела арбитражные заседатели пользуются правами судьи, предусмотренными АПК, и несут обязанности судьи. В силу ст. 6 АПК арбитражные заседатели, как и судьи, обязаны соблюдать правила, установленные законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах. Так арбитражный заседатель, не согласный с мнением большинства при принятии решения, обязан подписать судебный акт и вправе изложить в письменном виде особое мнение (ч. 3 ст. 169 АПК), обязан соблюдать тайну совещательной комнаты, т.е. не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей (ч. 5 ст. 167 АПК).

Судья и арбитражный заседатель при рассмотрении дела, разрешении всех вопросов, возникших при рассмотрении и принятии судебных актов, пользуются равными процессуальными правами. Арбитражный заседатель участвует в исследовании доказательств (ст. 162 АПК), высказывает свое мнение по всем вопросам, разрешаемым при принятии решения (ст. 168 АПК) наравне с профессиональными судьями.

В случае отложения разбирательства дела, рассматриваемого с участием арбитражных заседателей, новое разбирательство осуществляется с участием тех же арбитражных заседателей. При невозможности их участия в рассмотрении дела суд обеспечивает участие других арбитражных заседателей с соблюдением установленного АПК порядка привлечения их к осуществлению правосудия в арбитражных судах.

Рассмотрение дела в этом случае начинается сначала.

Арбитражный заседатель не может быть председательствующим в судебном заседании. Следовательно, он не вправе выполнять обязанности, возложенные на председательствующего, подписывать протокол судебного заседания (ч. 4 ст. 155 АПК),

объявлять решение (ст. 176 АПК) и выполнять другие функции председательствующего в судебном заседании.

1.4 Порядок разрешения вопросов судом в коллегиальном составе

При коллегиальном рассмотрении дел в совещательной комнате судьи последовательно разрешают следующие вопросы: оценивают доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле; определяют, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу; решают, подлежит ли иск удовлетворению и т.д. (ст. 168 АПК). При этом каждый из них обязан высказать свое мнение. В целях соблюдения принципа равенства судей, в том числе и арбитражных заседателей, председательствующий в судебном заседании голосует последним. Каждый из судей обязан сформулировать свое мнение и аргументировать его. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования, поскольку обязанностью суда является разрешение спора.

Принятые по делу в совещательной комнате судебные акты подписываются всеми судьями, участвовавшими в рассмотрении дела. Исключением из данного правила является постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, которое в соответствии с ч. 6 ст. 305 АПК подписывается председательствующим в заседании Президиума.

Не согласный с мнением большинства судья, в том числе и арбитражный заседатель, подписав судебный акт, вправе выразить свое особое мнение, которое излагается письменно в виде отдельного документа и приобщается к делу. Поскольку лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса с особым мнением не знакомят, оно хранится в запечатанном конверте в материалах дела. Другие судьи, участвующие в рассмотрении дела, а также судьи состава суда, рассматривающего дело в вышестоящей инстанции, вправе знакомиться с особым мнением, но так как судебным актом указанный документ не является, его законность и обоснованность не проверяется.

Не подписание судебного акта судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении или постановлении, а также нарушение правила о тайне совещания судей при принятии судебного акта являются безусловными основаниями к отмене судебного акта (п. 5, 7 ч. 4 ст. 270 АПК).

Тема 2

Подведомственность

2.1 Подведомственность дел арбитражному суду

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, а в случаях, предусмотренных законом, 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 юридического лица (ст. 27 АПК).

В АПК нет оснований для отказа в принятии искового заявления, в том числе и в связи с неподведомственностью, поскольку установление обстоятельств дела, свидетельствующих об отсутствии права на обращение в суд, может производиться только в судебном заседании и может быть только основанием для прекращения производства по делу (ч. 1 ст. 150 АПК).

Указанная выше статья связывает подведомственность дел арбитражному суду не только с характером спорного правоотношения, но и с его субъектным составом, а именно юридическим статусом сторон. К числу субъектов споров, с участием которых дела рассматриваются арбитражными судами, относятся следующие.

Во-первых, юридические лица, т.е. организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом, могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 49

ГК). Однако, не все споры между организациями подведомственны арбитражному суду. Например, спор некоммерческой организации с государственным органом об отказе в регистрации изменений в ее учредительных документах не является экономическим по своему характеру и, следовательно, подведомственен суду общей юрисдикции.

Во-вторых, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя. В соответствии со ст. 23 ГК граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Для подведомственности экономического спора арбитражному суду необходимо, чтобы спор возник между гражданами-предпринимателями либо между организацией и гражданином-предпринимателем. Правило о подведомственности спора арбитражному суду сохраняется до тех пор, пока гражданин не утратит статус индивидуального предпринимателя. Таким образом 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.

Учитывая, что гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью, но не прошедший государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, не приобретает в связи с занятием этой деятельностью правового статуса предпринимателя, споры с участием таких лиц, в том числе связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в соответствии со ст. 25 ГПК подведомственны суду общей юрисдикции.

С момента прекращения действия государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, в частности, в связи с истечением срока действия свидетельства о государственной регистрации, аннулированием государственной регистрации и т.п., дела с участием указанных граждан, в том числе и связанные с осуществлявшейся ими ранее предпринимательской деятельностью, подведомственны судам общей юрис-

дикции, за исключением случаев, когда такие дела были приняты к производству арбитражным судом с соблюдением правил о подведомственности до наступления указанных выше обстоятельств.

Если гражданин является стороной договора как потребитель в соответствии с Законом РФ "О защите прав потребителей", то соответственно такой спор не носит экономический характер и подведомствен суду общей юрисдикции. В случае, если между гражданином-предпринимателем и организацией заключен какой-либо гражданско-правовой договор, связанный с деятельностью гражданина как предпринимателя, например на оказание каких-либо услуг и выполнение работ для организации, то такой спор подведомствен арбитражному суду.

В-третьих, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, когда они выступают в качестве участников отношений гражданского оборота (ст. 2, 124 и другие ГК) или публично-правовых отношений, споры из которых отнесены к подведомственности арбитражных судов.

В-четвертых, государственные органы (например, Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг и ее территориальные органы), иные органы, должностные лица, прокуроры, когда им предоставлено право участия в арбитражном процессе с целью защиты имущественных интересов государства и представляемых ими органов.

В-пятых, в случаях, установленных АПК и другими федеральными законами, арбитражному суду подведомственны дела с участием образований, не являющихся юридическими лицами, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

В-шестых, иностранные организации, международные организации, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, организации с иностранными инвестициями (ч. 5 ст. 27 АПК), если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Круг дел, отнесенных к подведомственности арбитражных судов, не является закрытым и может расширяться путем принятия новых федеральных законов.

2.2 Подведомственность экономических споров и иных дел, возникающих из гражданских правоотношений

АПК не содержит примерного перечня экономических споров из гражданских правоотношений, подведомственных арбитражным судам.

Однако с учетом сложившейся арбитражной практики можно дать такой примерный перечень.

К экономическим относятся следующие споры.

- О разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или передача разногласий по которому на разрешение арбитражного суда согласована сторонами. Споры преддоговорного характера подведомственны арбитражному суду в случаях, когда обязанность заключения договора предусмотрена федеральным законом либо соглашением сторон. Как указано в п. 4 ст. 445 ГК, если сторона, для которой в соответствии с ГК или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В частности, к ведению арбитражных судов отнесено рассмотрение споров (с соблюдением критерия субъектного состава спора): об отказе коммерческой организации от заключения публичного договора (п. 3 ст. 426 ГК); об отказе в заключении основного договора при наличии предварительного договора (п. 5 ст. 429 ГК).

- Об изменении условий или о расторжении договоров.

- О неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств. Здесь речь идет о различных спорах из обязательственных правоотношений, связанных с толкованием договоров, надлежащем исполнении прав и обязанностей сторон обязательств, взыскании убытков и санкций, предусмотренных законом и договором, и других спорах.

- О признании права собственности. Здесь имеются в виду иски, связанные как с признанием права собственности, так и защищаемого наряду с ним права законного владения имуществом.

- Об истребовании собственником или иным законным владельцем имущества из чужого незаконного владения.

- О нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения.

- О возмещении убытков. Здесь имеются в виду иски о возмещении убытков, причиненных как ненадлежащим исполнением либо неисполнением договорных обязательств, так и убытки внедоговорного характера, например возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления (ст. 16 ГК).

2.3 Подведомственность экономических споров и других дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений

Арбитражные суды разрешают дела не только в порядке гражданского, но и административного судопроизводства, что прямо следует из ст. 29 АПК.

К ведению арбитражных судов отнесены различные экономические споры, возникающие из административных и иных публичных правоотношений (публично-правового характера).

К традиционным спорам об оспаривании ненормативных актов, признании их недействительными добавились споры об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Критерии подведомственности дел в сфере административного судопроизводства заключаются в следующем. Во-первых, спор должен возникнуть из административных либо иных публично-правовых отношений (например, налоговых, таможенных). Во-вторых, содержание спора связано с предпринимательской либо иной экономической деятельностью, либо доступом к ней, либо оценкой законности ненормативного или нормативного акта в данной сфере.

Перечень дел административного судопроизводства, подведомственных арбитражным судам, не является закрытым и может расширяться в соответствии с новыми законами.

2.4 Подведомственность дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Условия подведомственности арбитражным судам дел об установлении юридических фактов сформулированы в гл. 27 АПК.

Можно определить четыре условия, при наличии которых в совокупности арбитражные суды принимают к своему 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;

- 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.

2.5 Подведомственность дел об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов

Арбитражные суды вправе рассматривать дела (ст. 31 АПК):

1. Об оспаривании решений третейских судов, вынесенные в соответствии с Федеральным законом "О третейских судах в Российской Федерации", если дело, рассмотренное третейским судом, подведомственно арбитражному суду.

2. О выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности.

2.6 Подведомственность арбитражным судам дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений

Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, также относится к подведомственности арбитражного суда (ст. 32 АПК).

Вопросы признания и приведения в исполнение иных решений иностранных судов, например, по семейным делам, имущественным спорам между физическими лицами, разрешаются судами общей юрисдикции.

Тема 3

Подсудность

3.1 Подсудность дел арбитражным судам

Институт подсудности разграничивает подведомственные арбитражным судам дела между различными звеньями единой системы арбитражных судов. Иными словами, по правилам подсудности, среди всех арбитражных судов Российской Федерации определяется конкретный арбитражный суд, обладающий компетенцией по разрешению дел в качестве суда первой инстанции (ст. 34 АПК). Для арбитражного процесса характерны два вида подсудности – родовая и территориальная.

По правилам родовой подсудности определяется, какого уровня арбитражный суд вправе рассматривать то или иное дело. Так как критерием родовой подсудности является род (категория) дела, то она и получила название родовой подсудности. Именно родовая подсудность позволяет разграничить подведомственные арбитражному суду дела в зависимости от их рода между арбитражными судами различных уровней, звеньев в системе арбитражных судов.

По общему правилу родовой подсудности, сформулированному в ч. 1 ст. 34 АПК, дела, подведомственные арбитражному суду, рассматриваются по первой инстанции арбитражными судами субъектов Российской Федерации. Арбитражные суды субъектов – это основное звено в судебно-арбитражной системе, поскольку суды этого уровня вправе рассматривать по первой инстанции практически все категории дел, подведомственных арбитражному суду, за исключением дел, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

В соответствии со ст. 3 Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации" арбитражные суды субъектов Российской Федерации – это арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов. По содержа-

нию и объему компетенции все арбитражные суды субъектов Российской Федерации равны между собой.

Исключением из правила, сформулированного в ч. 1 ст. 34 АПК, является отнесение некоторых категорий дел к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (ч. 2 ст. 34 АПК).

Критерием разграничения компетенции Высшего Арбитражного Суда и компетенции арбитражных судов субъектов Российской Федерации является род дел, что предполагает особый предмет спора и (или) особый субъектный состав спора.

Исходя из общего правила родовой подсудности, можно сделать вывод, что только два звена системы арбитражных судов вправе рассматривать дела в качестве суда первой инстанции. Это, во-первых, арбитражные суды субъектов Российской Федерации и, во-вторых, Высший Арбитражный Суд России. Федеральные арбитражные суды округов (ст. 3 Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации") не обладают полномочиями судов первой инстанции, их назначение состоит в проверке в кассационном порядке судебных актов, принятых арбитражными судами субъектов Российской Федерации, а следовательно, правила подсудности на них не распространяются.

В ч. 2 ст. 34 АПК определена компетенция Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по рассмотрению подведомственных арбитражному суду дел по первой инстанции. К его подсудности отнесены категории дел, прямо обозначенные в данной норме. Круг данных дел ограничен тремя категориями дел и расширительному толкованию не подлежит. Это означает, что все другие подведомственные арбитражному суду дела, независимо от предмета спора или субъектного состава, рассматриваются арбитражными судами субъектов Российской Федерации.

АПК относит к подсудности Высшего Арбитражного Суда России следующие категории дел: во-первых, экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации, во-вторых, дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, затраги-

вающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, в-третьих, 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.

Согласно ст. 27 АПК арбитражным судам подведомственны, в частности, экономические споры между Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации и муниципальными образованиями.

Высшему Арбитражному Суду подсудны лишь экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации и споры между субъектами Российской Федерации. К данной категории споров можно отнести споры о праве собственности на то или иное имущество, например возникающие в процессе разграничения права государственной собственности.

Экономические споры с участием муниципальных образований, независимо от участия в них Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, подсудны арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Статья 29 АПК относит к компетенции арбитражных судов дела об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В зависимости от уровня органа власти, издавшего оспариваемый правовой акт, определяется его подсудность. Высшему Арбитражному Суду подсудны лишь дела об оспаривании правовых актов высших органов власти Российской Федерации, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. При оспаривании нормативного правового акта Высший Арбитражный Суд компетентен разрешать такой спор, если оспариваемый акт принят Президентом Российской Федерации, Государственной Думой Российской Федерации, Советом Федерации Российской

Федерации, Правительством Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти. Все остальные дела об оспаривании нормативных актов подсудны судам субъектов Российской Федерации.

При оспаривании ненормативного правового акта Высший Арбитражный Суд компетентен разрешать такое дело, если оспариваемый акт принят Президентом Российской Федерации, Государственной Думой Российской Федерации, Советом Федерации Российской Федерации и Правительством Российской Федерации. Дела об оспаривании ненормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и иных органов власти подсудны арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

3.2 Предъявление иска по месту нахождения или месту жительства ответчика

В ст. 35 АПК сформулировано общее правило территориальной подсудности споров, подведомственных арбитражному суду.

В отличие от родовой подсудности, позволяющей разграничить компетенцию между арбитражными судами различных уровней, территориальная подсудность является основой разграничения компетенции арбитражных судов одного уровня. Исходя из построения системы арбитражных судов и общих правил родовой подсудности, можно сделать вывод, что правила территориальной подсудности применяются при определении подсудности дел, отнесенных к компетенции арбитражных судов субъектов Российской Федерации.

Общее правило территориальной подсудности состоит в том, что дело должен рассматривать арбитражный суд субъекта Российской Федерации, действующий на той территории, на которой находится или проживает ответчик.

Место жительства физического лица определяется местом его регистрации (прописки). Место нахождения юридического лица определяется местом его регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не указано иное (п. 2 ст. 54 ГК).

При разрешении споров следует исходить из того, что местом нахождения юридического лица является место нахождения его органов.

В случае, если подается иск о признании недействительным правового акта органа власти, затрагивающего права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, то такой иск должен подаваться в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения соответствующего органа власти. Исключения составляют лишь дела, подсудные Высшему Арбитражному Суду РФ.

3.4 Подсудность по выбору истца

В ст. 36 АПК указываются случаи, когда истец может выбрать по своему усмотрению тот арбитражный суд субъекта Российской Федерации, в который он хотел бы обратиться за защитой своего права, т.е. предъявить иск в арбитражный суд по своему выбору. Таким образом, в ст. 36 АПК речь идет об альтернативной территориальной подсудности. При этом ст. 36 АПК специально оговаривает, что правом выбора арбитражного суда в случаях, регламентированных настоящей статьей, обладает только истец.

В ч. 1 ст. 36 АПК предусмотрен случай, когда место нахождения организации или место жительства физического лица неизвестно на момент подачи иска. В данном случае истец имеет право подать иск либо в арбитражный суд по месту нахождения имущества такого ответчика, либо в арбитражный суд по его последнему известному месту нахождения (месту жительства). При этом имеется в виду последнее известное место нахождения (жительства) ответчика в Российской Федерации, а не за ее пределами.

К имуществу на основании ст. 128 ГК относятся любые вещи (недвижимые и движимые), в том числе деньги, ценные бумаги, а также имущественные права. Так, например, если у ответчика имеются денежные средства в каком-либо банке, то иск к такому ответчику на основании ч. 1 ст. 36 АПК может быть предъявлен по месту нахождения этого банка. Если ответчик на праве собственности имеет, например, здание (или помещения в зда-

нии), то иск к нему может быть подан и по месту нахождения данного недвижимого имущества.

Если иск подается по месту нахождения имущества ответчика, то в исковом заявлении истец должен указать адрес последнего известного ему места нахождения (жительства) ответчика. При этом истец должен предоставить доказательства того, что ответчик находился (проживал) по данному месту. В противном случае истец несет риск неблагоприятных последствий отложения судебного разбирательства по делу или отмены вынесенных судебных актов по причине ненадлежащего уведомления не явившегося ответчика. Арбитражный суд при отправке судебных документов ответчику вправе как по собственной инициативе, так и по ходатайству истца запрашивать органы, осуществляющие регистрацию юридических лиц, об адресе места нахождения соответствующего юридического лица.

В ч. 2 ст. 36 АПК установлено правило, в соответствии с которым, если в деле участвуют ответчики, находящиеся на территориях разных субъектов Российской Федерации, то иск может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения одного из ответчиков. Именно истцу здесь предоставляется право определить территориальную подсудность спора. Так, например, если иск предъявляется к трем ответчикам, которые находятся в Калининградской области, в г. Москве и в Хабаровском крае, то истец может подать такой иск как в арбитражный суд Калининградской области, так и в арбитражные суды г. Москвы или Хабаровского края.

В соответствии с правилом ч. 3 ст. 36 АПК иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории Российской Федерации имущества ответчика. Указанная норма применяется в отношении иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, российских организаций и российских граждан. Данная норма применяется при соблюдении в совокупности следующих условий:

- 1) нахождение (проживание) ответчика за пределами Российской Федерации;

2) наличие у такого ответчика имущества на территории Российской Федерации.

В соответствии с ч. 4 ст. 36 АПК по выбору истца может определяться и подсудность дел, вытекающих из договора, в котором указано место его исполнения. В этом случае истец может предъявить иск в арбитражный суд либо исходя из общего правила территориальной подсудности, т.е. в арбитражный суд по месту нахождения ответчика, либо в арбитражный суд по месту исполнения договора, если оно указано в договоре.

Правила данной нормы подлежат применению только в том случае, если договор содержит прямое указание на место его исполнения, например "поставщик должен передать товар по месту нахождения покупателя".

Таким образом, место нахождения покупателя в данном случае будет, исходя из положений рассматриваемой нормы, местом исполнения договора, а следовательно, и возможным местом подачи иска, вытекающего из данного договора.

Правило ч. 5 ст. 36 АПК предусматривает, что 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.

В этом случае истец вправе подать иск как по месту нахождения филиала, представительства, так и по месту нахождения самого юридического лица.

Следует иметь в виду, что даже если иск подается в арбитражный суд по месту нахождения обособленного подразделения юридического лица, то ответчиком по иску будет всегда юридическое лицо, поскольку представительства и филиалы юридическими лицами не являются, их руководители выступают от имени юридического лица и в его интересах на основании выданной им доверенности. Однако в силу возложенных на них юридическим лицом функций они вправе осуществлять от имени юридического лица деятельность, которая может вызвать предъявление к юридическому лицу исковых требований.

Место нахождения обособленного подразделения юридического лица определяется исходя из учредительных документов

юридического лица, где обязательно должны быть указаны сведения об имеющихся у него филиалах или представительствах, в том числе и адреса их места нахождения. Адрес места нахождения обособленного подразделения указывается также в Положении о филиале (представительстве), утверждаемом уполномоченными органами управления юридического лица.

Правило альтернативной подсудности содержит ч. 6 ст. 36 АПК, согласно которой иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться:

1) в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика; или

2) в арбитражный суд по месту причинения убытков; либо

3) в арбитражный суд порта приписки судна ответчика.

Понятие "место нахождения судна ответчика" следует понимать буквально, т.е. как место физического нахождения судна на момент подачи иска. Это может быть тот или иной морской или речной порт. Место причинения убытков – это место, где фактически произошло столкновение судов, повлекшее ущерб для судов.

Под портом приписки судна следует понимать порт его регистрации, т.е. порт, где в соответствующем реестре произведена регистрация судна и прав на него.

Если столкновение судов произошло в нейтральных водах, т.е. на территории, куда не распространяется юрисдикция ни одного государства, то иск о возмещении ущерба, причиненного таким столкновением, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту приписки судна ответчика либо по месту нахождения судна на момент подачи иска. Если же столкновение судов произошло в каком-либо морском порту, то истец обладает правом выбора из всех предусмотренных ч. 6 ст. 36 АПК вариантов подсудности.

Иски о вознаграждении за оказание помощи и спасание на море в силу особенностей предмета таких исков могут быть поданы либо по месту нахождения судна ответчика, либо по месту нахождения его порта приписки. Правила о месте причинения убытков в данном случае не применяются, поскольку вознагра-

дение за оказание помощи и спасание на море убытками не является.

3.5 Договорная подсудность

Предусмотренное в ст. 37 АПК правило договорной подсудности допускает возможность изменения по соглашению сторон общей территориальной подсудности, установленной в ст. 35 АПК, и альтернативной подсудности, т.е. подсудности по выбору истца, предусмотренной в ст. 36 АПК.

Не допускается изменение родовой подсудности, установленной в ст. 34 АПК, и исключительной территориальной подсудности, правила которой предусмотрены ст. 38 АПК. Таким образом, нельзя по соглашению сторон предусмотреть передачу спора, подсудного арбитражному суду субъекта Российской Федерации, в Высший Арбитражный Суд, и, соответственно, наоборот. Соглашения сторон, изменяющие родовую или исключительную территориальную подсудность, являются недействительными и не влекут какие-либо правовые последствия.

Форма соглашения о подсудности не оговорена в АПК.

Договор об изменении правил общей и территориальной подсудности может быть заключен в любом виде: либо как отдельное соглашение, либо как арбитражная оговорка, включенная отдельным пунктом в основной договор. Соглашение об изменении общих правил подсудности может быть заключено до принятия арбитражным судом заявления к своему производству, т.е. до момента возбуждения производства по делу, а именно до даты вынесения судом определения о принятии заявления к производству и возбуждении производства по делу (ст. 127 АПК). Соглашение, заключенное после указанных дат, не влечет правовых последствий и не должно приниматься во внимание арбитражным судом при определении подсудности заявленного иска.

При определении подсудности дела следует иметь в виду, что если иск подан к нескольким ответчикам, но только с одним из них у истца имеется соглашение о подсудности, то подсудность данного иска не может быть определена на основании такого соглашения, а следует руководствоваться правилами территориальной подсудности, установленными в ст. 35, 36 АПК.

3.6 Исключительная подсудность

Исключительная подсудность представляет собой такую разновидность территориальной подсудности, при которой исключается возможность для определенной категории дел применять иные правила подсудности, чем те, которые установлены АПК непосредственно для этих категорий дел (ст. 38 АПК). Нормы об исключительной подсудности сформулированы как изъятие из общего правила территориальной подсудности.

При этом выбор того или иного арбитражного суда для рассмотрения конкретного дела не зависит от воли или желания истца по делу. Следовательно, не допускается предъявление исков в другие арбитражные суды, кроме названных в ст. 38 АПК. Не допускается также и изменение правил исключительной подсудности соглашением сторон.

Исключительная подсудность установлена в ч. 1 ст. 38 АПК для споров, связанных с правами на недвижимое имущество.

В соответствии со ст. 130 ГК к недвижимому имуществу относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Ст. 38 АПК регламентирует вопросы подсудности споров, связанных с правами на недвижимое имущество, за исключением прав на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Названные категории споров рассматриваются арбитражным судом по месту нахождения недвижимого имущества. То есть подсудность таких дел зависит от того, где, в каком месте находятся конкретные здание, сооружение, земельный участок.

Следует отметить, что понятие "споры, связанные с правами на недвижимое имущество" включает в себя споры о признании права собственности на недвижимое имущество, об изъятии недвижимости из чужого незаконного владения, об устранении нарушений прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения, а также споры по иным вещным правам на недвижимость.

Таким образом, споры, вытекающие из договоров аренды недвижимого имущества (взыскание арендной платы, расторжение договора аренды и т.п.), договоров безвозмездного пользования недвижимостью, доверительного управления недвижимым имуществом и иных подобных договоров, не подпадают под правило исключительной подсудности, установленное нормой ст. 38 АПК.

То же самое относится, например, и к спорам о взыскании платы за недвижимое имущество по договору купли-продажи недвижимости или договору постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Однако иски о признании недействительным договора купли-продажи недвижимого имущества подпадают под правило ст. 38 АПК.

Поскольку правила исключительной подсудности являются разновидностью правил территориальной подсудности, а следовательно, распространяются только на подсудность дел арбитражным судам субъектов Российской Федерации, то дела, подсудные Высшему Арбитражному Суду Российской Федерации, не могут быть исключены из его компетенции на основании положений ст. 38 АПК и переданы в соответствующий арбитражный суд субъекта Российской Федерации.

Так, например, споры между субъектом Российской Федерации и Российской Федерацией о праве собственности на недвижимое имущество подсудны исключительно Высшему Арбитражному Суду РФ. Если же спор о праве собственности на недвижимость возник между Российской Федерацией и муниципальным образованием или между субъектом Российской Федерации и муниципальным образованием, то иск следует подавать по месту нахождения недвижимого имущества в арбитражный суд соответствующего субъекта Российской Федерации.

Если подается иск о признании права собственности на земельный участок, который находится на территории двух или трех (может быть и более) субъектов Российской Федерации, то у истца есть право выбора между арбитражными судами тех субъектов, на территории которых находится спорный земельный участок. Выбор компетентного суда в данном случае ограничен только арбитражными судами данных субъектов, и соответственно, обращение в один из них исключает обращение в другие.

Согласно ст. 39 АПК иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации. Необходимо отметить, что споры о правах на названные объекты между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, а также между субъектами Российской Федерации подсудны исключительно Высшему Арбитражному Суду в силу ч. 2 ст. 34 АПК, и правило комментируемой нормы на такие споры не распространяется.

Ст. 38 АПК также установлена исключительная подсудность споров, вытекающих из договора перевозки. Указанной статьей предусмотрено, что иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки грузов, пассажиров и их багажа предъявляется по месту нахождения органа транспорта. Во всех случаях такие споры рассматриваются арбитражным судом субъекта Российской Федерации, действующим по месту нахождения органа транспорта.

Под спорами, вытекающими из договора перевозки, следует понимать любые требования, предъявленные к перевозчику (взыскание убытков, причиненных неисполнением договорных обязательств, расторжение договора перевозки, признание договора перевозки недействительным полностью или в части и т.п.).

В соответствии с ч. 4 ст. 38 АПК заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 АПК заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительного листа, выданного арбитражным судом, подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя.

Под местом нахождения судебного пристава-исполнителя следует понимать адрес нахождения службы судебных приставов, в штате которой состоит лицо, решения, действия (бездействия) которого обжалуются.

Частью 7 ст. 38 АПК определено, что иски по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории Российской Федерации организации-ответчика.

Применение вышеназванных правил подсудности возможно лишь при наличии следующих условий:

1) спор должен возникнуть между российскими организациями;

2) данные организации должны осуществлять деятельность на территории иностранного государства или иметь на территории иностранного государства имущество. По смыслу комментируемой нормы, если хотя бы одна из данных организаций осуществляет деятельность или обладает каким-либо имуществом на территории Российской Федерации, то для применения данного правила исключительной подсудности нет оснований. В таких случаях, в зависимости от характера спора, применяются иные правила территориальной подсудности;

3) данные организации должны быть зарегистрированы на территории Российской Федерации.

Арбитражным судом, к компетенции которого относится рассмотрение споров между названными организациям, будет арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту государственной регистрации организации-ответчика.

Если названные российские организации не имеют государственной регистрации на территории Российской Федерации, то споры между ними относятся к исключительной подсудности Арбитражного суда Московской области (абз. 2 ч. 7 ст. 38 АПК).

В соответствии с ч. 9 ст. 38 АПК заявление о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений подается стороной, в пользу которой состоялось решение иностранного суда, в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту

жительства должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Согласно ст. 32 и 241 АПК решения судов иностранных государств, принятые ими по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные суды), решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые ими на территории иностранных государств по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные арбитражные решения), признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом.

Таким образом, применение положений комментируемой нормы возможно при наличии следующих условий:

1) решения должны быть приняты судами иностранных государств. Если это решение третейского суда, в том числе действовавшего как международный коммерческий арбитраж, то такое решение должно быть принято на территории иностранного государства. Подсудность заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений, принятых третейскими судами на территории Российской Федерации, определяется в соответствии с правилами ч. 8 ст. 38 АПК;

2) признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом.

Часть 10 ст. 38 АПК устанавливает правило так называемой подсудности по связи дел, в соответствии с которым встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Тема 4

Лица, участвующие в деле

4.1 Состав лиц, участвующих в деле

Лицами, участвующими в деле, являются:

- 1) стороны – истец и ответчик (ст. 44 АПК);
- 2) заявители (ст. 45 АПК);
- 3) заинтересованные лица.

Заинтересованное лицо – имеющее правовой интерес лицо, привлекаемое по делам особого производства, делам о несостоятельности (банкротстве) и делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений.

4) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 50 АПК);

5) третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 51 АПК);

6) прокурор (ст. 52 АПК);

7) государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы.

Статус лица, участвующего в деле, возникает либо с момента подачи соответствующего заявления (например, подача искового заявления), либо с момента привлечения лица арбитражным судом к участию в деле.

4.2 Права и обязанности лиц, участвующих в деле

Ст. 41 АПК закрепляет процессуальные права и обязанности лиц, участвующих в деле, к которым относятся стороны; заявители и заинтересованные лица – по делам особого производства и в иных случаях, предусмотренных АПК; третьи лица (как заявляющие, так и не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора); прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК.

Права и обязанности лиц, участвующих в деле, возникают у субъектов с момента наделения их процессуальным статусом лица, участвующего в деле, а именно: у истца, заявителя и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, с момента обращения в суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов (ст. 4, ч. 2 ст. 44 и ст. 50 АПК), у ответчика – с момента предъявления к нему иска (ч. 4 ст. 44 АПК), у третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, – с момента вступления в дело или привлечения к участию в деле (ст. 51 АПК), у прокурора – с момента обращения с иском или заявлением, а также вступления в дело в целях законности (ст. 52 АПК), у государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов – с момента обращения с иском или заявлением в защиту публичных интересов (ст. 53 АПК).

Некоторые процессуальные права и обязанности могут быть осуществлены только на отдельных стадиях арбитражного процесса или в отдельных видах производства. Например, истец при рассмотрении дела в суде первой инстанции вправе изменить основание иска, а ответчик предъявить встречный иск до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, т.е. лишь в суде первой инстанции (ст. 49 и ст. 132 АПК); представление отзыва на апелляционную жалобу возможно только при производстве в суде апелляционной инстанции (ст. 262 АПК).

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, возложена на органы и лиц, принявших оспариваемый акт, совершивших оспариваемые действия (бездействие).

К другим процессуальным правам, предоставленным федеральным законом лицам, участвующим в деле, могут быть отнесены, в частности, права, предоставленные лицам, участвующим в арбитражном процессе по делу о банкротстве. Дела о несостоятельности (банкротстве) организаций и граждан рассматриваются арбитражным судом по правилам, предусмотренным АПК, с осо-

бенностями, установленными федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности (банкротства).

Лица, участвующие в деле, могут знакомиться с представленными доказательствами в течение всего производства по делу.

Лица, участвующие в деле, также имеют право 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.

Обязанности лиц, участвующих в деле, могут быть установлены как непосредственно АПК или иным федеральным законом, так и быть возложены на них арбитражным судом в соответствии с АПК.

Неблагоприятные последствия неисполнения лицами, участвующими в деле, своих процессуальных обязанностей наступают в случаях и порядке, предусмотренных АПК. Например, неисполнение лицом, участвующим в деле, обязанности по доказыванию обстоятельств, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ч. 1 ст. 65 АПК), влечет признание судом недоказанным соответствующего обстоятельства и возможного последующего вынесения неблагоприятного для этого лица судебного акта. В случае неисполнения обязанности по сообщению арбитражному суду об изменении своего адреса во время производства по делу 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 (ст. 124 АПК), что, в свою очередь, может повлечь за собой пропуск срока на обжалование судебного акта. При неисполнении лицами, участвующими в деле, обязанности по явке в суд, если таковая признана арбитражным судом обязательной, суд может наложить на указанных лиц штраф в размере и порядке, предусмотренных гл. 11 АПК (ст. 156 АПК).

4.3 Процессуальная правоспособность и процессуальная дееспособность

Процессуальной правоспособностью обладают юридические лица и граждане. У юридических лиц по общему правилу процессуальная правоспособность (также как и гражданская) возни-

кает с момента их государственной регистрации (ч. 2 ст. 51 ГК) и прекращается с момента внесения записи о ликвидации юридического лица в единый государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

Филиалы и представительства юридического лица, являясь его обособленными подразделениями, процессуальной правоспособностью не обладают (участником процесса всегда будет само юридическое лицо).

В арбитражном процессе наличие процессуальной правоспособности у юридического лица подтверждается теми же документами, что подтверждают правоспособность гражданскую: учредительные документы, свидетельство о государственной регистрации либо выписка из государственного реестра юридических лиц, для иностранных юридических лиц – доказательства, подтверждающие их юридический статус (ч. 3 ст. 254 АПК).

Процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения и прекращается со смертью гражданина. Объявление гражданина умершим на процессуальную правоспособность гражданина не влияет.

Иностранные граждане обладают процессуальной правоспособностью наравне с гражданами РФ (ч. 1 ст. 254 АПК).

Государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, должностные лица, образования, не имеющие статуса юридического лица, в случаях, когда их участие в арбитражном процессе предусмотрено АПК либо иным федеральным законом, также обладают процессуальной правоспособностью.

К примеру, при обжаловании действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя последний участвует в арбитражном процессе самостоятельно как заинтересованное лицо (ч. 1 ст. 90 Федерального закона "Об исполнительном производстве", ч. 1 ст. 197 АПК).

В отличие от гражданской правоспособности, ограничение которой допускается на основании федерального закона (п. 1 ст. 22, п. 2 ст. 49 ГК), процессуальная правоспособность не может быть ограничена в принципе, что гарантируется специальным правилом о недействительности отказа от права на обращение в арбитражный суд (ч. 3 ст. 4 АПК).

В ч. 2 ст. 43 АПК дается понятие процессуальной дееспособности как способности своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности.

При отсутствии у истца или ответчика процессуальной правоспособности (если спорное отношение не допускает правопреемства) производство по делу должно быть прекращено:

а) если правоспособность отсутствовала уже на момент предъявления иска (например, исковое заявление подписано представителем юридического лица, само же оно уже исключено из государственного реестра) – по основаниям п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК;

б) если правоспособность была утрачена после возбуждения арбитражного дела (например, в результате смерти гражданина) – по основаниям п. 5, 6 ч. 1 ст. 150 АПК.

Отсутствие процессуальной правоспособности у третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, должно повлечь отказ арбитражного суда в удовлетворении ходатайства о вступлении (привлечении) этого третьего лица в дело.

При отсутствии у истца или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, процессуальной дееспособности исковые заявления указанных субъектов оставляются без рассмотрения по основаниям п. 7 ст. 148 АПК.

Если дееспособность указанных субъектов была утрачена в ходе рассмотрения дела, то производство по делу подлежит обязательному приостановлению (п. 4 ч. 1 ст. 143 АПК).

Отсутствие процессуальной дееспособности у ответчика также влечет обязательное приостановление дела (п. 4 ч. 1 ст. 143 АПК).

Наконец, отсутствие (утрата) процессуальной дееспособности третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, правовых последствий для движения дела не влечет.

4.4 Стороны

Понятие сторон охватывает собой истца и ответчика (ст. 44 АПК).

При производстве по делам, возникающим из административных и иных публично-правовых отношений (разд. III АПК), лицо, обращающееся за защитой, именуется заявителем, а лицо, акты или действия (бездействие, отказ в совершении действий) которого оспариваются, именуется заинтересованным лицом.

Под организациями в настоящей статье понимаются юридические лица, а также иные образования, не являющиеся юридическими лицами, если экономические споры и другие дела с их участием подведомственны арбитражному суду (ст. 27 АПК), в том числе организации с иностранными инвестициями и иностранные и международные организации, подтвердившие свой юридический статус, включая полномочия на осуществление определенной предпринимательской деятельности (ч. 5 ст. 27, ст. 247, ч. 3 ст. 254, ч. 2 ст. 312 АПК). Указанные лица должны быть процессуально правоспособны (ст. 43 АПК), а также осуществлять предпринимательскую деятельность (ч. 5 ст. 27 АПК). Обособленные подразделения, не являющиеся юридическими лицами, могут предъявлять иск только от имени юридического лица.

Понятие граждан охватывает всех физических лиц (как являющихся гражданами Российской Федерации, так и иностранных граждан (подданных) и лиц без гражданства), обладающих согласно закону правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов (ст. 43 АПК). Арбитражные суды рассматривают дела с участием указанных граждан и организаций, если иное не предусмотрено международным договором РФ (ч. 5 ст. 27 АПК).

В случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами, стороной по делу может быть Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, должностные лица, образования, не имеющие статуса юридического лица, и граждане, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя.

От имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации сторонами являются и могут выступать в арбитражном суде органы государственной власти в соответствии с их компетенцией, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени муниципальных образований процессуальные полномочия осуществляют органы местного самоуправления в соответствии с компетенцией указанных органов. Полномочия по выступлению в арбитражном процессе от имени Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований могут быть установлены как федеральными законами, так и иными актами о компетенции соответствующих органов.

Правильное определение процессуального положения субъекта как стороны по делу имеет существенное значение для разрешения дела по существу. Так, исковая давность применяется только по заявлению сторон в споре (п. 2 ст. 199 ГК). Заявление о пропуске срока исковой давности, сделанное третьим лицом, не является основанием для применения исковой давности, если соответствующее заявление не сделано стороной по спору.

Лицо занимает процессуальное положение истца, если им (либо от его имени) был предъявлен иск в защиту действительных или предполагаемых прав и законных интересов.

Органы государственного управления, органы местного самоуправления и иные органы, предъявляющие иски в защиту публичных интересов, истцами по делу не являются и имеют самостоятельный процессуально-правовой статус.

Наличие прав и законных интересов, в защиту которых подан иск, на момент обращения с иском заявлением только предполагается. Окончательно вопрос о том, обладает ли истец правом или интересом, в защиту которого он обратился, имеется ли указанное право и законный интерес и принадлежат ли они истцу, предстоит выяснить в ходе судебного заседания и вынести по этому поводу судебный акт. Вместе с тем истец обязан в исковом заявлении указать обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства, а также приложить документы, подтверждающие обстоятельства, на которых основаны исковые требования (ч. 2 и 3 ст. 125 АПК).

Ответчик является субъектом арбитражного процесса – лицом, участвующим в деле, и в связи с этим наделяется указанными в законе правами и обязанностями. Наделение конкретного лица процессуальным статусом ответчика происходит только при предъявлении к конкретному лицу иска в предусмотренных законом форме и порядке.

Стороны в арбитражном процессе наделяются равными правами (ч. 3 ст. 123 Конституции и ст. 8 АПК). Равноправие сторон касается как их прав на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, так и на осуществление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК. Это не означает, однако, полного совпадения перечня их прав и обязанностей. Например, истец наделяется правом предъявления иска (ст. 4, 44 АПК), изменения предмета или основания иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований, полного или частичного отказа от иска (ч. 1 и ч. 2 ст. 49 АПК). Вместе с тем ответчик имеет право предъявить встречный иск и стать, таким образом, истцом по встречному иску (ст. 132 АПК), ответчик, но не истец имеет право представить отзыв на исковое заявление (ст. 131 АПК); ответчик вправе признать иск полностью или в части (ч. 3 ст. 49 АПК).

4.5 Заявители

Заявитель – лицо, обратившееся в арбитражный суд по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам об оспаривании решений третейских судов, по делам о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 45 АПК).

Лицо становится заявителем в момент подачи заявления. В практическом плане это означает, что лицо приобретает определенные процессуальные права и обязанности именно с момента подачи заявления.

Заявители пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, если иное не предусмотрено АПК.

4.6 Участие в деле нескольких истцов или ответчиков

Если в арбитражном процессе одновременно участвуют на стороне истца и (или) ответчика несколько лиц, они именуются соистцами и соответчиками.

Отличия соучастников от иных лиц, участвующих в деле, состоят в следующем:

а) от третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, соистцы отличаются тем, что у соистцов материально-правовые требования всегда совпадают; напротив, требования третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, всегда исключают требования истца;

б) от третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, соистцы и соответчики отличаются тем, что эти третьи лица не являются субъектом спорного материально-правового отношения, соответственно, в данном процессе они не предъявляют материальных требований и, в свою очередь, с них ничего не взыскивается.

По общему же правилу привлечение в дело соответчика зависит от истца, однако, ч. 2 ст. 46 АПК содержит правило, смысл которого сводится к тому, что по определенным категориям дел арбитражный суд теперь может привлечь в качестве соответчика лицо, даже если истец об этом не просил либо вообще против этого возражает.

Привлечение к участию в деле соответчика оформляется определением арбитражного суда, после чего рассмотрение дела производится с самого начала.

4.7 Замена ненадлежащего ответчика

Основанием для замены ответчика является отсутствие материально-правовой обязанности ответчика по требованиям, заявленным истцом (ст. 47 АПК).

Для замены ответчика требуется безусловное согласие на это истца (если производится замена ответчика по иску третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, то согласие этого третьего лица).

Замена ненадлежащего ответчика является правом арбитражного суда.

Часть 3 ст. 47 АПК определяет правовые последствия замены ненадлежащего ответчика (вступления в дело второго ответчика). В этих случаях рассмотрение дела производится с самого начала.

Часть 4 ст. 47 АПК предписывает арбитражному суду при замене ненадлежащего ответчика надлежащим (привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика) вынести соответствующее определение.

С момента вынесения данного определения привлеченный в процесс ответчик приобретает статус лица, участвующего в деле (и, соответственно, все процессуальные права и обязанности ответчика).

При несогласии истца на замену ответчика другим лицом (на привлечение этого лица в качестве второго ответчика) арбитражный суд обязан рассмотреть дело по предъявленному иску – ч. 5 ст. 47 АПК.

4.8 Процессуальное правопреемство

Процессуальное правопреемство представляет собой переход процессуальных прав и обязанностей от одного лица к другому в связи с материальным правопреемством (ст. 48 АПК).

Статья 48 АПК распространяется не только на стороны, но и на третьих лиц, заявителей и заинтересованных лиц.

Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 53 АПК, также могут быть заменены.

Таким образом, институт процессуального правопреемства распространяется на всех лиц, участвующих в деле.

Правопреемство следует отличать от замены ненадлежащего ответчика (ст. 47 АПК):

а) при замене арбитражный суд исследует, как правило, другое спорное материальное правоотношение, при правопреемстве – то же (в нем лишь происходит изменение в субъектном составе);

б) при замене ненадлежащего ответчика возникает новое процессуальное правоотношение, при правопреемстве – продолжается существующее с новым субъектом;

в) процессуальное правопреемство имеет место лишь в том случае, если материальное правопреемство возникло после возбуждения арбитражного дела. Замена же ненадлежащего ответчика, производимая по основаниям материального правопреемства, допускается исключительно при правопреемстве, возникшем до его возбуждения;

г) если при замене ненадлежащего ответчика рассмотрение дела производится с самого начала (ч. 3 ст. 47 АПК), то при правопреемстве процесс продолжается (за исключением случаев, прямо указанных в ст. 143 и ст. 144 АПК);

д) при замене ненадлежащего ответчика возможна ситуация, когда в дело привлекается второй (надлежащий) ответчик – ч. 5 ст. 47 АПК. Процессуальное правопреемство, напротив, исключает одновременное участие в деле (в рамках конкретного искового требования) и правопреемника, и правопреемника.

Законодатель дает примерный перечень случаев материального правопреемства, которые влекут правопреемство процессуальное:

1) Реорганизация юридического лица (сюда же следует отнести и реорганизацию государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов).

В соответствии с действующим гражданским законодательством реорганизация возможна в форме слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования (п. 1 ст. 57 ГК).

Подтверждая правопреемство при реорганизации юридического лица, необходимо представить передаточный акт (разделительный баланс) – ст. 58, 59 ГК.

Реорганизация организации, являющейся лицом, участвующим в деле, дает арбитражному суду право приостановить производство по делу (п. 2 ст. 144 АПК).

2) Уступка требования и перевод долга.

3) Смерть гражданина.

Если после смерти гражданина, являвшегося стороной по делу (либо третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора), материальное правоотношение не допускает правопреемство, то производство по делу (по иску третьего лица) подлежит прекращению (п. 6 ч. 1 ст. 150 АПК).

Если после смерти указанных субъектов материальное правоотношение допускает правопреемство, то производство по делу приостанавливается (п. 3 ч. 1 ст. 143 АПК) до определения правопреемника.

Смерть гражданина, являвшегося третьим лицом, не заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, на движение дела влияния не оказывает.

В то же время, если материально-правовая связь с лицом, на стороне которого третье лицо выступало, допускает правопреемство, в процесс должен быть привлечен правопреемник третьего лица.

4) другие случаи перемены лиц в обязательствах.

Следует обратить внимание, что вне зависимости от основания материального правопреемства процессуальное правопреемство допускается лишь после того, как произойдет замена в материальном правоотношении. Поэтому если, к примеру, соглашение об уступке прав предполагает передачу прав в будущем, процессуальное правопреемство возможно только после такой передачи.

С ходатайством о замене может обратиться как лицо, участвующее в деле, так и непосредственно его правопреемник.

Арбитражный суд, производя замену лица, участвующего в деле, обязан указать на это в судебном акте.

Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса.

Судебный акт, которым произведена замена стороны ее правопреемником, может быть обжалован (ч. 2 ст. 48 АПК).

Для правопреемника все действия, совершенные в арбитражном процессе до вступления правопреемника в дело, обяза-

тельны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

4.9 Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора

Под третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, понимаются такие участвующие в деле лица, которые посредством предъявления самостоятельного иска вступают в уже возбужденное в арбитражном суде дело для защиты своих прав, не совпадающих с правами сторон, поскольку судебный акт может затронуть права и интересы этих третьих лиц (ст. 50 АПК).

Материально-правовой интерес третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, не совпадает по содержанию с материально-правовым интересом истца и ответчика, т.е. третье лицо заинтересовано в таком материально-правовом разрешении спора, которое исключает удовлетворение притязаний как истца, так и ответчика.

Предметом спора являются:

а) объекты гражданских прав: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них; нематериальные блага (ст. 128 ГК).

б) объекты иных прав, которые защищаются в порядке арбитражного судопроизводства.

Самостоятельность требований состоит в том, что третье лицо утверждает о принадлежности спорного блага именно ему. При этом требование третьего лица может иметь как отличное от первоначального иска основание (например, истец истребует конкретное имущество по вещному иску, а третье лицо истребует это же имущество по иску обязательственному), так и отличный предмет иска и основание (например, истец предъявил к ответчику иск об истребовании имущества, а третье лицо предъявило к ним иск о признании права собственности на это имущество).

По признаку самостоятельности третье лицо отличают от соистца, материально-правовые требования которого совпадают с требованиями другого соистца.

В ст. 50 АПК подчеркнута, что хронологически возможность вступления в процесс для третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, ограничена моментом принятия решения арбитражным судом первой инстанции. Таким образом, третье лицо вправе вступить в процесс с момента возбуждения дела арбитражным судом первой инстанции до момента принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела (такими судебными актами являются как судебное решение, так и определение об оставлении иска без рассмотрения и определение о прекращении производства по делу).

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, пользуются правами и несут обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора.

В практическом плане это, прежде всего, означает, что третье лицо вступает в процесс посредством предъявления иска и соответственно должно выполнять все формальные требования, предъявляемые к форме и содержанию искового заявления, а также к документам, к нему прилагаемым. Соответственно, на третье лицо распространяются все нормы, устанавливающие неблагоприятные правовые последствия в случае несоблюдения указанных формальных требований.

Правовые последствия вступления третьего лица в дело уже после начала судебного разбирательства определены ч. 3 ст. 50 АПК. В этих случаях рассмотрение дела производится с самого начала.

Данная норма направлена на обеспечение третьему лицу реальной возможности использования всех процессуальных прав, которыми наделены стороны (в плане представления, исследования доказательств, заявления разного рода ходатайств и т.д.).

О вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, арбитражный суд выносит определение (ч. 4 ст. 50 АПК).

Определение о вступлении третьего лица в дело, равно как и определение, которым отказано в удовлетворении ходатайства о

привлечении в процесс в качестве третьего лица, не могут быть объектом самостоятельного обжалования.

Непосредственно в ст. 50 АПК возможность его обжалования не установлена, в то же время вынесение такого рода определений не препятствует дальнейшему движению дела.

4.10 Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора

Под третьими лицами, не заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, понимаются такие участвующие в деле лица, которые вступают в дело на стороне истца или ответчика для охраны собственных интересов, поскольку судебный акт по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 51 АПК).

Можно выделить следующие признаки третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора:

1) Отсутствие самостоятельного требования на предмет спора.

Этим рассматриваемые субъекты отличаются от третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора. Главное же отличие от соответчиков и соистцов состоит в том, что третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, не являются субъектами спорного материального правоотношения.

2) Отсутствие материально-правовых притязаний к третьим лицам, не заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, со стороны истца и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.

Важным следствием этого является невозможность возложения на третьих лиц каких-либо материально-правовых обязанностей либо разрешения вопросов, касающихся непосредственно субъективных прав третьих лиц. Это недопустимо ни на основании судебного решения, ни на основании определения об утверждении мирового соглашения.

3) Вступление третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, в уже возбужденное другими субъектами дело.

4) Участие третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора в деле, на стороне истца или ответчика (если в деле уже участвует третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, то возможен вариант участия в деле на его стороне).

5) Наличие материально-правовой связи с тем лицом, на стороне которого третье лицо выступает.

6) Цель участия – отстаивание собственных материально-правовых интересов, на которые судебный акт по делу может определенным образом повлиять.

В качестве примеров привлечения в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, можно привести прямо установленные законом случаи: часть 1 ст. 462 ГК устанавливает, что если третье лицо по основанию, возникшему до исполнения договора купли-продажи, предъявит к покупателю иск об изъятии товара, покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а продавец обязан вступить в это дело на стороне покупателя.

Инициаторами привлечения в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, могут выступить сами указанные субъекты, истец, ответчик и третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора.

Арбитражный суд может отказать в удовлетворении ходатайства о вступлении (привлечении) третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора. Основанием для такого отказа будет являться отсутствие материально-правовой связи между третьим лицом и одной из сторон.

Хронологически возможность вступления в процесс для третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, ограничена моментом принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда.

Часть 2 ст. 51 АПК определяет объем процессуальных прав третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора. По объему их права идентичны правам сторон, за исключением прав, связанных с распорядительными действиями относительно основания иска либо самих материально-правовых требований.

Арбитражный суд обязан вынести определение как при вступлении (привлечении) в дело третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, так и при отказе в совершении указанных действий.

Возможность обжалования данных определений АПК не предусмотрена.

Часть 4 ст. 51 АПК определяет правовые последствия вступления третьего лица в дело уже после начала судебного разбирательства. В этих случаях рассмотрение дела производится с самого начала.

4.11 Участие в деле прокурора

В соответствии со ст. 52 АПК прокурор может обратиться в арбитражный суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, с иском о признании недействительными сделок, совершенных органами государственной власти Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, а также юридическими лицами, в уставном фонде которых есть доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Нормативным правовым актом является документ, принимаемый компетентным органом, содержащий нормы права, рассчитанный на неоднократное применение и регулирующий общественные отношения. Ненормативным правовым актом является официальный документ, не содержащий нормы права, т.е. акт индивидуального правоприменения.

Оспаривание прокурором нормативных и ненормативных актов должно происходить с соблюдением требований о подведомственности, а также порядка такого оспаривания. В частности, оспаривание ряда правовых актов возможно только в Конституционном Суде РФ или в Верховном Суде РФ; оспаривание (обжалование) решений, приговоров, определений, постановлений судов производится в порядке, установленном процессуальным законом о пересмотре судебных актов.

Органами государственной власти Российской Федерации являются Президент Российской Федерации, Государственная Дума Федерального Собрания Российской Федерации, иные федеральные государственные органы, предусмотренные Конституцией Российской Федерации. В соответствии со ст. 11 Конституции государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации.

Органами государственной власти субъектов Российской Федерации являются законодательные (представительные) органы государственной власти и высшие исполнительные органы государственной власти субъектов Российской Федерации, иные органы государственной власти субъекта Российской Федерации, образуемые в соответствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации.

Органами местного самоуправления являются выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного самоуправления и не входящие в систему органов государственной власти. К ним, в частности, относятся представительные органы местного самоуправления и должностные лица местного самоуправления.

Оспаривая нормативный правовой акт, прокурор должен предъявить требование о признании этого акта недействующим,

если он полагает, что такой оспариваемый акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ч. 2 ст. 192 АПК).

Нормой, расширяющей полномочия прокуроров по обращению в арбитражный суд, является ч. 2 ст. 198 АПК. Указанной нормой прокурор также наделяется правом обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если он полагает, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Прокурор компетентен обращаться в арбитражный суд с требованием о признании сделки недействительной только в случае, если сделка совершена указанными выше субъектами (государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами). Если же оспариваемая сделка совершена иными лицами, но ее последствия затрагивают права и обязанности перечисленных лиц, то прокурор не полномочен обращаться в суд с требованием о признании этой сделки недействительной. С таким требованием в арбитражный суд может обратиться заинтересованный компетентный орган или юридическое лицо.

В заседании арбитражного суда субъекта Российской Федерации (в первой и апелляционной инстанциях) могут участвовать на основании служебного удостоверения прокурор субъекта Российской Федерации или заместитель прокурора субъекта Российской Федерации, предъявившие иск, старший помощник, помощник прокурора, старший прокурор, прокурор управления, отдела. Если прокурором предъявлен иск в арбитражный суд другого

субъекта Российской Федерации, то указанный прокурор извещает соответствующего прокурора и уведомляет об этом арбитражный суд. На основании такого извещения и служебного удостоверения указанные выше прокуроры участвуют в заседании. В заседании федерального арбитражного суда округа при рассмотрении кассационной жалобы на судебный акт, принятый по иску, предъявленному прокурором, участвуют прокурор, предъявивший иск, или прокурор субъекта Российской Федерации по месту нахождения федерального арбитражного суда округа, либо вышеуказанные работники этих прокуратур.

Прокурор, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца в исковом производстве ч. 1 ст. 52 и заявителя по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений.

Прокурор является самостоятельным участником арбитражного процесса, лицом, участвующим в деле, он не является истцом. По этой причине в исковом заявлении, подаваемом прокурором, должен быть указан истец (ст. 125 АПК).

Неуказание истца в исковом заявлении должно влечь за собой оставление заявления без рассмотрения (ст. 128 АПК).

В заявлении прокурор обязан указать обстоятельства, на которых основаны исковые требования и подтверждающие эти обстоятельства доказательства (п. 5 ст. 125 АПК). В том числе прокурор обязан указать обстоятельства, которые дают ему право на обращение в арбитражный суд с исковым заявлением, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства. Например, по искам о признании недействительными сделок прокурор должен указать доказательства того, что стороной по сделке являются лица, указанные выше (органы государственной власти, местного самоуправления, унитарные предприятия). В противном случае исковое заявление остается без движения, а в случае неустранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления его без движения, исковое заявление возвращается прокурору (ст. 128, 129 АПК).

Прокурор наделен процессуальными правами истца, реализация которых существенно затрагивает права истца. Так, отказ прокурора от иска, принятие такого отказа судом и вынесение об

этом соответствующего судебного акта препятствуют истцу в дальнейшем обратиться в суд с аналогичным требованием, дело по такому иску подлежит прекращению в силу п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК. Для исключения возможности нарушения прав истца на судебную защиту существует норма о праве истца требовать рассмотрения дела по существу при отказе прокурора от иска. Такое требование истца может быть заявлено в виде ходатайства или заявления, подаваемого в арбитражный суд, рассматривающий дело.

Отказ истца от иска, заявленного прокурором, не препятствует дальнейшему рассмотрению дела, поскольку очевидно, что в таком случае интересы истца и интересы, в защиту которых обратился прокурор, не совпадают.

Действующим АПК прокурор наделен правом, не предъявляя самостоятельного иска, вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии судебного разбирательства в целях обеспечения законности (ч. 5 ст. 52 АПК).

Вне зависимости от времени вступления в процесс (выступает ли прокурор инициатором процесса или вступает в уже начавшийся) прокурор защищает интересы законности и имеет возможность пользоваться правами лица, участвующего в деле, в том числе правом активно участвовать в судебных заседаниях (задавать вопросы, заявлять ходатайства и др.), а также обжаловать судебные акты, нарушающие законность.

Вступление прокурора в дело, рассматриваемое арбитражным судом, происходит на основании заявления прокурора и должно оформляться определением арбитражного суда (ст. 184 АПК).

Тема 5

Иные участники арбитражного процесса

Иными участниками арбитражного процесса являются (ст. 54 АПК):

- а) представители;
- б) лица, содействующие осуществлению правосудия, к которым относятся эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

Указание на то, что иные участники арбитражного процесса участвуют в арбитражном процессе наряду с лицами, участвующими в деле, подчеркивает, что деятельность иных участников арбитражного процесса носит вспомогательный характер и невозможна без участия в арбитражном процессе лиц, участвующих в деле.

5.1 Эксперт

Экспертом в арбитражном процессе может быть назначено любое физическое лицо, обладающее специальными познаниями по вопросам, подлежащим установлению и разрешению арбитражным судом, и способное нести уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения (ст. 55 АПК). Эксперт может быть привлечен для разрешения любых вопросов, требующих специальных познаний, кроме вопросов права, разрешение которых относится к исключительному ведомству суда. Исключение из этого правила представляет собой случай привлечения эксперта для установления содержания норм иностранного права в соответствии с ч. 2 ст. 14 АПК.

Эксперт наделяется процессуальными правами и обязанностями с момента вынесения арбитражным судом определения о назначении экспертизы и предупреждения об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Эксперту может быть заявлен отвод в порядке и случаях, предусмотренных ст. 23-26 АПК.

Экспертиза может быть назначена арбитражным судом только по делу, находящемуся у него в производстве.

Арбитражный суд вправе вызвать лицо, которому поручено проведение экспертизы, в судебное заседание как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе (ч. 3 ст. 86 АПК). Лицо, которому поручено проведение экспертизы, обязано явиться по вызову арбитражного суда и в том случае, когда оно еще не было наделено правами и обязанностями эксперта.

В случае неявки эксперта по вызову арбитражного суда по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на него судебный штраф. Другим последствием неявки в судебное заседание эксперта может быть отложение судебного разбирательства, если стороны не заявили ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие эксперта (ч. 1 ст. 157 АПК).

Эксперт обязан не только дать объективное заключение по поставленным в определении о назначении экспертизы вопросам, но и ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле (ч. 3 ст. 86 АПК).

Объективность эксперта при даче им заключения и показаний охраняется уголовным законом. Так, подкуп или принуждение эксперта к даче заведомо ложного заключения или показаний является преступлением, предусмотренным ст. 309 УК.

Перечень прав эксперта, указанный в комментируемой статье, не является исчерпывающим. В частности, эксперт имеет право включить в свое заключение выводы об установленных им обстоятельствах, которые имеют значение для дела и по поводу которых ему не были заданы вопросы (ч. 2 ст. 86 АПК); после оглашения его заключения дать по нему необходимые пояснения (ч. 3 ст. 86 АПК); получить суточные и возмещение понесенных им в связи с явкой в арбитражный суд расходов на проезд, найм жилого помещения, получить вознаграждение за работу, выполненную им по поручению арбитражного суда, если эта работа не входит в круг его служебных обязанностей как работника государственного судебно-экспертного учреждения (ст. 107 АПК).

Отказ эксперта от дачи заключения может быть вызван невозможностью дачи объективного заключения по поставленным вопросам либо вследствие отсутствия у него специальных знаний, либо вследствие недостаточности представленных материалов. В последнем случае эксперт может заявить ходатайство о представлении ему дополнительных материалов и в случае отказа

в его удовлетворении или фактического непредставления материалов отказаться от дачи заключения.

Уголовная ответственность за дачу заведомо ложного заключения установлена ст. 307 УК. В примечании к этой статье указано, что эксперт освобождается от уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, если он добровольно в ходе судебного разбирательства до вынесения решения суда заявил о ложности данного им заключения.

Предупреждение эксперта об уголовной ответственности производится арбитражным судом лично, когда арбитражный суд поручает проведение экспертизы конкретному эксперту или экспертам, либо через руководителя государственного судебно-экспертного учреждения, когда проведение экспертизы поручено государственному судебно-экспертному учреждению.

Подписка о предупреждении об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения эксперта должна содержаться в протоколе судебного заседания и в заключении эксперта (п. 7 ч. 1 ст. 155 и п. 4 ч. 1 ст. 86 АПК).

5.2 Свидетель

Свидетелем может быть физическое лицо, которое располагает сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела (ст. 55 АПК).

Указанные фактические обстоятельства должны входить в предмет доказывания по делу. При этом они могут представлять собой информацию, необходимую как для установления фактов основания требования или возражения на требования, так и процессуальных фактов.

Арбитражный суд вызывает свидетеля по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также может вызвать по своей инициативе в качестве свидетеля лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство (ст. 88 АПК). Обязанность явиться по вызову арбитражного суда связана с личной формой сообщения свидетелем сведений о фактических обстоятельствах.

В случае неявки свидетеля в суд при его надлежащем извещении о времени и месте судебного заседания суд выносит определение об отложении судебного разбирательства, если стороны не заявили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие свидетеля (ч. 1 ст. 157 АПК). Если суд признает причины неявки свидетеля неуважительными, он может наложить на свидетеля судебный штраф.

Лицо может быть допрошено в качестве свидетеля в порядке обеспечения доказательств до возбуждения дела в арбитражном в суде в соответствии со ст. 72 АПК.

За дачу заведомо ложных показаний свидетель несет ответственность в соответствии со ст. 307 УК. Примечанием к этой статье установлено, что свидетель освобождается от ответственности за дачу заведомо ложных показаний, если он добровольно в ходе судебного разбирательства до вынесения решения суда заявил о ложности данных им показаний.

Ответственность за отказ свидетеля от дачи показаний установлена ст. 308 УК, в соответствии с примечанием к которой свидетель не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников.

Подписка о предупреждении об ответственности за дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ от дачи показаний должна содержаться в протоколе судебного заседания (п. 7 ч. 1 ст. 155 АПК).

К лицам, участвующим в осуществлении правосудия, относятся судьи, рассматривающие дела по первой инстанции, в апелляционной, кассационной инстанциях, участвующие в пересмотре дела в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам, выполняющие отдельные процессуальные действия при исполнении судебных поручений, рассматривающие процессуальные вопросы при совершении исполнительных действий. Кроме судей лицами, участвующими в осуществлении правосудия, являются народные, присяжные и арбитражные заседатели. Помощник судьи не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия (ч. 1 ст. 58 АПК). Помощник судьи и секретарь судебного заседания лишь оказывают содействие в осуществлении правосудия (ст. 54 АПК), поэтому имеется возможность их

допроса в качестве свидетеля по всем обстоятельствам, в том числе ставшим им известными в связи с оказанием помощи судье в подготовке и организации судебного процесса, ведением протокола судебного заседания, проверкой явки в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, совершением иных процессуальных действий.

Иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, могут быть допрошены по обстоятельствам, ставшим им известными не в связи с рассмотрением дела. Так, лица, участвующие в осуществлении правосудия, могут быть допрошены в качестве свидетеля, если они были очевидцами совершения устной сделки, когда такая сделка могла быть совершена в устной форме.

В качестве свидетеля в арбитражном процессе не могут быть допрошены об указанных обстоятельствах представители гражданского истца и гражданского ответчика в уголовном процессе, представители в конституционном судопроизводстве, в третейском разбирательстве, при производстве в местных судах.

Если лицо ранее исполняло обязанности представителя, то оно не может быть допрошено об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с исполнением этих обязанностей, после того, как оно этот статус утратило.

Обязанности представителя, как правило, начинаются не с момента возбуждения дела и заканчиваются не окончанием производства по делу. Судебная деятельность представителя является частью его полномочий по оказанию квалифицированной помощи представляемому. Кроме того, представитель консультирует своего доверителя, помогает в составлении или составляет правовые документы, ведет переговоры.

Представитель обязан доказать наличие у него такового статуса, который освобождает его от обязанности по даче показаний в качестве свидетеля. В подтверждение своего статуса представитель может представить доверенность, адвокаты, осуществляющие представительство, могут представить ордер.

Лицо не может быть допрошено в качестве свидетеля как в случае неспособности в силу психических недостатков понимать факты, так и в случае неспособности по этой же причине давать о них показания, а также одновременно неспособности понимать факты и давать о них показания. Сам по себе факт наличия у лица

психических недостатков не препятствует его допросу в качестве свидетеля, однако должен учитываться при оценке данных им показаний.

Перечень лиц, которые не могут быть допрошены в качестве свидетеля, не является закрытым. В частности, в качестве свидетеля не может быть вызван и допрошен адвокат об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием (ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 31 мая 2002 г. "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"). Кроме того, законом установлено, что истребование от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам, не допускается (ст. 18 Федерального закона от 31 мая 2002 г. "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"). Указанный запрет распространяется и на истребование сведений в форме допроса в качестве свидетеля.

Лицо не обязано свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников, но имеет такое право. Лицо может быть вызвано в арбитражный суд в качестве свидетеля, где может отказаться от дачи показаний.

Круг близких родственников устанавливается федеральным законом. УПК установил, что к близким родственникам относятся супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки (п. 4 ст. 5 УПК).

Полагаем, что свидетельствование против указанных субъектов имеет место в любом случае, когда показания лица могут повлечь для них неблагоприятные правовые последствия.

5.3 Переводчик

Переводчиком является лицо, которое свободно владеет языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судебного процесса и привлечено арбитражным судом к участию в процессе (ст. 57 АПК). Данное положение устанавливает гарантии соблюдения принципов национального

языка судопроизводства и доступности правосудия. В арбитражном суде судопроизводство ведется на государственном языке РФ – русском (ч. 1 ст. 12 АПК). Лицам, участвующим в деле и не владеющим русским языком, арбитражный суд разъясняет и обеспечивает право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных действиях, выступать в суде на родном языке или свободно выбранном языке общения и пользоваться услугами переводчика (ч. 2 ст. 12 АПК). Кроме перечисленных случаев переводчик принимает участие в судебном заседании, в частности, когда имеется необходимость перевода свидетельских показаний, заключения эксперта.

Во всех случаях, когда при осуществлении правосудия суд, лица, участвующие в деле и иные участники арбитражного процесса нуждаются в помощи переводчика, суд должен назначить переводчика. Назначение переводчика должно происходить, как правило, в процессе подготовки к судебному разбирательству (ст. 135 АПК).

Закон устанавливает степень владения языком, знание которого необходимо при осуществлении правосудия, на уровне "свободно", что означает, что переводчик не должен испытывать затруднений в общении на этом языке, иметь возможность осуществлять перевод письменной речи, а также, в случае необходимости, владеть специальной терминологией. Переводчик должен свободно владеть как языком, с которого он осуществляет перевод, так и языком, на который он осуществляет перевод.

АПК не устанавливает обязанности прямого перевода, т.е. с иного языка на русский и с русского на иной. Таким образом, для перевода с редких языков возможно привлечение нескольких переводчиков, один или несколько из которых будут осуществлять перевод на "промежуточные" языки.

Переводчик наделяется процессуальными правами и обязанностями с момента вынесения арбитражным судом определения о его привлечении и предупреждения об уголовной ответственности за заведомо ложный перевод. Кандидатура переводчика может быть предложена только лицами, участвующими в деле, но не иными участниками арбитражного процесса.

Запрет на принятие на себя обязанностей переводчика иными участниками арбитражного процесса, хотя бы они и владели необходимыми для языка переводами, призван устранить сомнения в правильности перевода, поскольку иные участники арбитражного процесса могут быть заинтересованы в исходе дела.

Определение о привлечении переводчика к участию в арбитражном процессе может выноситься арбитражным судом как в виде отдельного акта, так и в виде протокольного определения. Данное определение не может быть обжаловано отдельно от судебного акта, которым завершается рассмотрение дела по существу. В отношении этого определения могут быть заявлены возражения при обжаловании судебного акта, которым завершается рассмотрение дела по существу (ст. 188 АПК).

В случае неявки переводчика в суд при его надлежащем извещении о времени и месте судебного заседания суд выносит определение об отложении судебного разбирательства, если стороны не заявили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие переводчика (ч. 1 ст. 157 АПК). Если суд признает причины неявки переводчика неуважительными, он может наложить на переводчика судебный штраф в порядке и размере, которые установлены гл. 11 АПК (ч. 2 ст. 157 АПК).

Переводчик имеет право задавать вопросы всем лицам, присутствующим при переводе, в том числе и суду. Эти вопросы должны иметь целью уточнение смысла переводимых слов и выражений, уяснение действительного содержания понятий, расшифровку контекста их употребления, но не могут использоваться переводчиком для изложения своей личной позиции, интерпретации тех или иных фактов.

Право на ознакомление с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия призвано гарантировать правильный и полный перевод, поэтому реализация переводчиком этого права возможна лишь в связи с осуществленным или осуществляемым им переводом.

На наш взгляд, порядок представления переводчиком замечаний по поводу записи перевода должен быть аналогичным с представлением замечаний на протокол лицами, участвующими в деле, указанным в ст. 155 АПК.

Ответственность за заведомо неправильный перевод установлена ст. 307 УК. В примечании к этой статье указано, что переводчик освобождается от уголовной ответственности за заведомо ложный перевод, если он добровольно в ходе судебного разбирательства до вынесения решения суда заявил о неправильности сделанного им перевода.

Уголовно-правовая охрана правильности перевода установлена ст. 309 УК, в соответствии с которой уголовно наказуемы подкуп переводчика с целью осуществления им неправильного перевода, принуждение переводчика к неправильному переводу, соединенное с шантажом, угрозой убийства, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких.

Предупреждение переводчика об уголовной ответственности производится арбитражным судом. Подписка о предупреждении об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод должна содержаться в протоколе судебного заседания (п. 7 ч. 1 ст. 155 АПК).

5.4 Помощник судьи. Секретарь судебного заседания

Помощник судьи является лицом, содействующим осуществлению правосудия (ст. 58 АПК), и для осуществления содействия призван оказывать помощь судье в подготовке и организации судебного процесса. На помощника могут быть возложены некоторые обязанности по техническому изготовлению судебных актов, вынесение которых не охраняется тайной совещательной комнаты, в частности, это могут быть определения об истребовании доказательств, назначении экспертизы, привлечении переводчика, вызове эксперта, свидетеля. На помощника также может быть возложена обязанность по изготовлению документов, содержащих обширный перечень данных, судебных извещений и вызовов, ознакомлению с материалами дела.

Право помощника вести протокол судебного заседания зафиксировано в ст. 155 АПК. Помощник обязан подписать составленный им протокол судебного заседания (ч. 4 ст. 155 АПК).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 153 АПК проверка явки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и

иных участников арбитражного процесса, установление их личности и проверка полномочий; установление, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки, являются обязанностью судьи или председательствующего при коллегиальном рассмотрении дела. Комментируемая же норма позволяет поручить проверку явки в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, секретарю судебного заседания. Представляется, что для проверки явки указанных лиц секретарь судебного заседания должен установить их личность и проверить их полномочия.

Тема 6

Представительство в арбитражном суде

6.1 Ведение дел в арбитражном суде через представителей

Согласно АПК граждане имеют право вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей (ч. 1 ст. 59).

Представительство в суде возможно в интересах лиц, участвующих в деле, а именно: сторон, заявителей и заинтересованных лиц – по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях; третьих лиц; прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, обратившихся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК. В числе лиц, участвующих в деле, назван и прокурор, однако последний в процессе выступает без представителя в силу своей профессиональной компетентности. Хотя в целом, как лицо, участвующее в деле, прокурор также обладает правом вести свои дела через представителя.

Лица, участвующие в деле, могут быть не только физическими, но и юридическими лицами. Однако ч. 1 ст. 59 АПК говорит о праве именно граждан вести дела через представителей или лично. При участии в арбитражном процессе юридического лица последнее всегда действует через представителя, это так называемое обязательное представительство.

Часть 1 ст. 59 АПК также подчеркивает то, что граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. И это действительно право гражданина решать – вести свое дело самостоятельно или воспользоваться профессиональной помощью представителя. Вместе с тем есть случаи обязательного представительства граждан в арбитражном суде (ч. 2 ст. 59 АПК). Указанной статьей предусмотрено законное представительство граждан в арбитражном суде. В случае законного представительства права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные пред-

ставители – родители, усыновители, опекуны или попечители. Правда, у законных представителей есть выбор: они могут сами представлять интересы недееспособных в суде, но могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

В ч. 1 ст. 59 АПК содержится важная формула: "Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей". Лица, участвующие в деле, могут вести свои дела либо лично, либо через представителей. Подобная альтернатива существует во всех случаях, кроме обязательного представительства, когда невозможно участвующему в деле лицу защищать свои интересы самостоятельно, без представителя.

Как уже было отмечено, такие случаи относятся к законному представительству, а также к представительству юридических лиц. В то же время в российском арбитражном суде допустимо одновременное участие и лица, участвующего в деле, и его представителя.

В целом представительство – это совершение одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) процессуальных действий в интересах последнего с целью создания, изменения, прекращения для последнего прав и обязанностей в рамках предоставленных полномочий. Процессуальное представительство отличается от представительства в гражданско-правовом смысле. Во-первых, в гражданском праве представитель совершает от имени и в интересах представляемого сделки.

В арбитражном процессе представитель совершает процессуальные действия (подача иска, апелляционной, кассационной жалоб, заявление ходатайств и пр.). Во-вторых, в гражданско-правовых отношениях представитель полностью замещает собой представляемого, участвуя в сделках от его имени и вместо него. В арбитражном процессе также возможна аналогичная ситуация, но не исключено параллельное участие в процессе и представляемого, и его представителя. Например, индивидуальный предприниматель может участвовать в процессе в качестве стороны лично и одновременно пользоваться услугами представителя. В-третьих, процессуальное представительство отличается предъявлением определенных требований к субъектам, которые могут

быть представителями в суде. В-четвертых, процессуальное представительство отличается от материально-правового по основаниям возникновения и по порождаемым правовым последствиям.

Для процессуального представительства характерны следующие черты:

- 1) представитель выступает от имени и в интересах представляемого;
- 2) представитель осуществляет права и обязанности представляемого;
- 3) представитель порождает своими действиями правовые последствия для представляемого;
- 4) представитель действует в рамках предоставленных ему полномочий.

При процессуальном представительстве складывается два вида правоотношений.

Один вид – это материально-правовые отношения между представляемым и представителем на основе заключенного договора представительства. Такие отношения регулируются нормами гражданского законодательства. Второй вид – это процессуальные правоотношения между представителем и судом, между представляемым и судом и т.д., т.е. процессуальные правоотношения между представителем и представляемым не складываются. Процессуальные правоотношения регламентируются арбитражным процессуальным законодательством.

Необходимость представительства обусловлена рядом обстоятельств. Во-первых, не все участвующие в деле лица обладают полной процессуальной дееспособностью. В связи с этим возникает обязательное представительство. Во-вторых, организации должны быть представлены в суде конкретным лицом (лицами). В-третьих, привлечение в процесс представителя обеспечивает профессиональную защиту интересов заинтересованных лиц.

Процессуальное представительство возможно по всем категориям дел, рассматриваемым в арбитражном суде, на всех стадиях судопроизводства.

Если лицо недееспособно, т.е. не обладает полной дееспособностью, то его права и интересы в арбитражном процессе за-

щищают законные представители, к которым относятся: родители, усыновители, опекуны и попечители (ст. 59 АПК).

В соответствии с действующим законодательством полную дееспособность граждане приобретают с 18 лет. Российское законодательство предусматривает несколько исключительных случаев, когда полная дееспособность возникает ранее, чем достижение восемнадцатилетнего возраста. Полная дееспособность приобретается при вступлении в брак до достижения совершеннолетия. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцатилетнего возраста. Несовершеннолетний может также приобрести полную дееспособность при эмансипации. Объявление эмансипированным несовершеннолетнего (достигшего шестнадцатилетнего возраста), если он работает по трудовому договору, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью, производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст. 27 ГК). Таким образом, к недееспособным гражданам относятся лица до достижения 18-летнего возраста, если они не вступили в брак до достижения 18-летнего возраста и не были объявлены эмансипированными. Права и интересы несовершеннолетних в возрасте до 14 лет в арбитражном суде представляют родители, усыновители или назначенные опекуны, права и интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет в арбитражном суде представляют родители, усыновители или попечители.

Помимо несовершеннолетних, которые являются недееспособными в силу своего возраста, к недееспособным относится другая категория лиц. В силу ст. 29 ГК гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным.

Над ним устанавливается опека, опекун представляет интересы такого недееспособного в суде.

Гражданское право выделяет также ограниченно дееспособных лиц, чьи имущественные права и интересы в судах представ-

ляют их попечители. В силу ст. 30 ГК суд может ограничить лицо в дееспособности, если оно вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Лица, ограниченные в дееспособности, самостоятельно несут имущественную ответственность по совершенным сделкам и за причиненный вред. Эти лица вправе совершать мелкие бытовые сделки, однако совершать иные сделки, получать заработок, пенсию, другие доходы и распоряжаться ими могут только с согласия попечителя. Этим определяется и участие представителя-попечителя в арбитражном суде.

Вместе с тем следует отметить, что в силу ст. 26 ГК несовершеннолетние в возрасте от 16 до 18 лет вправе быть членами кооперативов, и они могут самостоятельно участвовать в арбитражном процессе по искам, связанным с их зарегистрированной деятельностью.

Как уже отмечалось, законные представители обладают правом вести дела недееспособных самостоятельно или поручить другому избранному ими представителю. В силу ч. 3 ст. 59 АПК "представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица". Здесь речь идет о договорном представительстве, предполагающем наличие договора между стороной спора и представителем. На основании договора определяются и полномочия представителя.

Согласно Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" адвокатом является лицо, получившее в установленном данным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность (ст. 2). Юридическая помощь может оказываться, помимо адвокатов, работниками юридических служб юридических лиц, а также работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления; участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги, а также индивидуальными предпринимателями; нотариусами, патентными поверенными либо другими лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности (ст. 1 Федераль-

ного закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации").

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

Согласно ст. 53 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Интересы организаций представляют их органы. Органы юридического лица являются его частью и не являются самостоятельным субъектом права. В этом специфика представительства юридических лиц: органы юридического лица отличны от типичных представителей, которые, выступая от имени и по поручению юридического лица, являются самостоятельными субъектами права. Органы же юридического лица и само юридическое лицо – единое целое. Именно поэтому для участия органа юридического лица в процессе в качестве представителя не требуется доверенности. Их полномочия удостоверяются учредительными документами и документами, подтверждающими служебное положение.

Органы юридического лица могут быть единоличными (генеральный директор, директор, президент, председатель правления и т.д.) и коллективными (общее собрание, наблюдательный совет, правление и пр.). Орган юридического лица определяется либо законом, либо иным нормативным правовым актом, либо учредительными документами. Это означает: если орган юридического лица определен в учредительных документах, то для подтверждения полномочий представителя необходимо предъявление в суд учредительных документов. Полномочия представителя организации подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение (это может быть удостоверение, копия приказа о назначении на должность и пр.).

Органы юридического лица могут вести дела в арбитражном суде через представителя, которым выступает любое лицо, соответствующее требованиям АПК (ст. 62, 64 АПК).

Применительно к представительствам и филиалам юридического лица полномочия их руководителей удостоверяются доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве) либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала.

Согласно ч. 5 ст. 59 АПК представителями организаций могут выступать в арбитражном суде по должности руководители организаций, действующие в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом, учредительными документами, или лица, состоящие в штате указанных организаций, либо адвокаты. Данная норма предполагает три варианта возможных представителей организаций: руководитель организации, штатные сотрудники организации или адвокаты. При этом штатным сотрудником, участвующим в суде, может быть не обязательно юрист. Это могут быть иные специалисты, владеющие материалами дела, рассматриваемого в арбитражном суде. Однако, как показывает арбитражная практика, чаще всего в процессе выступает юрист организации. Для подтверждения полномочий сотрудника организации суд вправе запросить выписку из штатного расписания, что позволит убедиться, что данное лицо является штатным сотрудником соответствующего юридического лица.

В части 6 ст. 59 АПК определены требования, которым должно соответствовать физическое лицо, чтобы обладать статусом представителя в арбитражном суде.

Во-первых, лицо должно быть дееспособным.

Во-вторых, представителем не могут быть судьи, следователи, прокуроры, помощники судей, работники аппарата суда (кроме случаев, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей).

В-третьих, полномочия лица должны быть надлежащим образом оформлены и подтверждены.

Указанные выше требования, которым должен отвечать представитель в арбитражном суде, относятся к договорному представительству и должны быть в совокупности.

Отсутствие хотя бы одного из названных требований означает, что лицо не может выступать в качестве представителя в арбитражном суде. Названные требования не относятся к законному представителю.

Права и обязанности законных представителей определены семейным законодательством. Их полномочия подтверждаются документами, которые подтверждают родственные отношения и удостоверяющие личность – свидетельство о рождении ребенка и паспорт (если представителем выступает родитель), опекуновство и попечительство – опекунские или попечительские удостоверения (если представителем выступает опекун или попечитель). Если в качестве законного представителя действует усыновитель, то его полномочия определяются свидетельством о государственной регистрации акта усыновления или свидетельством о рождении ребенка в случае вынесения судебного решения о записи усыновителей в качестве родителей ребенка в книге записей актов гражданского состояния.

6.2 Оформление и подтверждение полномочий представителя

Оформление полномочий представителя во многом зависит от вида представительства (ст. 61 АПК).

Часть 1 ст. 61 АПК закрепляет правило об оформлении полномочий руководителя организации, который действует от имени организации. Для участия в процессе руководителей организаций (как органа юридического лица) или руководителя коллегиального органа юридического лица не требуется доверенности для оформления полномочий, так как они действуют в процессе в соответствии с учредительными документами. Они должны предъявить документ, подтверждающий их служебное положение.

При этом они действуют в арбитражном суде в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иным

нормативным правовым актом или учредительными документами.

Часть 2 ст. 61 АПК устанавливает порядок подтверждения полномочий законных представителей. К законным представителям закон относит родителей, усыновителей, опекунов и попечителей, которые защищают в арбитражном суде права и законные интересы недееспособных граждан.

Полномочия законных представителей подтверждаются предъявлением документа, удостоверяющего их статус и полномочия. Оформление полномочий законного представителя зависит от того, кто участвует в процессе: родители, усыновители, опекуны, попечители. Родители представляют документы, подтверждающие родственные отношения с ребенком (свидетельство о рождении ребенка) и удостоверяющие личность (паспорт).

Опекуны и попечители подтверждают наличие своих полномочий предъявлением соответственно опекунского или попечительского удостоверения. Усыновитель подтверждает свои полномочия или свидетельством о государственной регистрации акта усыновления, или свидетельством о рождении ребенка в случае вынесения судебного решения о записи усыновителей в качестве родителей ребенка в книге записей актов гражданского состояния.

Законом установлены определенные ограничения прав законных представителей в интересах защиты несовершеннолетних детей и иных лиц, находящихся под опекой или попечительством. Эти ограничения для арбитражного процесса означают, что суд не вправе принимать отказ законного представителя от иска или признание им иска по имущественному спору, стороной которого является лицо, находящееся под опекой или попечительством, если на это в деле нет согласия органа опеки и попечительства.

Часть 3 ст. 61 АПК относится к оформлению и подтверждению полномочий адвоката. Данная норма отсылает к Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации". В случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В на-

стоящее время в ордере указывается наименование коллегии адвокатов, наименование или номер и адрес юридической консультации, номер регистрационной карты и номер ордера, фамилия и инициалы адвоката, которому поручено ведение дела, а также какое дело и в каком суде рассматривается. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности (ч. 2 ст. 6 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации").

Доверенность оформляется по правилам, предусмотренным ГК. Часто юридическое лицо заключает договор на правовое обслуживание с адвокатами. В таком договоре может быть указан конкретный адвокат, уполномоченный на оказание юридических услуг (в том числе представительства в суде). Такой адвокат наделяется полномочиями доверенностью, выданной руководителем организации на основании действующего договора между предприятием и юридической консультацией. Аналогичные договоры могут заключаться и с гражданами-предпринимателями. В силу нового Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело.

Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

В арбитражном процессе адвокат выступает на основании договора поручения (ст. 25 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации").

Адвокат не вправе:

- 1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;
- 2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:
 - а) имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

б) участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

в) оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Полномочия других представителей на ведение дела 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.

По общему правилу полномочия представителя на ведение дела в суде оформляются доверенностью. В соответствии со ст. 185 ГК доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Таким образом, ГК определяет общие реквизиты доверенности:

- указание на представителя и представляемого;
- указание на третье лицо, перед которым осуществляется представительство (применительно к арбитражному судопроизводству это арбитражный суд);
- письменная форма доверенности;
- дата совершения доверенности. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна (ст. 186 ГК). ГК оговаривает срок действия доверенности, который не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения (ст. 186 ГК);
- наличие подписи и печати.

Все требования, предъявляемые к доверенности, должны быть в совокупности, в противном случае доверенность не подтверждает полномочия представителя.

Такой представитель не допускается в процесс, следовательно, не вправе совершать процессуальные действия. В случае совершения процессуальных действий представителем, чьи полномочия не подтверждены, такие действия не порождают правовых последствий.

В доверенности должен быть определен объем полномочий представителя.

При наделении представителя специальными полномочиями (всеми или отдельными специальными полномочиями) они должны быть перечислены в доверенности.

Доверенность, выдаваемая гражданами, как правило, удостоверяется в нотариальном порядке. Однако в силу действующего законодательства к нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения (п. 3 ст. 185 ГК).

Доверенность может быть общей, выдаваемой на ведение всех дел в суде, или разовой – на ведение одного дела в суде.

Гражданским кодексом РФ предусмотрены основания прекращения доверенности и последствия прекращения действия доверенности. В силу ст. 188 ГК действие доверенности прекращается в силу следующих обстоятельств:

1) истечения срока доверенности. При этом доверенность прекращает действовать как при истечении срока, на который она

была выдана, так и при фактическом исполнении, если доверенность была выдана на совершение конкретных действий (например, на принесение апелляционной жалобы и т.д.);

2) отмена доверенности лицом, выдавшим ее.

В случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, полномочия представителя могут быть выражены в другом документе.

Доверенность от имени юридического лица должна содержать определенные реквизиты. Согласно ст. 185 ГК доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Учредительными документами юридического лица может быть установлено, кто, кроме руководителя организации, вправе выдавать доверенность. Арбитражный процесс при допуске в процесс вправе затребовать представить учредительные документы юридического лица для определения, имеет ли данное лицо право на выдачу доверенности. В арбитражный суд могут быть представлены также выписки из учредительных документов.

6.3 Полномочия представителя

Статья 62 АПК регулирует полномочия представителя в арбитражном суде.

В силу названной статьи представители наделяются общими и специальными полномочиями.

В силу общих полномочий представитель вправе совершать все процессуальные действия от имени представляемого. К общим полномочиям относится право на совершение таких процессуальных действий, как: ознакомление с материалами дела, выписки из них, снятие копий; заявление отводов; представление доказательств и участие в их исследовании, постановка вопросов другим лицам, участвующим в арбитражном процессе, заявление ходатайств, заявлений, приведение доводов по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражение против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле (ст. 41 АПК). Иными словами, это права лиц, участвующих в деле, за исключе-

нием тех прав, которые определены в качестве специальных полномочий.

Для обладания общими полномочиями достаточно предъявления доверенности или иного документа, оформленного в соответствии с установленными в законе требованиями. При этом в доверенности (ином документе) не перечисляются общие полномочия, так как представитель обладает ими в силу своего статуса.

Часть 2 ст. 62 АПК предусматривает перечень специальных полномочий, которым может быть наделен представитель, а также порядок наделения ими. К специальным полномочиям относятся действия, которые касаются наиболее ответственных процессуальных шагов, с которыми связано возникновение, изменение или прекращение процессуальных правоотношений. К специальным полномочиям относятся право представителя на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам, передачу своих полномочий представителю другому лицу (передоверие), а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества. Среди названных полномочий можно выделить определенные группы.

Во-первых, представитель может быть уполномочен на подписание состязательных бумаг (искового заявления и отзыва на него), а также заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда. С подачей соответствующих процессуальных документов возможно возбуждение арбитражного процесса (при положительном решении данного вопроса арбитражным судом).

Во-вторых, представитель может быть вправе совершать такие распорядительные действия, как полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения.

Отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения приводят к окончанию судебного разбирательства с за-

претом повторного обращения к суду с тождественным иском (т.е. наличие спора между теми же сторонами относительно того же предмета требования и по тем же основаниям).

В-третьих, представитель может быть уполномочен на совершение иных крайне ответственных действий. Таковы передача дела на рассмотрение третейскому суду, заключение соглашения об обстоятельствах (новое полномочие, введенное настоящим АПК), передача своих полномочий представителю другому лицу (передоверие).

Каждое из перечисленных полномочий при их выполнении влечет важные правовые последствия для доверителя.

В-четвертых, в рамках исполнительного производства представитель может быть наделен правом получения присужденных денежных средств и иного имущества.

Каждое специальное полномочие, на которое уполномочивается представитель, в отличие от общих, должно быть специально оговорено в доверенности или ином документе, выданном доверителем. Если доверитель уполномочивает представителя на совершение всех специальных полномочий, то об этом достаточно сделать отметку в доверенности без перечисления всех специальных полномочий. Однако в доверенности могут быть перечислены все специальные полномочия, которыми наделяется представитель.

Кроме того, при совершении распорядительных действий может быть недостаточно указания в доверенности на такое право, может требоваться согласие органа, уполномоченного на управление имуществом.

6.4 Проверка полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей

Часть 1 ст. 63 АПК возлагает на арбитражный суд обязанность по проверке полномочий явившихся в суд лиц, участвующих в деле, и их представителей.

Лицами, участвующими в деле, являются: стороны; заявители и заинтересованные лица – по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотр-

ренных АПК случаях; третьи лица; прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК. Каждый из перечисленных лиц, участвующих в деле, может вести свои дела в суде самостоятельно или через представителя.

Полномочия как лиц, участвующих в деле, так и их представителей должны быть надлежащим образом (т.е. в соответствии с законом) оформлены. В противном случае арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на его участие в деле.

Часть 2 ст. 63 АПК определяет порядок признания полномочий лиц, участвующих в деле, их представителей и допуска их к участию в судебном заседании, что делается на основании исследования документов, предъявленных указанными лицами суду. Это документы, подтверждающие полномочия, удостоверяющие личность участвующих в деле лиц и их представителей.

Проверка полномочий сторон, заявителей, заинтересованных лиц, третьих лиц зависит от того, являются ли они физическими или юридическими лицами.

Проверка полномочий физических лиц, являющихся сторонами, заявителями, заинтересованными лицами и третьими лицами, заключается, прежде всего, в установлении их личности, что осуществляется посредством предъявления документа, удостоверяющего личность (паспорта). Указанные лица могут участвовать в процессе через представителя. Полномочия представителя оформляются доверенностью. При проверке полномочий должна быть проверена доверенность на предмет ее соответствия требованиям закона. При подаче иска в интересах юридического лица должно быть установлено, обладает ли лицо, подписавшее исковое заявление, такими полномочиями.

В представительстве возможно передоверие, когда представитель, действующий в интересах доверителя, передоверяет выполнение представительских функций другому лицу.

Если представителем выступает адвокат, то его полномочия проверяются по предъявленному ордеру или доверенности. В случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответ-

ствующим адвокатским образованием. Как отмечалось выше, форма ордера утверждается федеральным органом юстиции.

Участие в судебном разбирательстве государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов допустимо при наличии двух условий.

Во-первых, если такое право предоставлено данному органу федеральным законодательством.

Во-вторых, такое обращение возможно в защиту публичных интересов. При наличии двух названных условий в деле участвует представитель соответствующего государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа. Его полномочия подтверждаются предъявлением служебного удостоверения.

В случае вступления в процесс правопреемника арбитражный суд также проверяет его полномочия.

Часть 3 ст. 63 АПК указывает на необходимость приобщения к делу документов, подтверждающих полномочия лиц, участвующих в деле, их представителей, или о занесении сведений в протокол судебного заседания. В начале судебного заседания арбитражным судом изучаются предъявленные суду документы, удостоверяющие личность явившихся в арбитражный суд руководителей организаций и граждан, являющихся лицами, участвующими в деле, и их представителей, а также подтверждающие надлежащие полномочия представителей.

К материалам дела приобщается разовая доверенность, копии учредительных документов, подтверждающие полномочия на ведение дела в суде, и т.д. В протоколе судебного заседания делается отметка о генеральных доверенностях, предъявленных представителями, об установлении личности и подтверждении полномочий относительно лиц, участвующих в деле.

После проверки полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей арбитражный суд решает вопрос о допуске в процесс лиц, участвующих в деле, их представителей.

Если все документы надлежащим образом оформлены, то лицо допускается к участию в процессе.

Представитель, чьи полномочия не оформлены (например, отсутствует доверенность) или оформлены ненадлежащим образом (например, доверенность не соответствует всем реквизитам, предъявляемым к ней законом), не допускается судом к участию

в деле. Поскольку лицо не допущено к процессу, то не возникают процессуальные правоотношения, следовательно, действия, совершенные таким представителем, не порождают правовых последствий.

Тема 7

Доказательства и доказывание

7.1 Доказательства

Доказывание – это неотъемлемая часть арбитражного процесса, без него невозможно разрешить дело, осуществить правосудие. В итоге от того, насколько правильно установлены обстоятельства дела, зависит эффективность правосудия.

Доказательства – это важнейший правовой институт любой процессуальной отрасли права. Ошибки, допущенные в процессе доказывания, очень часто приводят к отмене судебных актов.

В соответствии с ч. 1 ст. 64 АПК "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".

Первый признак доказательств – доказательства представляют собой определенные сведения о фактах.

Второй признак – это такие сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств дела. В АПК выделяется две группы таких обстоятельств:

- 1) обстоятельства, обосновывающие требования и возражения лиц, участвующих в деле;
- 2) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

Первая группа обстоятельств определяет предмет доказывания по делу, в который входят факты материально-правового ха-

рактера, указанные в иске и в возражении на него. Вторая группа определяет "иные обстоятельства", к которым можно отнести обстоятельства, которые необходимо установить для совершения отдельных процессуальных действий (обеспечение иска, восстановление сроков, обоснование подведомственности спора арбитражному суду, наличие обстоятельств для приостановления производства по делу и пр.). Также к иным обстоятельствам могут быть отнесены обстоятельства, характеризующие достоверность или недостоверность получаемой информации. Доказательства об иных обстоятельствах, имеющих значение для разрешения дела, – это косвенные доказательства.

При определении обстоятельств, подлежащих доказыванию, речь идет о предмете доказывания по делу. Не относящиеся к делу сведения не допускаются к исследованию в суде, на них нельзя основывать решение.

Третий признак – это требование о соблюдении порядка получения сведений об обстоятельствах: доказательства должны быть получены в порядке, предусмотренном АПК и другими федеральными законами. Данное положение соответствует ст. 50 Конституции РФ, где прямо отмечено: "При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона". Если сведения, относящиеся к делу, получены с нарушением установленного порядка, то оно не может быть привлечено к судебному разбирательству в качестве доказательства. Данная норма установлена ч. 3 ст. 64 АПК, где указано: "Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона".

Четвертый признак – сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, устанавливаются с помощью определенных доказательств. Помимо таких традиционных видов доказательств, как письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, в АПК используется аудио- и видеозапись, иные документы и материалы.

Все доказательства по источнику их формирования можно подразделить на личные и вещественные. Письменные и вещественные доказательства в совокупности называют вещественными

доказательствами, а свидетельские показания и объяснения лиц, участвующих в деле, заключение эксперта – личными доказательствами.

Традиционными видами доказательств являются прямые и косвенные доказательства, классифицируемые исходя из характера связи доказательства с подлежащими установлению обстоятельствами. Доказательство может быть непосредственно связано с устанавливаемыми обстоятельствами (например, договор как письменное доказательство непосредственно подтверждает наличие или отсутствие договорных отношений). Такое доказательство принято называть прямым доказательством. Прямое доказательство имеет непосредственную связь, устанавливающую или опровергающую наличие какого-то обстоятельства. Доказательства, с помощью которых нельзя сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии какого-то факта, называются косвенными доказательствами. Для подтверждения обстоятельства недостаточно сослаться лишь на одно косвенное доказательство, оно должно быть оценено в совокупности с иными доказательствами по делу.

По процессу формирования доказательства подразделяются на первоначальные и производные. Первоначальными доказательствами являются сведения, содержащиеся в показании свидетеля-очевидца, оригинале договора. Производными доказательствами являются, например, выписка из учредительных документов организации, фотография недоброкачественного товара и пр.

Особую категорию составляют необходимые доказательства – это доказательства, без которых не может быть разрешено дело. По каждой категории дел есть доказательства, без которых дело не может быть разрешено.

Предмет доказывания – это совокупность обстоятельств, установить которые необходимо для правильного разрешения дела. Определение предмета доказывания дает статья 64 АПК: "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".

Предмет доказывания по делу определяет арбитражный суд, рассматривающий дело, исходя из норм права, оснований требований и возражений лиц, участвующих в деле. Неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела, недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд счел установленными, являются основаниями для изменения или отмены решения арбитражного суда (ч. 1 ст. 270 АПК).

7.2 Обязанность доказывания

Часть 1 ст. 65 АПК определяет общее правило распределения обязанности по доказыванию: "Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений".

Отсюда следует, что обязанность доказывания:

- а) распространяется на всех лиц, участвующих в деле;
- б) основу распределения обязанности по доказыванию составляет предмет доказывания;
- в) каждое участвующее в деле лицо доказывает определенную группу обстоятельств, определяемую основанием его требований или возражений.

АПК к лицам, участвующим в деле, относит стороны, заявителей и заинтересованных лиц – по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях; третьих лиц; прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК. Стороны, заявители, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, а также прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд с иском, доказывают те обстоятельства, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, занимают особое положение при распределении обязанности по доказыванию, так как они не имеют ни требований, ни возражений. Выступая на стороне истца или ответчика, данный вид третьих

лиц не несет обязанности по доказыванию оснований требований или возражений, выдвинутых соответствующей стороной.

Арбитражный суд, определив предмет доказывания по конкретному делу, оказывает воздействие на объем доказывания, указав, какие обстоятельства участвующие в деле лица должны доказать. В силу ст. 66 АПК "арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и принятия законного и обоснованного судебного акта". Дополнительные доказательства могут касаться тех обстоятельств, на которые лица, участвующие в деле, ссылаются как на основания своих требований или возражений. Однако арбитражный суд может счесть представленные доказательства недостаточными для правильного разрешения дела. По этой причине арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства обстоятельств, входящих в предмет доказывания, даже если они на эти обстоятельства не ссылались.

Ч. 1 ст. 65 АПК содержит норму: "Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующий орган или должностное лицо".

Аналогично обязанность доказывания закреплена в ч. 3 ст. 189 АПК: "Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, возлагается на органы и лиц, которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие)". По делам о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении, не может быть возложена на лицо, привлекаемое к административной ответственности (ч. 5 ст. 205 АПК).

7.3 Представление и истребование доказательств

В соответствии с тем, что лица, участвующие в деле, несут обязанность по доказыванию, они должны представить доказательства в суд. В то же время арбитражный суд при определенных обстоятельствах оказывает этим лицам содействие в собирании доказательств, в том числе путем истребования доказательств.

В том случае, если лицо, участвующее в деле, не имеет возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, это лицо обладает правом обратиться к арбитражному суду с ходатайством об истребовании доказательства (ч. 4 ст. 66 АПК).

В ходатайстве об истребовании доказательства должно быть:

- 1) обозначено доказательство (например, оригинал договора);
- 2) указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством;
- 3) причины, препятствующие получению доказательства (отказ владельца документа передать его стороне спора и т.д.);
- 4) место его нахождения.

Арбитражный суд, рассмотрев ходатайство об истребовании доказательства, вправе его удовлетворить, но может и отказать в удовлетворении ходатайства.

При удовлетворении ходатайства суд выносит определение и истребует соответствующее доказательство от лица, у которого оно находится.

Нередки случаи, когда субъекты не представляют необходимые доказательства. В связи с этим на арбитражный суд возложено истребование таких доказательств по собственной инициативе (ч. 5 ст. 66 АПК).

Во всех случаях арбитражный суд выносит определение об истребовании доказательств, в котором указывается срок и порядок представления доказательств. Копия определения направляется лицу, у которого истребуется доказательство, а также лицам, участвующим в деле (ч. 6 ст. 66 АПК).

В случае неисполнения обязанности представить истребуемое доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо неизвещения суда о невозможности представления доказательства вообще или в установленный срок, на лицо, от которого истребуется доказательство, судом налагается судебный штраф. Штраф может быть наложен как на лицо, участвующее в деле, так и на иное лицо, не участвующее в рассмотрении дела. Данная ответственность не применяется, когда арбитражный суд предлагает лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства.

7.4 Основания освобождения от доказывания

По общему правилу каждое лицо, участвующее в деле, доказывает обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, на которые оно ссылается как на основание своих требований или возражений.

В силу ч. 1 ст. 69 АПК: "Обстоятельства дела, признанные арбитражным судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании". Общеизвестность обстоятельств устанавливает арбитражный суд при рассмотрении конкретных дел. Для признания факта общеизвестным требуется, чтобы он был известен широкому кругу лиц, в том числе составу судей, рассматривающему дело.

Общеизвестные факты подразделяются на всемирно известные, известные на территории Российской Федерации, локально известные.

Дата аварии на Чернобыльской АЭС (26 апреля 1986 г.) является общеизвестным фактом. К локальным общеизвестным фактам могут относиться пожары, наводнения, сходы лавин и пр., имевшие место в районе, городе, области.

Нередко лица, участвующие в деле, ссылаются на бесспорные факты. Среди бесспорных фактов можно выделить две группы. Одни факты могут касаться обыденных вещей (наличие турбин на электростанциях, двигателя в автомобиле и пр.), они не подлежат доказыванию как бесспорный факт. Другую группу бесспорных фактов составляют те факты, которые известны в среде профессионалов (например, аварии на предприятиях одного министерства, перебои с электроснабжением на атомных стан-

циях и пр.). В этом случае следует доказать локальную (профессиональную) известность такого факта.

Участвующие в деле лица не лишаются права представлять аргументы, опровергающие общеизвестные факты.

Об общеизвестности локальных фактов на соответствующей территории должна быть сделана отметка в решении арбитражного суда, такая отметка необходима для вышестоящих инстанций на случай пересмотра дела. О фактах, известных во всем мире или на территории России, в решении отметка не делается по причине их известности и для вышестоящего суда.

Части 2, 3, 4 ст. 69 АПК говорят о другом основании освобождения от доказывания – наличии преюдициальных фактов.

Преюдициальный факт, относящийся к предыдущему судебному решению, означает предрешенность некоторых фактов, которые не надо вновь доказывать.

Преюдициальность имеет свои объективные и субъективные пределы. По общему правилу объективные пределы преюдициальности касаются обстоятельств, установленных вступившим в законную силу судебным актом по ранее рассмотренному делу. При этом важно, чтобы судебный акт обязательно уже вступил в законную силу.

Часть 2 ст. 69 АПК устанавливает условия преюдициальности актов арбитражных судов для арбитражных судов: "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".

Часть 4 ст. 69 АПК определяет преюдициальность приговоров для арбитражных судов: "Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом". Вступивший в законную силу приговор суда общей юрисдикции обязателен для арбитражного суда, рассматривающего другое дело, по вопросам о том, имели ли место определенные действия и кем они совершены.

Очевидно, что иные обстоятельства, установленные приговором суда общей юрисдикции, не обладают преюдициальностью для рассмотрения дела арбитражным судом. Например, при рассмотрении иска, вытекающего из уголовного дела, в арбитражном суде не будут подлежать доказыванию лишь два факта, а именно: имело ли место определенное действие (преступление) и совершено ли оно конкретным лицом. Остальные обстоятельства дела подлежат доказыванию, невзирая на то, что они могли быть определены в приговоре.

Обстоятельства, установленные административными органами, органами следствия и прокуратуры, не являются преюдициальными и подлежат доказыванию в арбитражном суде. Вместе с тем акты указанных органов, будучи письменными доказательствами, могут быть (а иногда должны быть) привлечены к арбитражному разбирательству.

7.5 Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами

Под признанием понимается согласие с фактом, на котором другое лицо основывает свои требования или возражения. Признание факта надо отличать от признания иска. Признание факта основывается на том, что каждая сторона доказывает определенные факты. Признание же иска (полное или частичное) означает согласие с требованиями истца.

Соглашение о признании факта стороны могут достигнуть вне суда или во время судебного разбирательства. Объектом такого соглашения выступают обстоятельства дела. Стороны могут договориться о признании отдельных фактов, всех фактов и т.д. Достигнутое соглашение удостоверяется сторонами в их совместном заявлении, которое составляется в письменной форме, представляется в арбитражный суд, рассматривающий дело по первой инстанции или в апелляционном порядке. Суд принимает соглашение сторон на любой стадии в первой и апелляционной инстанциях.

Представленное сторонами заявление о достижении соглашения заносится в протокол судебного заседания.

В своем соглашении стороны вправе признать любые факты, входящие в предмет доказывания по делу. Признание фактов, не имеющих значения для дела, не имеет юридической значимости. Признание фактов сторонами основывается на распределении между ними обязанности по доказыванию. В связи с этим сторона признает те факты, которые должна доказывать противоположная сторона.

Последствие признания стороной фактов отражено в ч. 3 ст. 70 АПК: признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств. Признание стороной фактов может быть изложено письменно или устно. Если признание изложено в письменной форме, то оно приобщается к материалам дела. При устной форме признания оно заносится в протокол судебного заседания и удостоверяется подписью стороны. Факт признания сторонами конкретных обстоятельств дела заносится в протокол судебного заседания и удостоверяется подписями обеих сторон.

Однако признание фактов не носит абсолютного характера, так как арбитражный суд вправе не принять признание стороной фактов. Отказ в принятии признания возможен при наличии доказательств, дающих основание полагать, что признание стороной конкретных фактов совершено в целях сокрытия обстоятельств или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения, на что арбитражным судом указывается в протоколе судебного заседания. На арбитражном суде лежит контрольная функция – проверить, не оказано ли давление на сторону, признавшую доказательства.

Таковыми доказательствами могут быть показания свидетелей, письменные, вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов. Если арбитражный суд не принял признание стороной обстоятельств дела, то они подлежат доказыванию в общем порядке, т.е. в соответствии с существующим распределением обязанности по доказыванию.

Если арбитражный суд принял признание сторонами фактов и если это признание надлежаще удостоверено сторонами по

правилам данной статьи, то такие обстоятельства не проверяются в ходе разбирательства дела (ч. 5 ст. 70 АПК).

Статья 70 АПК распространяет право признания обстоятельств дела только на стороны.

7.6 Оценка доказательств

Часть 1 ст. 71 АПК определяет критерии оценки доказательств: "Арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств".

В оценке доказательств принимают участие практически все субъекты доказывания. Так, уже при написании искового заявления истец решает вопрос об относимости доказательств, далее при собирании доказательств также встает вопрос об относимости, допустимости доказательств. Стороны, оценивая собранные и исследованные в суде доказательства, могут прийти к заключению мирового соглашения, отказу от иска, признанию иска. Суд оценивает доказательства не только при разрешении дела по существу, но и на более ранних стадиях, например предлагает участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотрение дела на основе имеющихся доказательств.

Внутреннее убеждение – это не проявление произвола суда, оно исходит из всестороннего, полного и объективного исследования имеющихся в деле доказательств.

Объективность исследования доказательств означает отсутствие заинтересованности суда в разрешаемом деле, отсутствие предвзятости и предубеждения при оценке доказательств.

Отсутствие заинтересованности в исходе рассматриваемого дела позволяет суду рассматривать доказательства всесторонне. Если представители сторон действуют в рамках своих правовых позиций и исследуют доказательства в соответствии со своими требованиями или возражениями, то суд, будучи не заинтересованным в исходе спора, исследует доказательства всесторонне: как со стороны истца, так и со стороны ответчика. Всесторон-

ность означает принятие во внимание доводов всех участвующих в деле лиц, исследование и оценку доказательств не с позиции одной из сторон, а с независимой позиции.

Полное исследование доказательств предполагает наличие доказательств, достаточных для вывода суда по делу, и оценку всей совокупности имеющихся в деле доказательств. Для обеспечения полноты исследования доказательств арбитражный суд должен исследовать все относящиеся и допустимые доказательства, представленные в суд. При этом суд вправе предложить участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотреть дело на основании имеющихся доказательств.

Далее арбитражный суд должен оценить достоверность каждого доказательства.

Исследование каждого доказательства на предмет его достоверности имеет свои особенности. Например, проверка достоверности заключения эксперта может слагаться из нескольких аспектов:

- 1) компетентен ли эксперт в решении вопросов, поставленных перед экспертным исследованием;
- 2) не подлежит ли эксперт отводу по основаниям, указанным в АПК;
- 3) соблюдена ли процедура назначения и проведения экспертизы;
- 4) не нарушена ли процедура получения образцов для проведения экспертизы;
- 5) соответствует ли заключение эксперта требованиям, предъявляемым законом.

Достоверность доказательств – это очень важное качество доказательств.

Проверка доказательств на их достоверность может охватывать многие аспекты. Достоверность письменных доказательств проверяется на предмет наличия всех необходимых реквизитов. Кроме того, достоверность письменных доказательств может быть проверена на основании того, от кого они исходят. Так, особо внимательно должны оцениваться доказательства, составленные стороной, для которой этот документ важен.

Подчистки, нечеткость печати, подписи и т.п. могут свидетельствовать о недостоверности доказательств, а также об их подложности. Согласно п. 2 ч. 1 ст. 161 АПК, если лицо, участвующее в деле, обратится в арбитражный суд с заявлением в письменной форме о фальсификации доказательства, представленного другим лицом, участвующим в деле, суд исключает оспариваемое доказательство с согласия лица, его представившего, из числа доказательств по делу. Кроме того, достоверность информации проверяется при сопоставлении нескольких доказательств. Обнаружение противоречивых, взаимоисключающих сведений говорит о недостоверности каких-то из доказательств.

Достоверность доказательств проверяется при оценке всей совокупности доказательств, имеющихся по делу.

Другое важное качество – достаточность доказательств. Она определяется при разрешении дела. По каждому конкретному делу достаточность доказательств оценивается индивидуально. Доказательств достаточно тогда, когда суд в состоянии разрешить дело. При этом достаточность доказательств – это не количественный, а качественный показатель. Достаточность не требует представления как можно большего количества доказательств. Важно, чтобы обстоятельства дела были доказаны и суд мог либо удовлетворить требования истца, либо отказать в их удовлетворении. Если вышестоящая инстанция сочтет, что обстоятельства дела не доказаны, то такое решение арбитражного суда подлежит отмене.

7.7 Обеспечение доказательств

АПК содержит регламентацию комплекса процессуально-обеспечительных мер, позволяющих качественно подготовить дело к судебному рассмотрению.

И до возбуждения дела, и после его возбуждения обеспечение доказательств направлено на фиксацию сведений об обстоятельствах, имеющих значение для возбужденного, подготавливаемого или потенциального гражданского дела. Делается это для достижения единой цели – сохранения доказательств, когда име-

ются основания опасаться, что представление этих доказательств станет невозможным или затруднительным.

Часть 1 ст. 72 АПК определяет:

- 1) субъектов, наделенных правом инициирования обеспечения доказательств;
- 2) обстоятельства, при наличии которых применяется обеспечение доказательств;
- 3) процессуальную форму, в которую облачается ходатайство субъекта об обеспечении доказательств.

Субъекты, обладающие правом обращения к арбитражному суду с заявлением об обеспечении доказательств, – это лица, участвующие в деле. К таковым АПК относит стороны; заявителей и заинтересованных лиц – по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях; третьих лиц; прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК.

Основанием для принятия мер по обеспечению доказательств является опасение, что представление арбитражному суду необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным. С учетом того, что в момент рассмотрения дела отдельные важные для дела доказательства могут исчезнуть (может наступить смерть свидетеля, скоропортящийся товар придет в негодность, произойдет уничтожение образцов, которые могли бы быть использованы для экспертизы и пр.) или их представление станет затруднительным (отъезд свидетеля на постоянное место жительства за рубеж и т.д.), должны быть приняты меры по их фиксации для возможного использования в дальнейшем во время судебного разбирательства дела. При этом лицо, ходатайствующее о принятии мер обеспечения доказательств, должно доказать, что данное доказательство будет впоследствии невозможно или затруднительно представить в суд. Кроме того, важно доказать, что обстоятельства, которые данное доказательство может подтвердить или опровергнуть, входят в предмет доказывания по делу. Форма, в которую облачается такое ходатайство, – заявление.

Часть 2 ст. 72 АПК предусматривает требования, предъявляемые к заявлению об обеспечении доказательств. В заявлении должно быть указано:

- 1) доказательство, которое лицо просит обеспечить;
- 2) обстоятельства, для подтверждения которых требуется обеспечение доказательства (это обстоятельства предмета доказывания по делу или потенциального дела, которое может возникнуть позже в арбитражном суде);
- 3) причины, побудившие обратиться с заявлением об обеспечении доказательства.

Эти причины должны указывать на обстоятельства, доказывающие, что в дальнейшем представление доказательства станет невозможным или затруднительным. При наличии возбужденного дела в арбитражном суде заявление подается в арбитражный суд, в производстве которого находится дело.

Арбитражный суд, решив вопрос о необходимости обеспечения доказательств, выносит определение, которым либо удовлетворяет заявление участвующего в деле лица, либо отказывает ему. В определении об обеспечении доказательств суд указывает, какие действия, где и когда должны быть совершены для фиксации доказательства. Определение арбитражного суда об отказе в удовлетворении заявления об обеспечении доказательств может быть обжаловано.

Заявление об обеспечении доказательств рассматривается арбитражным судом не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон. Заявление об обеспечении доказательства рассматривается судьей единолично.

В обеспечении доказательств может быть отказано, если отсутствуют предусмотренные АПК основания для обеспечения доказательств. По результатам рассмотрения заявления об обеспечении доказательств арбитражный суд выносит определение об обеспечении доказательства или об отказе в обеспечении. Копии определения об обеспечении доказательств не позднее следующего дня после дня его вынесения направляются лицам, участвующим в деле, другим лицам, на которых арбитражным судом возложены обязанности по исполнению обеспечения доказательств.

Согласно ч. 4 ст. 72 АПК принятие мер по обеспечению доказательств возможно до предъявления иска в арбитражном суде в порядке, определенном ст. 99 АПК.

В силу ст. 99 АПК арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные обеспечительные меры, направленные на обеспечение доказательств до предъявления иска. Заявление об обеспечении доказательств до подачи иска подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению доказательств, либо по месту нарушения прав заявителя.

Об обеспечении доказательств арбитражный суд выносит определение. В определении устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению доказательств. Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный в определении арбитражного суда об обеспечении доказательств, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом. Об отмене обеспечения доказательств выносится определение. Копии определения направляются заявителю и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Одновременно действует досудебный порядок обеспечения доказательств через нотариусов. Нотариальный порядок не ставит возможность обеспечения доказательств в зависимость от необходимости подачи искового заявления. Следовательно, потенциально можно обращаться к нотариусу за обеспечением доказательств на будущее, на случай возможного судебного процесса.

В порядке обеспечения доказательств до возбуждения дела в суде нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу. При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус также руководствуется процессуальным законодательством. Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц. Их не-

явка не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Тема 8

Обеспечительные меры арбитражного суда

8.1 Основания обеспечительных мер

Основанием для применения обеспечительных мер является следующее. Предъявление иска становится известным ответчику, и он может принять меры к тому, чтобы решение не было исполнено, может скрыть свое имущество, денежные средства, передать по каким-либо договорам другим лицам, чтобы исключить реальное исполнение судебного решения. Участники гражданского оборота могут использовать самые различные способы обеспечения исполнения обязательств, например, залог, поручительство и т.д.

Обеспечение иска может быть классифицировано по различным основаниям. Одним из критериев классификации является подразделение на меры обеспечения, применяемые в возникшем судебном процессе, и меры досудебного (предварительной защиты) обеспечения требований.

В соответствии с ч. 1 данной статьи обеспечительные меры могут применяться как по заявлению лица, участвующего в деле, так и иного лица в случаях, предусмотренных АПК. Это могут быть – сторона третейского разбирательства, организации и граждане, ходатайствующие о предварительных обеспечительных мерах. Кроме того, заявление об обеспечительных мерах может быть подано не только истцом, но и ответчиком, например, чтобы гарантировать взыскание судебных расходов ответчиком с истца при необоснованном, на взгляд ответчика, предъявлении иска.

В АПК обеспечительные меры прямо называются срочными и временными. Срочность означает безотлагательность разрешения заявления об обеспечительных мерах, а также процедурную упрощенность разрешения данного вопроса. Временный характер мер заключается в ограниченности их действия определенным

периодом, в зависимости от того, в какой момент заявлено соответствующее ходатайство, удовлетворен иск либо нет.

В АПК делается акцент на целевую направленность обеспечительных мер – обеспечение иска или имущественных интересов заявителя, что определяет необходимость для него доказывания соответствующих обстоятельств. Меры обеспечения иска не могут применяться в тех случаях, когда отсутствует сам факт нарушения прав истца, в отношении которого могут быть применены обеспечительные меры.

В частности, требование о применении мер по обеспечению иска путем запрещения ответчику подготавливать и распространять новые сведения, порочащие деловую репутацию истца, удовлетворению не подлежат.

Меры обеспечения иска применяются как в отношении частных лиц, так и государственных органов, например, в отношении налоговых органов по искам налогоплательщиков.

В части 2 ст. 90 АПК установлено, что обеспечительные меры допускаются на любой стадии судебного процесса. Обеспечительные меры применяются не только при производстве в суде первой инстанции, но и в других стадиях процесса.

Наиболее важным является определение условий удовлетворения заявления об обеспечении иска. При совершении определенных процессуальных действий арбитражному суду необходимо установить предмет доказывания юридических фактов, не входящих в общий предмет доказывания по делу.

Фактами, которые входят в предмет доказывания при рассмотрении заявления об обеспечении иска, являются следующие. Согласно ч. 2 ст. 90 АПК заявитель должен доказать, что принятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, предотвратить причинение значительного ущерба заявителю. Кроме того, исходя из ч. 2 ст. 91 АПК, заявитель должен обосновать и доказать соразмерность обеспечительных мер заявленному им требованию. Все перечисленные фактические обстоятельства носят оценочный характер, поэтому их установление происходит путем определения степени вероятности их существования, особенно затруднительности либо невозможности в будущем исполнить решение арбитражного суда.

Наложение ареста на имущество возможно, если при длительном хранении оно не потеряет свои качества. Такая мера не может применяться в отношении скоропортящихся товаров.

В случаях, когда подается исковое заявление о признании недействительным акта, на основании которого списываются денежные средства или продается имущество, по заявлению истца может быть решен вопрос о запрещении ответчику списывать эти средства или продавать имущество (п. 2 ч. 1 ст. 76 АПК).

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. По ходатайству лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе арбитражный суд вправе отменить обеспечение иска и до вступления в законную силу решения об отказе в иске, если найдет, что основания, послужившие поводом к обеспечению иска, отпали. При удовлетворении иска мера по его обеспечению действует до фактического исполнения решения.

В целях обеспечения иска арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, вправе наложить арест на денежные средства, принадлежащие ответчику. При подаче заявления об обеспечении иска путем наложения ареста на денежные средства, принадлежащие ответчику, истец должен представить арбитражному суду аргументированные обоснования своего обращения, доказательства, подтверждающие, что непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта.

Согласно ст. 860 ГК правила, регулирующие режим банковского счета, распространяются на корреспондентские счета, другие счета банков, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или установленными в соответствии с ними банковскими правилами. Следует иметь в виду, что принятие такой меры, как наложение ареста на денежные средства, хранящиеся на счете ответчика, одновременно затрагивает охраняемые законом права и интересы третьих лиц (иных кредиторов ответчика).

Поэтому арбитражный суд по ходатайству ответчика в необходимых случаях вправе запросить у истца представления до-

казательств, подтверждающих, что он может возместить ответчику убытки, понесенные им из-за принятия мер по обеспечению иска. Принятие мер по обеспечению иска не означает, что в случае его удовлетворения присужденная сумма будет взыскана в первоочередном порядке, т.е. принятие указанных мер не может нарушать очередности списания денежных средств со счета, установленной ст. 855 ГК.

Если при рассмотрении заявления истца о наложении ареста на денежные средства, принадлежащие ответчику, арбитражный суд установит, что на счете ответчика отсутствуют такие средства, заявление истца не может быть удовлетворено.

Не может быть наложен арест на суммы, которые в будущем поступят на счет ответчика.

Таким образом, употребление в гипотезе нормы ч. 2 комментируемой статьи слов "может затруднить" и "сделать невозможным" говорит о том, что суд не должен достоверно устанавливать факты уклонения ответчика от будущего исполнения решения суда, но вместе с тем для этого необходимо установить высокую степень вероятности существования таких фактов или наличие "реальной угрозы невозможности в будущем исполнить судебный акт". Заявитель должен также доказать соразмерность обеспечительной меры заявленному требованию, о защите которого просит соответствующее лицо. Например, вряд ли будет соразмерной обеспечительной мерой запрет на проведение общего собрания акционерного общества в связи с иском акционера, владеющего 0,001% акционерного капитала. Кроме того, соразмерность должна проявляться, например, и в соотносимости размера требования, о защите которого просит заявитель арбитражный суд, и стоимости имущества, на которое он просит наложить арест, либо имущественных последствий запрещения совершения определенных действий должнику. Например, запрет на отгрузку продукции крупному предприятию вряд ли целесообразен по иску на небольшую сумму.

С точки зрения целесообразности вряд ли будет реальной угрозой неисполнения в будущем судебного акта, когда иск о взыскании денежных средств, например на 1 млн. рублей, предъявлен к большой, стабильно работающей компании, имеющей на балансе много различного имущества.

Поэтому определение об обеспечительных мерах может выноситься не только на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестном поведении ответчика, но и при доказанности наличия высокой степени вероятности такого поведения.

АПК не определяет круг доказательств, которые могут использоваться для доказывания истцом, заявившим ходатайство о применении обеспечительных мер, невозможности исполнения решения суда вследствие действий ответчика. Законодательство также не установило здесь специальных правил допустимости средств доказывания. Исходя из ст. 64 АПК, доказательствами будут любые сведения о фактах, которые подтверждают возможную в будущем затруднительность исполнения решения суда. Поэтому истец вправе приводить любые фактические данные, свидетельствующие о возможной недобросовестности ответчика.

К числу таких доказательств может относиться: предшествующая переписка сторон, свидетельствующая о затягивании рассмотрения дела со стороны ответчика, например во время соблюдения претензионного порядка разрешения спора; заявление ответчиком необоснованных ходатайств и требований, также направленных на затягивание процесса; принятие мер к переводу имущества и денежных средств на дочерние и "родственные" компании, банки и т.д., принятие мер к объявлению ответчика банкротом по его инициативе и т.д. Информация об указанных действиях ответчика может быть получена из самых различных источников, в том числе и из средств массовой информации, включая различные аналитические издания, поскольку АПК, в данном случае, не ограничивает круг средств доказывания.

Бремя доказывания фактов, свидетельствующих о необходимости применения обеспечительных мер, возлагается на заявителя без заслушивания другой стороны.

При рассмотрении заявлений о замене одной обеспечительной меры другой (ст. 95 АПК) и об отмене обеспечения иска (ст. 97 АПК) арбитражный суд проводит судебное заседание, в котором каждая сторона имеет возможность доказать свои требования и возражения.

В соответствии с ч. 3 ст. 90 арбитражный суд вправе принять обеспечительные меры в отношении иска, который рассматривается в третейском суде.

8.2 Обеспечительные меры

Круг обеспечительных мер не является закрытым. Например, в ряде федеральных законов содержатся более конкретные меры обеспечения иска, отражающие специфику определенного вида юридической деятельности. Например, в соответствии со ст. 50 Федерального закона "Об авторском праве и смежных правах" установлены следующие способы обеспечения иска по делам о нарушении авторских и смежных прав:

1) запрещение ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских и смежных прав, совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт или иное предусмотренное указанным Законом использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными);

2) наложение ареста и изъятие всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

Перечень обеспечительных мер содержится и в Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)". В частности, в соответствии со ст. 44 данного Закона арбитражный суд может по заявлению лица, участвующего в деле, принять следующие меры по обеспечению прав кредиторов:

а) запретить совершать без согласия арбитражного управляющего сделки, не предусмотренные п. 2 ст. 58 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", связанные с отчуждением недвижимого имущества, с распоряжением иным имуществом, балансовая стоимость которого составляет более 10% балансовой стоимости активов должника, связанные с получением и выдачей займов (кредитов), выдачей поручительства и гаран-

тий, уступкой прав требований, переводом долга, а также с учреждением доверительного управления имуществом должника;

б) обязать должника передать ценные бумаги, валютные ценности и иное имущество должника на хранение третьим лицам.

Кроме того, наблюдение, хотя и называется процедурой банкротства, в процессуальном смысле является ничем иным, как мерой по обеспечению заявления и исполнения решения. Наблюдение вводится с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом с целью обеспечения сохранности имущества должника и определения дальнейшей тактики поведения кредиторов по отношению к должнику в зависимости от его финансово-экономического положения.

В ч. 1 ст. 91 АПК говорится о праве арбитражного суда на принятие иных обеспечительных мер, без использования оговорки – "предусмотренных федеральным законом". Поэтому остается открытым вопрос – какие иные обеспечительные меры могут применяться арбитражными судами, только ли те, которые предусмотрены в иных законах, либо другие, о которых просил истец и с целесообразностью применения которых согласился арбитражный суд, независимо от того, предусмотрены ли они в законе.

Заявление об обеспечении иска может быть подано как в момент возбуждения дела, так и в ходе судебного разбирательства. Заявление может быть подано как в виде отдельного документа, так и его доводы могут быть включены в текст искового заявления.

8.3 Порядок рассмотрения заявления об обеспечении иска

При рассмотрении заявления об обеспечении иска основным является принцип оперативности. В противном случае исчезает столь необходимый быстрый эффект и другая сторона может предпринять меры к сокрытию имущества и денежных средств.

Поэтому заявление рассматривается судьей единолично, не позднее следующего дня после его поступления в арбитражный суд.

В том случае, если по ходатайству ответчика (ч. 1 ст. 94 АПК) арбитражный суд потребовал встречного обеспечения от истца с целью гарантий возможных для ответчика убытков путем вынесения определения о встречном обеспечении, то на период до его предоставления, максимально – до 15 дней, арбитражный суд не рассматривает заявление об обеспечении иска (ч. 4 ст. 94 АПК).

Не может быть отказано в удовлетворении заявления об обеспечении иска при представлении заявителем встречного обеспечения (см. комментарий к ст. 94 АПК).

Согласно ч. 5 ст. 93 АПК в результате рассмотрения заявления судья вправе вынести определение об обеспечении иска либо об отказе в обеспечении иска. В частности, судья вправе отказать в обеспечении иска при недоказанности возможности неисполнения будущего судебного решения, реальности причинения значительного ущерба заявителю, в случае установления несоразмерности обеспечительных мер, о которых ходатайствует соответствующее лицо, поданному им требованию.

Все указанные положения носят оценочный характер, в связи с чем заявитель должен представить убедительные доказательства невозможности либо затруднительности при исполнении судебного акта, поскольку бремя доказывания лежит на заявителе.

Согласно ч. 6 ст. 93 АПК копии определения об обеспечении иска направляются лицам и органам, на которые возлагаются обязанности по исполнению обеспечительных мер. В ч. 6 указанной выше статьи говорится о государственных и иных органах, осуществляющих государственную регистрацию имущества и прав на него.

Речь может идти об органах регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, органах ГАИ, регистрационных компаниях, ведущих учет акций (в случае наложения ареста на акции), банках, где находятся средства должника, и т.д.

8.4 Встречное обеспечение

При встречном обеспечении ходатайство истца о применении обеспечительных мер удовлетворяется в любом случае (ч. 4 ст. 93 АПК).

Встречное обеспечение может предоставляться истцом как гарантия возмещения убытков ответчика вследствие применения обеспечительных мер, что соответствует принципу равноправия сторон, а также согласно ч. 2 комментируемой статьи в качестве меры, альтернативной применению обеспечения иска.

Встречное обеспечение по смыслу ч. 1 вышеуказанной статьи имеет денежный характер, поскольку должно быть финансовым, т.е. с использованием его инструментов, например вексель.

О встречном обеспечении арбитражным судом выносится определение, которое может быть обжаловано. Предоставление встречного обеспечения является безусловным основанием для удовлетворения заявления об обеспечении иска. В то же время непредоставление встречного обеспечения согласно ч. 6 ст. 93 может быть основанием для отказа в обеспечении иска.

В то же время при разрешении заявления о предварительных обеспечительных мерах согласно ч. 4 ст. 99 АПК предоставление встречного обеспечения является обязательным условием удовлетворения такого ходатайства. Здесь встречное обеспечение является обязательным.

8.5 Замена одной обеспечительной меры другой

Замена одной обеспечительной меры на другую производится на основании заявления заинтересованной стороны. При этом выбор обеспечительных мер производится из числа тех, которые предусмотрены ст. 91 АПК и иными федеральными законами. Например, наложение ареста на имущество может быть заменено наложением ареста на денежные средства, и наоборот.

В отличие от применения обеспечительных мер вопрос о замене одной меры другой разрешается в судебном заседании, с вызовом сторон по правилам АПК.

8.6 Исполнение определения арбитражного суда об обеспечении иска

Определение об обеспечении иска подлежит немедленному исполнению, по нему выдается исполнительный лист. Принудительное исполнение определения об обеспечении иска производится судебными приставами-исполнителями в соответствии с Федеральным законом "Об исполнительном производстве".

В ч. 4 и 5 ст. 96 АПК определены временные пределы действия мер обеспечения иска. Поскольку они сохраняют свое действие на весь период рассмотрения дела до их отмены, то, соответственно, приостановление производства по делу не влечет за собой приостановления действия мер обеспечения иска. Для этого необходимо вынесение определения арбитражного суда об отмене мер обеспечения иска.

В ч. 6 ст. 96 АПК оговорена особая подсудность дел о возмещении убытков, причиненных неисполнением определения арбитражного суда об обеспечении иска. Такие споры рассматриваются тем же судом, который вынес определение об обеспечении иска.

При этом иск может быть предъявлен к разным субъектам.

Во-первых, он может быть предъявлен к другой стороне процесса, не исполнившей такое определение. Отметим проблематичность применения данной нормы. Ведь в данном случае убытки заключаются в утрате имущества, которое и должно было быть объектом обращения взыскания в исполнительном производстве в случае удовлетворения иска.

Во-вторых, иск может быть предъявлен к организации либо лицу, по вине которых не было исполнено определение об обеспечении иска. Например, по вине регистратора не было своевременно исполнено определение об обеспечении иска путем наложения ареста на ценные бумаги, принадлежащие должнику, в связи с чем впоследствии не было исполнено полностью решение арбитражного суда.

8.7 Возмещение убытков, причиненных обеспечением иска

При наличии встречного обеспечения со стороны истца ответчик путем предъявления такого иска может гарантировать возможность получить реальное возмещение убытков с проигравшей стороны. Поэтому при отказе истцу полностью либо частично в иске ответчик вправе предъявить иск о взыскании убытков, причиненных обеспечением иска, и заявить в свою очередь ходатайство об обеспечении его нового иска за счет средств встречного обеспечения по предыдущему делу, пока определение о встречном обеспечении не было отменено арбитражным судом.

Убытки, причиненные мерами обеспечения иска, могут быть взысканы только в том случае, если они возникли в тот период времени, когда действовали меры обеспечения иска, принятые по ходатайству истца.

8.8 Предварительные обеспечительные меры

Предварительные обеспечительные меры могут применяться до возбуждения дела в арбитражном суде. Цель предварительных обеспечительных мер заключается в более эффективной защите прав участников гражданского оборота.

Обеспечительные меры применяются в рамках уже возбужденного арбитражного процесса, в связи с чем ответчик может сразу предпринять усилия для сокрытия имущества и денежных средств от взыскания, например, после получения претензии или искового заявления. Напротив, предварительные обеспечительные меры имеют целью обеспечить требование, которое еще не оформлено в виде иска, не предъявлено в арбитражный суд, но будет в течение определенных сроков заявлено в виде искового заявления. Тем самым достигается главный эффект предварительных обеспечительных мер – неожиданности для ответчика с тем, чтобы гарантировать исполнение будущего иска.

Кроме того, при явной неправомерности должника применение предварительных обеспечительных мер может стимулировать его на заключение внесудебного мирового соглашения и избавлять

суды от дел, которые могут быть разрешены в досудебном порядке.

Предварительные обеспечительные меры принимаются без вызова другой стороны, судьей арбитражного суда единолично.

В ч. 3 и 4 ст. 99 АПК сформулированы условия удовлетворения заявления об обеспечении имущественных интересов. К ним можно отнести с учетом других положений АПК:

- подведомственность требования, обеспечить которое просит заявитель, арбитражному суду;
- подача заявления по надлежащей подсудности;
- внесение встречного обеспечения со стороны заявителя;
- приведение доказательств, свидетельствующих о затруднительности или невозможности в будущем исполнить судебный акт арбитражного суда после возбуждения арбитражного процесса, о необходимости предотвратить значительный ущерб заявителю;
- соразмерность обеспечительной меры требованию заявителя.

В ч. 5 ст. 99 АПК устанавливается срок, который не может превышать 15-ти дней, для предъявления иска. При этом арбитражный суд обязан отменить по собственной инициативе обеспечение, если иск в указанные сроки не был предъявлен (ч. 8 ст. 99 АПК).

Меры предварительного обеспечения требований в случае предъявления иска в арбитражный суд приобретают качество мер обеспечения иска, и в дальнейшем к условиям их оспаривания и отмены применяются все общие правила гл. 8 АПК.

8.8 Обеспечение исполнения судебных актов

Исполнение судебных актов осуществляется на стадии исполнительного производства, поэтому обеспечительные меры сохраняют свою силу до приведения решения в исполнение после его вступления в законную силу. Если истец не заявлял ходатайства о применении обеспечительных мер в процессе судебного разбирательства, он может заявить ходатайство об обеспечении исполнения решения, которое будет разрешаться в соответствии с ч. 2 ст. 168 АПК при принятии решения арбитражным судом.

Если истец не воспользовался в судебном процессе правом заявить ходатайство о применении обеспечительных мер, то в исполнительном производстве в соответствии с Федеральным законом "Об исполнительном производстве" применяются меры обеспечения принудительного исполнения, практически схожие с обеспечительными мерами по АПК, но осуществляемые судебным приставом-исполнителем. Однако правила обеспечения иска не могут применяться в исполнительном производстве, поскольку здесь уже идет речь не об обеспечении иска, а вступившего в законную силу решения в соответствии с регламентом другого федерального закона – Федерального закона "Об исполнительном производстве".

Тема 9

Понятие и виды судебных расходов

9.1 Понятие судебных расходов

В соответствии со ст.101 АПК судебные расходы состоят из государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела арбитражным судом.

Уплата судебных расходов является обязательным условием для заинтересованных лиц для возбуждения и ведения дела в арбитражном процессе.

Судебные расходы регламентируются целым рядом источников: гл. 9 АПК, НК, Законом РФ "О государственной пошлине", Инструкцией Государственной налоговой службы РФ от 15 мая 1996 г. N 42 "По применению Закона Российской Федерации "О государственной пошлине" и постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 марта 1997 г. N 6 "О некоторых вопросах применения арбитражными судами законодательства Российской Федерации о государственной пошлине".

Судебные расходы можно определить как денежные суммы, уплачиваемые участниками процесса в ходе рассмотрения дела арбитражным судом и имеющие целью полное или частичное покрытие средств, которые необходимы для осуществления правосудия.

Различие между государственной пошлиной и издержками, связанными с рассмотрением дела арбитражным судом, заключается в следующем. Государственная пошлина представляет собой фиксированный в Федеральном законе "О государственной пошлине" платеж, уплачиваемый в доход государства (федерального бюджета) при совершении определенных процессуальных действий в арбитражном суде. Судебные издержки носят больше компенсационный характер и уплачиваются в связи с необходимостью несения сторонами различных расходов по ходу ведения дела. При этом и государственная пошлина, и судебные издержки в конечном счете распределяются между лицами, участвующими в деле, в зависимости от результатов рассмотрения дела.

9.2 Правовое регулирование судебных расходов

Правовое регулирование судебных расходов в арбитражном (как и гражданском) процессе преследует несколько целей.

Во-первых, судебная система достаточно затратна, в связи с чем возникает необходимость компенсации расходов на ее содержание. В эти расходы помимо заработной платы и материально-технического обеспечения судебной деятельности входят расходы на оплату услуг представителей, на возмещение затрат, связанных с экспертизами, вызовом в суд свидетелей, переводчиков, и т.д.

Однако при этом между уплачиваемой государственной пошлиной и расходами на финансирование судебной системы нет взаимосвязи. Арбитражные суды являются федеральными судами, они финансируются из федерального бюджета.

Во-вторых, правовое регулирование института судебных расходов позволяет в определенной степени снизить обращение в суды с явно необоснованными требованиями, а также может стимулировать должников в гражданском обороте на исполнение своих обязательств под угрозой возмещения в случае удовлетворения иска всех судебных расходов.

С одной стороны, государственная пошлина является разновидностью федеральных налогов. С другой стороны, на установление размеров государственной пошлины оказывают влияние социальные функции правосудия, необходимость обеспечить доступ к правосудию в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (п. 2 ст. 2 АПК).

Именно необходимостью обеспечить социальные функции и доступ к правосудию объясняется наличие правила ч. 4 ст. 102 АПК, согласно которому арбитражный суд, исходя из имущественного положения лица, участвующего в деле, вправе отсрочить или рассрочить уплату им государственной пошлины либо уменьшить ее размер.

9.3 Понятие государственной пошлины

В соответствии со ст.1 Федерального закона "О государственной пошлине" под государственной пошлиной понимается

обязательный и действующий на всей территории России платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами.

В арбитражном процессе государственной пошлиной оплачиваются искивые заявления, иные заявления и жалобы в порядке и в размерах, которые установлены федеральным законом.

Плательщиками государственной пошлины являются граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства и юридические лица, обращающиеся за совершением юридически значимых действий или выдачей документов.

9.4 Размеры государственной пошлины

Государственная пошлина подразделяется на три вида – пропорциональная, простая и смешанная. Пропорциональная государственная пошлина взыскивается в зависимости от цены иска, а размер простой пошлины фиксирован в законе.

Смешанная пошлина исчисляется и взимается как в фиксированном размере, так и в соответствии с ценой иска.

Под ценой иска понимается стоимость истребуемого имущества, взыскиваемых денежных средств или иного права, имеющего стоимостное выражение.

Цена иска в соответствии со ст.103 АПК определяется:

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

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

стоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется суммой всех требований. Цена иска указывается заявителем.

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

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

Согласно п. 2 ст. 4 Закона РФ "О государственной пошлине" по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, государственная пошлина взимается в следующих размерах:

1) с исковых заявлений имущественного характера при цене иска:

- до 10 000 руб;
- свыше 10 000 руб. до 50 000 руб.
- свыше 50 000 руб. до 100 000 руб.
- свыше 100 000 руб. до 500 000 руб.
- свыше 500 000 руб. до 1 000 000 руб.
- свыше 1 000 000 руб.

- с исковых заявлений по спорам, возникающим при заключении, изменении или расторжении договоров, и по спорам о признании сделок недействительными с исковых заявлений о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов;

- с иных исковых заявлений неимущественного характера, в том числе с заявлений о признании права, о присуждении к исполнению обязанности в натуре;

- с заявлений о признании организаций и индивидуальных предпринимателей несостоятельными (банкротами);

- с заявлений об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

- с заявлений о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора;

- с заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

- с апелляционных и кассационных жалоб на решения и постановления арбитражного суда, а также на определения о прекращении производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения, о наложении судебных штрафов, о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений третейского суда и об отказе в выдаче исполнительного листа:

- 5% от цены иска, но не менее минимального размера оплаты труда;
- 500 руб. + 4% от суммы свыше 10 000 руб.;
- 2100 руб. + 3% от суммы свыше 50 000 руб.;
- 3600 руб. + 2% от суммы свыше 100 000 руб.;
- 11 600 руб. + 1% от суммы свыше 500 000 руб.;
- 16 600 руб. + 0,5% от суммы свыше 1 000 000 руб., но не свыше тысячекратного размера минимального размера оплаты труда;
- 20% от минимального размера оплаты труда – для граждан; десятикратный размер минимального размера оплаты труда – для организаций;

- по размеру государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера, а по спорам имущественного характера – по размеру государственной пошлины, исчисленной исходя из оспариваемой третьим лицом суммы;

- 50% от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера, а по спорам имущественного характера – от размера государственной пошлины, исчисленной исходя из оспариваемой заявителем суммы.

За исковые заявления, содержащие одновременно требования имущественного и неимущественного характера, взимается одновременно государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера и для исковых заявлений неимущественного характера.

9.5 Порядок уплаты государственной пошлины

Государственную пошлину уплачивает заявитель до подачи искового заявления, заявления или жалобы. Ее размер самостоятельно исчисляется заявителем. Однако при ее неправильном исчислении размер государственной пошлины определяется самим судом, поскольку он вправе проверить и правильность указания цены иска.

Неуплата государственной пошлины при отсутствии соответствующих льгот является основанием для оставления его без движения в соответствии со ст. 128 АПК.

Государственная пошлина уплачивается самим заявителем. Иностранцы лица могут уплачивать государственную пошлину через надлежаще уполномоченных представителей в России, имеющих рублевые и валютные счета.

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

В соответствии с Инструкцией Государственной налоговой службы РФ от 15 мая 1996 г. N 42 "По применению Закона Российской Федерации "О государственной пошлине" государственная пошлина уплачивается в рублях в банки (их филиалы), а также путем перечисления сумм государственной пошлины со счета плательщика через банки (их филиалы). Прием банками (их филиалами) государственной пошлины наличными деньгами осуществляется во всех случаях с выдачей квитанции установленной формы. При определении размера государственной пошлины, установленного в кратном размере от минимального размера оплаты труда, учитывается установленный законом минимальный размер оплаты труда на день уплаты государственной пошлины.

Платежные поручения и квитанции представляются только с подлинной отметкой банка. Ксерокопии и фотокопии платеж-

ных поручений и квитанций об уплате государственной пошлины не могут быть приняты в качестве доказательства ее уплаты. Оформление платежного поручения должно соответствовать форме, приведенной в приложении к данной Инструкции. Платежные поручения на перечисление государственной пошлины, квитанции банка о приеме государственной пошлины приобщаются к соответствующим материалам о совершении юридически значимых действий или о выдаче документов и остаются в делах учреждений, взимающих государственную пошлину.

9.6 Возврат государственной пошлины

Государственная пошлина подлежит возврату в случаях и в порядке, которые предусмотрены федеральным законом.

В частности, в соответствии с п. 4 ст. 6 Закона РФ "О государственной пошлине" уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случаях:

1) внесения государственной пошлины в большем размере, чем это требуется по закону. Однако следует иметь в виду правила ст. 78 НК, согласно которым сумма излишне уплаченного налога подлежит зачету в счет предстоящих платежей налогоплательщика по этому или иным налогам, погашения недоимки или возврату налогоплательщику. Поэтому при наличии, например, недоимки сумма излишне уплаченной пошлины может быть направлена на погашение недоимки;

2) возвращения заявления, жалобы и иного обращения судом;

3) прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения, если спор не подлежит рассмотрению в арбитражном суде либо когда иск предъявлен недееспособным лицом;

4) удовлетворения исковых требований арбитражным судом, если ответчик освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с пп. 5 п. 3 ст. 5 Закона РФ "О государственной пошлине".

Два основания для возврата государственной пошлины предусмотрены непосредственно в АПК.

Во-первых, согласно ч. 1 ст. 104 АПК государственная пошлина подлежит возврату в случае, если заявление или жалоба,

оплаченные государственной пошлиной, не поступили в арбитражный суд.

Во-вторых, согласно ч. 3 ст. 141 АПК при утверждении арбитражным судом мирового соглашения истцу возвращается из федерального бюджета половина уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда.

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

9.7 Льготы по уплате государственной пошлины

Следует различать льготы, которые предоставляются в силу федерального закона и по усмотрению арбитражного суда. Согласно ст. 105 АПК льготы по уплате государственной пошлины предоставляются в случаях и в порядке, которые установлены федеральным законом.

Основания для предоставления льгот и круг лиц предусмотрены в п. 1 и 3 ст. 5 Закона РФ "О государственной пошлине". В частности, согласно п. 1 ст. 5 данного Закона от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым арбитражных судах, освобождаются Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации, полные кавалеры ордена Славы, участники и инвалиды Великой Отечественной войны, а также лица, имеющие право на эту льготу в соответствии с Законами РФ "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС", "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие аварии в 1957 году на производственном объединении "Маяк" и сбросов радиоактивных отходов в реку Теча", Федеральным законом "О социальной защите граждан, подвергшихся радиационному воздействию вследствие ядерных испытаний на Семипалатинском полигоне" и постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. N 2123-1 "О распространении действия Закона РСФСР "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию ра-

диации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" на граждан из подразделений особого риска".

Согласно п. 3 ст. 5 Закона РФ "О государственной пошлине" от уплаты государственной пошлины также освобождаются:

1) прокурор, органы государственной власти, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в случаях, предусмотренных законом, в защиту государственных и общественных интересов;

2) общественные организации инвалидов, их учреждения, учебно-производственные организации и объединения;

3) федеральный антимонопольный орган (его территориальные органы) – по искам о взыскании штрафов с хозяйствующих субъектов за невыполнение ими предписаний указанных органов, данных в пределах их компетенции;

4) органы управления и подразделения Государственной противопожарной службы Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий при осуществлении своих функций, установленных законодательством РФ, по искам, связанным с нарушением их прав, за исключением случаев, когда указанные органы являются стороной, не в пользу которой состоялось решение;

5) налоговые, финансовые, таможенные органы и органы по валютному и экспортному контролю, выступающие в качестве истцов и ответчиков, по искам о взыскании налогов, сборов, пошлин и других обязательных платежей в соответствующий бюджет и возврате их из соответствующего бюджета, за исключением случаев, когда указанные органы являются стороной, не в пользу которой состоялось решение;

б) государственные учреждения, финансируемые из федерального бюджета, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

7) истцы по искам, связанным с нарушением прав и законных интересов ребенка.

В соответствии с ч. 2 ст. 329 АПК заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя государственной пошлиной не облагается.

Не облагаются также госпошлиной иски взыскателей к организациям о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации (ст. 91 Федерального закона "Об исполнительном производстве").

9.8 Отсрочка и рассрочка государственной пошлины, уменьшение ее размера

В соответствии с ч. 4 ст. 102 АПК арбитражный суд, исходя из имущественного положения лица, участвующего в деле, вправе отсрочить или рассрочить уплату им государственной пошлины либо уменьшить ее размер. В этом праве арбитражного суда проявляется необходимость обеспечить доступ к правосудию для лиц, которые в силу самых разных причин не в состоянии уплатить государственную пошлину в полном размере в момент возникновения необходимости реализации своего права на судебную защиту. Поэтому имеется определенное противоречие налогового (см., например, ст. 56, 61, 64 и др. НК) и процессуального законодательства, которое, однако, должно быть разрешено в пользу подходов АПК. Предоставляя индивидуальные льготы по оплате государственной пошлины, арбитражный суд тем самым устраняет препятствия для доступа к судебной защите заинтересованного лица.

Арбитражный суд не вправе полностью освободить от уплаты государственной пошлины заявителя, в отличие от суда общей юрисдикции (ч. 3 ст. 89 ГПК).

Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины, уменьшение ее размера производятся по письменному ходатайству заинтересованной стороны.

Ходатайство может быть изложено в исковом заявлении (заявлении), апелляционной или кассационной жалобе либо в отдельном заявлении, приложенном к соответствующему заявлению (жалобе). Ходатайство об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера, поданное до обращения с иском (заявлением), апелляционной или кассационной жалобой, возвращается арбитражным судом без рассмотрения.

В ходатайстве должны быть приведены соответствующие обоснования с приложением документов, свидетельствующих о том, что имущественное положение заинтересованной стороны не позволяет ей уплатить государственную пошлину в установленном размере при подаче искового заявления (заявления), апелляционной или кассационной жалобы.

К документам, устанавливающим имущественное положение заинтересованной стороны, относятся:

- подтвержденный налоговым органом перечень расчетных и иных счетов, наименования и адреса банков и других кредитных учреждений, в которых эти счета открыты (включая счета филиалов и представительств юридического лица – заинтересованной стороны);

- подтвержденные банком (банками) данные об отсутствии на соответствующем счете (счетах) денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины, а также об общей сумме задолженности владельца счета (счетов) по исполнительным листам и платежным документам. К ходатайству об уменьшении размера государственной пошлины прилагаются документы о находящихся на счете (счетах) денежных средствах.

Представления документов, подтверждающих обращение истца (заявителя), лица, подающего апелляционную или кассационную жалобу, к банкам и иным организациям за получением заемных средств, а также свидетельствующих об отсутствии у них ликвидного имущества, за счет реализации которого могла быть получена денежная сумма, необходимая для уплаты государственной пошлины, не требуется.

Ходатайство об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера может быть удовлетворено арбитражным судом только в тех случаях, когда представленные документы свидетельствуют об отсутствии на банковских счетах денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины. При отсутствии таких документов в удовлетворении ходатайства должно быть отказано. Арбитражный суд не может по своему усмотрению отказывать в отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины и уменьшении

ее размера, если имеются объективные основания для удовлетворения ходатайства.

При наличии ходатайства об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины исковое заявление (заявление), апелляционная или кассационная жалоба не могут быть возвращены в связи с неуплатой государственной пошлины. Если ходатайство касается уменьшения размера государственной пошлины, исковое заявление (заявление), апелляционная или кассационная жалоба оплачиваются государственной пошлиной в остальной части.

При принятии искового заявления (заявления), апелляционной или кассационной жалобы рассмотрение ходатайства об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины и уменьшении ее размера производится единолично судьей суда соответствующей инстанции. Об удовлетворении ходатайства указывается в определении о принятии искового заявления (заявления), апелляционной или кассационной жалобы, об отказе в удовлетворении ходатайства – в определении о возвращении искового заявления (заявления), апелляционной или кассационной жалобы.

9.9 Судебные издержки

В соответствии со ст. 106 АПК к судебным издержкам, связанным с рассмотрением дела в арбитражном суде, относятся денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам; расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте; расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей), и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде. К таким иным расходам, понесенным в связи с рассмотрением дела, можно отнести расходы лиц, участвующих в деле, на проезд к месту судебного заседания и компенсацию расходов на проживание, что целесообразно в связи с огромными расстояниями нашей страны и сосредоточением арбитражных судов первой инстанции только в столицах субъектов Федерации. Столь же отдаленной и дорогой

может быть дорога для участия в заседании суда кассационной и надзорной инстанции. В ст. 106 АПК к судебным издержкам прямо отнесены расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей).

В АПК установлен следующий порядок выплаты денежных сумм экспертам, свидетелям и переводчикам (ст. 107 АПК). Указанным лицам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в арбитражный суд расходы на проезд, наем жилого помещения и выплачиваются суточные. Эксперты получают вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению арбитражного суда, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей как работников государственных судебно-экспертных учреждений.

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

Переводчик получает вознаграждение за работу, выполненную им по поручению арбитражного суда. Размер вознаграждения переводчику определяется судом по соглашению с переводчиком.

За работающими гражданами, вызываемыми в арбитражный суд в качестве свидетелей, сохраняется средний заработок по месту их работы за время отсутствия в связи с явкой их в суд. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию с учетом фактически затраченного времени, исходя из установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Стороны заранее должны внести денежные суммы, необходимые для уплаты судебных издержек. Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, вносятся на депозитный счет арбитражного суда лицом, заявившим соответствующее ходатайство, в срок, установленный арбитражным судом. Если указанное ходатайство заявлено обеими сторонами, требуемые денежные суммы вносятся сторонами на депозитный счет арбитражного суда в равных частях.

В случае, если в установленный арбитражным судом срок на депозитный счет арбитражного суда не были внесены денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, арбитражный суд вправе отклонить ходатайство о назначении экспертизы

и вызове свидетелей, если дело может быть рассмотрено и решение принято на основании других представленных сторонами доказательств.

Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей. При этом экспертам и свидетелям средства выплачиваются с депозитного счета арбитражного суда. Оплата услуг переводчика, привлеченного арбитражным судом к участию в арбитражном процессе, выплата этому переводчику суточных и возмещение понесенных им расходов в связи с явкой в арбитражный суд, а также выплата денежных сумм экспертам, свидетелям в случае, если назначение экспертизы, вызов свидетеля осуществлены по инициативе арбитражного суда, производится за счет средств федерального бюджета.

Правило об оплате услуг переводчика за счет средств федерального бюджета не распространяется на возмещение расходов на оплату услуг переводчика, понесенных иностранными лицами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Тема 10

Судебные штрафы

10.1 Понятие судебного штрафа

Судебный штраф представляет собой меру имущественного воздействия (санкцию), применяемую арбитражным судом за процессуальные правонарушения, допускаемые в связи с неисполнением обязанностей, установленных АПК.

Судебным штрафам присущи следующие признаки:

1) судебный штраф представляет собой разновидность мер государственного принуждения как способа реализации юридических обязанностей, но применяемых в рамках арбитражного процесса. В этом проявляется отличие судебного штрафа от штрафа в гражданском, уголовном, административном праве, где они применяются за соответствующие гражданские, уголовные и административные правонарушения;

2) судебные штрафы налагаются арбитражным судом;

3) судебные штрафы применяются в отношении лиц, участвующих в деле, и иных лиц, которые имеют в отношении суда определенные обязанности;

4) основания наложения и размер штрафов указаны в АПК. Так, размер судебного штрафа, налагаемого на граждан, не может превышать 25 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда, на должностных лиц – 50 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда, на организации – 1000 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда (ч. 1 ст. 119 АПК);

5) штрафы взыскиваются из личных средств оштрафованных граждан, в том числе и в тех случаях, когда они налагаются на должностных лиц;

6) штрафы взыскиваются в доход федерального бюджета;

7) уплата штрафа не освобождает от исполнения соответствующей процессуальной обязанности, в связи с чем при повторном нарушении штраф может быть наложен вновь.

Штрафы налагаются в следующих случаях:

1. за неисполнение обязанностей в сфере доказывания – в случае неисполнения обязанности представить истребуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными (ч. 9 ст. 66 АПК);

2. за неисполнение обязанностей, связанных с обеспечением иска, – за неисполнение определения об обеспечении иска лицом, на которое судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер (ч. 2 ст. 96 АПК);

3. за нарушение порядка в судебном заседании, за неуважение к суду:

- на лиц, участвующих в деле, и иных присутствующих в зале судебного заседания лиц за проявленное ими неуважение к арбитражному суду, если совершенные действия не влекут за собой уголовную ответственность (ч. 2 ст. 119 АПК);

- за нарушение порядка в судебном заседании или в случае неподчинения законным распоряжениям председательствующего (ч. 5 ст. 154 АПК);

4. в случае неявки без уважительных причин в судебное заседание, когда явка соответствующего лица была признана арбитражным судом обязательной:

- в случае неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, когда их явка была признана арбитражным судом обязательной (ч. 4 ст. 156 АПК);

- в случае неявки в судебное заседание эксперта, свидетеля, переводчика, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, при неявке в суд по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 157 АПК);

- в случае неявки в судебное заседание представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый нормативный акт, когда их явка была признана судом обязательной (ч. 3 ст. 194 АПК);

- в случае неявки в судебное заседание представителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, принявших оспариваемый ненормативный акт, решение или совершивших оспариваемые действия

(бездействие), когда их явка была признана судом обязательной (ч. 3 ст. 200 АПК);

- в случае неявки вызванных в судебное заседание представителя административного органа, а также лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении (ч. 4 ст. 205 АПК);

- в случае неявки представителя административного органа, принявшего оспариваемое решение о привлечении к административной ответственности, и лица, обратившегося в суд с заявлением, когда их явка признана арбитражным судом обязательной (ч. 3 ст. 210 АПК);

- в случае неявки в судебное заседание лиц, участвующих в делах о взыскании обязательных платежей и санкций, когда она признана обязательной судом (ч. 3 ст. 215 АПК);

- за правонарушения в сфере исполнительного производства по судебным актам арбитражных судов:

- за утрату переданного на исполнение исполнительного листа, выданного арбитражным судом (ст. 331 АПК);

- 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 (ч. 1 ст. 332 АПК);

- за неисполнение указанных в исполнительном листе действий лицом, на которое возложено совершение этих действий (ч. 2 ст. 332 АПК).

10.2 Порядок рассмотрения вопроса о наложении судебного штрафа

Вопрос о наложении судебного штрафа на лицо, присутствующее в судебном заседании, разрешается в том же судебном заседании арбитражного суда. В отношении лиц, не присутствующих в судебном заседании, вопрос о наложении штрафа разрешается в другом судебном заседании арбитражного суда.

Лицо, в отношении которого рассматривается вопрос о наложении судебного штрафа, извещается о времени и месте судебного заседания с указанием оснований проведения судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенного лица не является препятствием к рассмотрению вопроса о наложении судебного штрафа.

По результатам рассмотрения вопроса о наложении судебного штрафа арбитражный суд выносит определение, копия которого направляется лицу, на которое наложен штраф, в пятидневный срок со дня вынесения определения. На основании конкретных обстоятельств совершенного процессуального правонарушения арбитражный суд определяет размер штрафа, поскольку в ст. 119 АПК указан только их верхний предел.

Определение о наложении судебного штрафа приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения решения арбитражного суда. Исполнительный лист направляется арбитражным судом судебному приставу-исполнителю по месту жительства или месту нахождения лица, на которое наложен судебный штраф.

Определение о наложении судебного штрафа может быть обжаловано в десятидневный срок со дня получения лицом, на которое наложен судебный штраф, копии определения.

Однако подача жалобы на определение о наложении судебного штрафа не приостанавливает исполнение определения.

Тема 11

Процессуальные сроки

11.1 Понятие сроков

Одной из задач судопроизводства в арбитражных судах является справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом (п. 3 ст. 2 АПК).

Все действия, совершаемые в арбитражном процессе, облечены в процессуальную форму. Одним из ее проявлений является совершение действий в сроки, установленные АПК или иными федеральными законами, либо в сроки, устанавливаемые арбитражным судом. Это является одной из гарантий соблюдения принципа законности в арбитражном судопроизводстве, а также гарантией прав и законных интересов участников арбитражного производства. Арбитражный процесс не может тянуться неопределенное время, поэтому если для совершения определенного процессуального действия не установлен срок АПК или иным федеральным законом, то этот срок должен быть установлен арбитражным судом.

Под процессуальным сроком следует понимать предусмотренный законом или назначаемый арбитражным судом (судьей) промежуток времени, в течение которого должно или может быть совершено отдельное процессуальное действие либо завершена совокупность действий.

Действующему АПК также известно понятие "разумные сроки" при применении норм иностранного права (если содержание норм иностранного права, несмотря на принятые в соответствии со ст. 14 АПК меры, в разумные сроки не установлено, арбитражный суд применяет соответствующие нормы российского права – п. 3 ст. 14 АПК); при извещении лиц, участвующих в деле; при подаче отзыва и др.

Соблюдение соответствующих процессуальных сроков при выполнении процессуальных действий является обязанностью арбитражного суда, участников арбитражного процесса, других

лиц, привлекаемых в арбитражный процесс для выполнения определенных обязанностей либо желающих вступить в арбитражный процесс, если им предоставлено действующим процессуальным законодательством такое право.

Контроль за соблюдением процессуальных сроков осуществляется арбитражным судом. Несоблюдение процессуальных сроков влечет неблагоприятные последствия, установленные действующим АПК или иными федеральными законами: возвращение документов, отказ в совершении определенного процессуального действия, наложение судебного штрафа и т.п. (см., например, ст.115 АПК).

11.2 Виды процессуальных сроков

Все процессуальные сроки в зависимости от способа установления можно разделить на две группы:

1) сроки, установленные действующим процессуальным законодательством;

2) сроки, устанавливаемые арбитражным судом (судьей).

В зависимости от субъекта, которому адресованы конкретные процессуальные сроки, их можно подразделить на три группы:

1) сроки для действий, совершаемых самим арбитражным судом (судьей);

2) сроки для действий участников арбитражного процесса;

3) сроки для иных участников процесса, обязанных выполнить предписания арбитражного суда (судьи).

В зависимости от стадии арбитражного процесса можно выделять сроки, применяемые в суде первой инстанции; сроки, применяемые в суде второй инстанции, и т.д.

К срокам, установленным АПК, относятся, например, сроки:
- пятидневный срок для направления дела в другой арбитражный суд при его передаче (ч. 3 ст. 39 АПК);

- пятидневный срок на извещение арбитражного суда со дня получения копии определения суда о невозможности представления истребуемых судом доказательств (ч. 8 ст. 66 АПК);

- десятидневный срок для выполнения поручения арбитражного суда (ч. 3 ст. 73 АПК);

- пятнадцатидневный срок на предоставление встречного обеспечения (ч. 3 ст. 94 АПК);
- пятидневный срок для разрешения вопроса об отмене обеспечения иска (ч. 2 ст. 97 АПК);
- пятнадцатидневный срок для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя (ч. 5 ст. 99 АПК);
- пятидневный срок для направления копии о наложении штрафа (ч. 4 ст. 120 АПК);
- десятидневный срок на обжалование определения о наложении штрафа (ч. 6 ст. 120 АПК);
- вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд (ч. 1 ст. 127 АПК);
- двухмесячный срок для подготовки дела к судебному заседанию (ст. 134 АПК);
- месячный срок для рассмотрения дела судом первой инстанции (ст. 152 АПК);
- трехдневный срок для предоставления замечаний на протокол судебного заседания (ч. 6 ст. 155 АПК);
- пятидневный срок на проведение второго судебного заседания (ч. 3 ст. 160 АПК);
- пятидневный срок для перерыва в судебном заседании (ч. 2 ст. 163 АПК);
- пятидневный срок на изготовление судебного решения в полном объеме (ч. 2 ст. 176 АПК);
- пятидневный срок для направления копий решения лицам, участвующим в деле (ч. 1 ст. 177 АПК);
- месячный срок на вступление решения арбитражного суда в законную силу (ст. 180 АПК);
- десятидневный срок на рассмотрение заявления об индексации присужденных денежных сумм (ч. 2 ст. 183 АПК);
- месячный срок на обжалование определения арбитражного суда (ч. 3 ст. 188 АПК);
- двухмесячный срок на рассмотрение дела об оспаривании нормативного акта (ч. 1 ст. 194 АПК);

- трехмесячный срок на подачу заявления об отмене решения третейского суда (ч. 3 ст. 230 АПК);
- месячный срок на рассмотрение дел о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ч. 1 ст. 243 АПК);
- трехдневный срок для направления дела вместе с кассационной жалобой в кассационную инстанцию (ч. 2 ст. 275 АПК);
- двухмесячный срок для подачи кассационной жалобы (ст. 276 АПК).

Арбитражный суд (судья) назначает процессуальный срок в следующих случаях:

- если сторона в указанный срок не заявит о выбранной кандидатуре арбитражного заседателя, суд вправе самостоятельно определить такую кандидатуру – ч. 3 ст. 19 АПК;
- при изменении обстоятельств, подлежащих доказыванию в связи с изменением истцом основания или предмета иска и предъявлением ответчиком встречного иска, арбитражный суд вправе установить срок представления дополнительных доказательств – ч. 3 ст. 66 АПК;
- при истребовании доказательств – ч. 6 ст. 66 АПК, и так далее.

При назначении срока, в течение которого должно быть совершено определенное процессуальное действие, арбитражный суд (судья) должен исходить из конкретных обстоятельств дела (например, возможности устранения обстоятельств, послуживших основаниями для отложения разбирательства по делу), реальных сроков извещения лиц, участвующих в деле, и др. Кроме того, арбитражный суд должен учитывать общие сроки рассмотрения арбитражного дела, которые не могут быть нарушены.

Некоторые процессуальные сроки могут содержаться в иных нормативных актах, например в Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)" и др.

11.3 Исчисление процессуальных сроков. Определение процессуальных сроков

Сроки совершения процессуальных действий могут определяться:

- 1) точной календарной датой;
- 2) указанием на событие, которое обязательно должно наступить;
- 3) периодом, в течение которого действие может быть совершено.

Точная календарная дата указывается, например, при назначении судебного заседания после окончания подготовительных действий арбитражным судьей (ст. 137 АПК), при отложении разбирательства по делу (ст. 158 АПК). В этом случае процессуальное действие не может быть проведено ни в какое иное время.

Ряд процессуальных действий могут быть осуществлены до определенного события, которое обязательно должно наступить. Этими событиями могут быть вынесение арбитражным судом решения по делу, начало рассмотрения дела по существу и т.п. Например, в соответствии со ст. 49 АПК истец вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований; также истец вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде любой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в суде соответствующей инстанции, отказаться от иска полностью или частично; в соответствии с ч. 2 ст. 24 АПК отвод или самоотвод может быть заявлен до начала рассмотрения дела по существу.

Если срок совершения процессуальных действий определен периодом времени, то процессуальные действия могут быть совершены в течение всего этого указанного времени. Окончание данных сроков определяется ст. 114 АПК. Данные сроки составляют большинство всех процессуальных сроков, закрепленных в АПК или иных федеральных законах либо устанавливаемых арбитражным судом. К ним, например, относятся:

- месячный срок для подачи апелляционной жалобы (ст. 259 АПК);
- месячный срок на рассмотрение жалобы в апелляционной инстанции (ст. 267 АПК);
- пятидневный срок для направления копий постановления апелляционной инстанции (ч. 4 ст. 271 АПК);

- десятидневный срок на рассмотрение апелляционной инстанцией апелляционных жалоб на определения арбитражного суда первой инстанции о возвращении искового заявления и на другие определения, которые препятствуют дальнейшему движению дела (ч. 3 ст. 273 АПК);
- двухмесячный срок для подачи кассационной жалобы (ст. 276 АПК);
- месячный срок для рассмотрения арбитражным судом кассационной инстанции кассационной жалобы (ст. 285 АПК) и др.

Процессуальные сроки могут исчисляться годами, месяцами и днями (ч. 3 ст. 113 АПК).

11.4 Начало течения срока

Исчисление всех сроков, определяемых периодом времени, независимо от того, исчисляются они годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которыми определено начало процессуального срока.

Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока. При определении сроков, исчисляемых годами, необходимо учитывать правило, установленное ч. 2 ст. 114 АПК. Это связано с тем, что в феврале может быть не 29 дней (високосный год), а только 28.

Процессуальный срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца установленного срока. Если окончание процессуального срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. Например, если срок, определяемый месяцами, истекает 31-го числа, а в месяце только 30 дней, то последним днем срока будет являться 30-е число соответствующего месяца.

Процессуальный срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока (ч. 3 ст. 114 АПК). При определении срока, исчисляемого днями, необходимо учитывать правило ч. 3 ст. 113, которое говорит о том, что в сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни; это положение усили-

ваает защиту прав и законных интересов прежде всего лиц, участвующих в деле. Кроме того, если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается первый следующий за ним рабочий день (ч. 4 ст. 114 АПК).

При совершении процессуальных действий, которые могут быть выполнены только непосредственно в арбитражном суде или иных организациях, необходимо учитывать ч. 7 ст. 114 АПК, так как эти организации не осуществляют свою деятельность круглосуточно, т.е. 24 часа в сутки. Процессуальный срок в этих случаях истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Подтверждением сдачи необходимых документов на почту будет являться штампель на конверте, почтовая квитанция, выписка из реестра почтовых отправлений, кроме того, в качестве таковых могут выступать расписка в получении документов непосредственно представителем соответствующего лица и т.п. Указанная в них дата и будет являться подтверждением соблюдения процессуального срока (его неистечения на момент выполнения процессуального действия).

11.5 Последствия пропуска (нарушения) процессуальных сроков

В АПК закреплены последствия пропуска (нарушения) процессуальных сроков. Связано это с тем, что в соответствии с ч. 2 ст. 9 АПК лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

Утрата права на совершение процессуальных действий является основным негативным последствием пропуска процессуальных сроков (ст. 115 АПК). Неустранение недостатков в исковом заявлении, апелляционной или кассационной жалобе лишает лицо, обратившееся с этими документами, права на рассмотрение арбитражного дела в соответствующей инстанции. Пропуск срока на подачу апелляционной или кассационной жалобы имеет те же последствия.

Однако закон предоставляет лицам, участвующим в деле, и иным лицам в случаях, предусмотренных законом, возможность восстановления пропущенного срока (ст. 117 АПК) и продления процессуального срока (ст. 118 АПК).

Кроме того, действующим АПК установлены и иные негативные последствия для лиц, пропустивших процессуальные сроки, в основном это связано с невыполнением процессуальных обязанностей.

Например, в ч. 9 ст. 66 АПК указано, что в случае неисполнения обязанности представить истребуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо неизвещения суда о невозможности представления доказательства вообще или в установленный срок на лицо, от которого истребуется доказательство, судом налагается судебный штраф в порядке и в размерах, которые установлены в гл. 11 АПК; ч. 2 ст. 158 устанавливает, что, если вызванные в судебное заседание эксперт, свидетель, переводчик не явились в суд по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на них судебный штраф в порядке и в размере, которые установлены в гл. 11 АПК.

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 (ст. 115 АПК).

11.6 Приостановление процессуальных сроков

Законом предусмотрена возможность приостановления течения процессуальных сроков. Приостановление производства по делу регулируется гл. 16 АПК.

Приостановление производства по делу является временным прекращением всех процессуальных действий по делу, связанное с невозможностью его рассмотрения ввиду определенных законом обстоятельств. С момента устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу, арбитражное дело возобновляется.

До возобновления производства по делу приостанавливается течение и всех процессуальных сроков по делу. Приостанавливаются только те процессуальные сроки, которые не истекли до вынесения арбитражным судом определения о приостановлении производства по делу. После вынесения определения о возобновлении производства по делу время, истекшее до приостановления, должно учитываться при исчислении приостановленного срока.

Днем возобновления производства по делу является день вынесения определения арбитражным судом о возобновлении производства по делу (ст. 146 АПК), а не какая иная дата.

11.7 Восстановление процессуальных сроков

Пропущенные процессуальные сроки могут быть восстановлены в следующем порядке.

Арбитражный суд не вправе по собственной инициативе восстановить пропущенный процессуальный срок. Восстановление процессуального срока происходит по ходатайству лиц, участвующих в деле, которые перечислены в ст. 40 АПК. В ходатайстве должны быть указаны причины пропуска процессуального срока, мотивировка для восстановления пропущенного срока, уважительность причин устанавливается самим арбитражным судом, исходя из конкретных обстоятельств дела, на которые ссылается заявитель. Заявитель должен предоставить доказательства уважительности пропуска процессуального срока.

Ходатайство о восстановлении процессуального срока может быть оформлено в виде отдельного документа либо содержаться в жалобе или ином документе о восстановлении срока, на подачу которого оно направлено.

Процессуальный срок не подлежит восстановлению, если это прямо предусмотрено АПК.

Следует иметь в виду, что действующий АПК вводит ограничение по сроку на возможность восстановления пропущенного процессуального срока на подачу апелляционной и кассационной жалобы. Статьями 256 и 276 АПК устанавливается шестимесячный срок, в который лицо, участвующее в деле, может обратиться в соответствующий арбитражный суд с ходатайством о восста-

новлении пропущенного срока на обжалование (с момента принятия решения арбитражного суда и с момента вступления в законную силу обжалуемого судебного акта соответственно).

Таким образом, арбитражный суд при восстановлении пропущенного процессуального срока должен не только признать причины пропуска указанного срока уважительными, но и установить, что не истекли предельные допустимые сроки для их восстановления.

Рассмотрение вопроса о восстановлении процессуального срока происходит тем арбитражным судом, в котором должно быть совершено процессуальное действие, срок в отношении которого пропущен. Соответственно ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в арбитражный суд (в соответствующую инстанцию), в котором должно быть совершено процессуальное действие.

Рассмотрение вопроса о восстановлении пропущенного срока предшествует разрешению вопроса о рассмотрении процессуального действия по существу. Этот вопрос рассматривается в пятидневный срок с момента поступления ходатайства о восстановлении процессуального срока в арбитражный суд. Рассмотрение вопроса происходит в судебном заседании в соответствующем составе арбитражного суда без извещения лиц, участвующих в деле. О восстановлении пропущенного срока должно быть указано в соответствующем судебном акте, чаще всего это определение арбитражного суда, которое должно соответствовать требованиям процессуального закона.

Арбитражный суд может и отказать в восстановлении пропущенного процессуального срока. Определение об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть вынесено, если арбитражный суд не признал уважительность причин пропуска процессуального срока либо ходатайство подано по истечении предельных допустимых сроков на его восстановление (см. ч. 2 ст. 117 АПК).

Определение должно соответствовать требованиям гл. 21 АПК, в мотивировочной части должны быть указаны доводы арбитражного суда о несогласии его с позицией заявителя об уважительности причин пропуска процессуального срока. Обжалование определения арбитражного суда об отказе в восстановле-

нии пропущенного процессуального срока производится в общем порядке.

11.8 Продление процессуальных сроков

Продление процессуальных сроков возможно только в отношении сроков, устанавливаемых арбитражным судом. Продление сроков, установленных АПК и иными федеральными законами, не допускается.

Определение арбитражного суда об отказе в продлении назначенного им процессуального срока подлежит обжалованию в общем порядке.

Тема 12

Иск и возбуждение дела в арбитражном суде

12.1 Понятие иска

В соответствии со ст. 4 АПК заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК.

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, предусмотренных АПК;
- жалобы – при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами;
- представления – при обращении Генерального прокурора РФ и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора.

Таким образом, иск является одним из средств возбуждения арбитражного процесса по конкретному делу.

Наиболее общее определение иска заключается в том, что под иском понимается требование истца к ответчику о защите его права или законного интереса, обращенное через арбитражный суд первой инстанции. Иск выступает в качестве процессуального средства защиты интересов истца, которым спор передается на рассмотрение арбитражного суда.

При этом арбитражное процессуальное и гражданское законодательство различают понятие иска в процессуальном и в материальном праве. Иск в процессуальном смысле представляет собой обращенное в арбитражный суд первой инстанции требование о защите своих прав и интересов. В этом аспекте иск есть

средство возбуждения арбитражного процесса. Иск в материальном смысле – это право на удовлетворение своих исковых требований.

12.2 Элементы иска

Элементы иска – это его внутренние структурные части. Выделяют два элемента иска: предмета и основания иска. Под предметом иска понимается определенное требование истца к ответчику, например о признании права собственности, о возмещении убытков, о защите чести, достоинства и деловой репутации, о признании полностью недействительным правового акта государственного органа и т.д. Истец должен указать в исковом заявлении свое требование (п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК).

Под основанием иска рассматриваются фактические обстоятельства, из которых вытекает право требования истца, на которых истец их основывает (п. 5 ч. 2 ст. 125 АПК). Истец должен указывать в исковом заявлении только определенные фактические обстоятельства, отвечающие требованиям относимости. При этом не любые факты могут быть приведены истцом в основании иска, а истец должен привести юридические факты – т.е. такие обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений либо иные правовые последствия. При необходимости истец должен произвести и указать расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы (п. 7 ч. 2 ст. 125 АПК). Все указанные фактические обстоятельства в дальнейшем подлежат доказыванию истцом в арбитражном процессе. Поскольку субъективное право, как правило, основывается не на одном юридическом факте, а на их совокупности, то в основании иска должен приводиться определенный фактический состав.

Факты, входящие в основание иска, традиционно в процессуальном праве подразделяются на следующие группы:

1. Факты, непосредственно правопроизводящие, из которых непосредственно вытекает требование истца. Например, по иску об обращении взыскания на заложенное имущество в указанном качестве выступают такие факты, как наличие основного (кредитного) обязательства, наличие залогового обязательства, ис-

полнение кредитором своих обязательств перед заемщиком, надлежащее содержание и оформление указанных договоров, иные фактические обстоятельства, отражающие наличие существенных условий кредитного и залогового обязательств и их исполнения.

2. Факты повода к иску – это факты, указывающие, что наступило время для обращения в суд за судебной защитой. Так, по иску об обращении взыскания на предмет залога фактом повода к иску выступает отказ заемщика вернуть долг либо задержка в исполнении кредитного обязательства. Таким образом, необходимо показать, что предпринимались определенные действия по досудебному урегулированию спора, и факты свидетельствуют о невозможности урегулировать дело без обращения к арбитражному суду.

По правилам АПК необходимо указание истцом в исковом заявлении как фактического, так и правового обоснования иска. Если фактическое основание иска представляет собой совокупность юридических фактов, то правовое основание иска – указание на конкретные нормы права, на которых основывается требование истца. Так, согласно п. 4 ч. 2 ст. 125 АПК истец должен указать в исковом заявлении законы и иные нормативные правовые акты, на которых основывается его требование.

При определении правовых оснований иска необходима ссылка не вообще на Конституцию РФ либо Гражданский кодекс РФ. Истец должен определить конкретные правовые основания.

Значение выделения элементов иска заключается в следующем.

1. Элементы иска являются главным критерием при определении тождества исков, которое определяется совпадением предмета и основания иска. Если не совпадают предмет и основание иска, появляются новые юридические факты в основании иска, то соответственно нет тождества исков, можно вновь обращаться с иском в арбитражный суд.

2. Предмет и основание иска определяют границы предмета доказывания, пределы судебного разбирательства. Право на их изменение принадлежит только истцу. Однако в определенных указанных в законе случаях арбитражный суд вправе выйти за пределы исковых требований, например, применить по собствен-

ной инициативе последствия недействительности ничтожной сделки (ст.166 ГК).

3. Предмет иска является основанием для классификации исков по процессуально-правовому признаку и по характеру защищаемых интересов.

12.3 Виды исков

Иски классифицируются по различным основаниям:

1) по цели, предмету иска проводится процессуально-правовая классификация исков;

2) по объекту защиты – материально-правовая классификация исков;

3) по характеру защищаемого интереса в арбитражном процессе.

По процессуально-правовому критерию иски классифицируются на иски о признании, о присуждении, преобразовательные иски.

Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право, но оно оспаривается другим лицом, например, иск о признании прав собственности на недвижимость. Иски о признании подразделяются на два вида – положительные (позитивные) и отрицательные (негативные).

Положительный иск о признании заключается в том, что истец предъявляет требование о признании за ним определенного права, например, о признании права собственности.

По отрицательному иску о признании истец отвергает существование определенного права, истец утверждает, что на нем нет определенной обязанности, например, иск об оспаривании права собственности. Таким образом, общее, характеризующее иски о признании, заключается в том, что истец не просит суд что-либо присудить ему, он требует признания субъективного права, интереса либо отрицает их существование.

Иск о присуждении характеризуется тем, что истец просит признать за ним определенное субъективное право, обязать соответственно этому праву ответчика совершить определенные дей-

ствия – передать денежные средства, имущество, освободить помещение, земельный участок и т.д.

Нередко исковые требования о признании и о присуждении могут сочетаться в одном исковом заявлении, например, о расторжении сделки купли-продажи помещения и освобождении помещения покупателем.

Преобразовательные иски направлены на прекращение, изменение, а в ряде случаев и возникновение нового материального правоотношения. Судебное решение в подобном случае выступает в качестве юридического факта материального права, которое изменяет структуру материального правоотношения, например иск об изменении условий договора.

Материально-правовая классификация исков: в зависимости от характера спорного материального правоотношения, по отраслям и институтам гражданского, административного, налогового и других отраслей права выделяются иски, возникающие из гражданских, административных, налоговых, земельных и иных правоотношений.

Каждый вид иска, например, из гражданских правоотношений, подразделяется на иски из обязательственных правоотношений, из причинения внедоговорного вреда, из авторского, изобретательского права и т.д. Иски из обязательственных правоотношений в свою очередь подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, хранения и т.д.

По характеру защищаемого интереса иски в арбитражном процессе также можно подразделить на личные, в защиту публичных интересов, в защиту прав других лиц, производные (косвенные) иски и иски о защите неопределенного круга лиц.

Данная классификация иска основана на том, чьи интересы защищает истец и кто является выгодоприобретателем по решению арбитражного суда, поскольку тем самым определяются ряд особенностей предъявления иска, ведения дела в суде и судебного решения.

Личные иски направлены на защиту собственных интересов истца, когда он сам является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по судебному решению. Личные иски являются основой для рас-

смотрения значительного числа отнесенных к подведомственности арбитражных судов дел, например, иски участников обязательственных правоотношений, связанные с исполнением взаимных обязательств.

Иски в защиту публичных интересов (ст. 52, 53 АПК) направлены в основном на защиту имущественных прав государства либо интересов общества, когда невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя, например, иски прокурора или уполномоченных органов исполнительной власти о признании сделки приватизации недействительной в интересах государства. Здесь выгодоприобретателем выступает государство либо общество в целом.

Иски в защиту интересов других лиц направлены на защиту интересов не самого истца, а других лиц, когда истец уполномочен в силу закона на возбуждение дел в их интересах. Особенностью арбитражного процесса является правило о том, что только в защиту интересов других лиц иск предъявляться не может, поскольку цель предъявления иска по ст. 52 и 53 АПК – защита государственных и общественных интересов. Однако возможна одновременная защита как указанных публичных интересов, так и прав других лиц, о чем свидетельствуют ч. 4 ст. 52 АПК и ч. 4 ст. 53 АПК. Примером подобного иска может быть иск, предъявленный прокурором о признании недействительной сделки в защиту имущественных прав государственного унитарного предприятия.

Косвенные (производные) иски направлены на защиту прав акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью (ООО) в случае незаконных действий их управляющих, по вине которых причинены убытки обществу, поскольку по данному виду исков прямым выгодоприобретателем являются сами общества, в пользу которых взыскивается присужденное.

Выгода самих акционеров либо участников ООО косвенная, поскольку ничего лично они не получают, кроме возмещения со стороны ответчика понесенных ими судебных расходов в случае выигрыша дела.

Концепция косвенного иска произошла из практики английского траста, т.е. доверительного управления чужим имуществом. Обязанности директоров общества, корпорации происходят от

принципа траста – управления чужим имуществом и средствами его владельцев – акционеров. Поскольку менеджеры управляют чужим имуществом, на них возлагается так называемая доверительная ответственность, управляющие должны действовать наиболее эффективно в интересах корпорации, в конечном счете – акционеров, относясь к исполнению своих обязанностей с "должной заботой".

Сами косвенные иски возникли в связи с тем, что по мере того, как акции "распылялись" среди множества акционеров, исчезала фигура единоличного собственника корпорации, управление сосредоточивалось в руках менеджеров, действовавших подчас в своих собственных интересах, а не в интересах нанявших их акционеров. Такие конфликты интересов и стали первопричиной появления косвенных исков как правового средства воздействия отдельных групп акционеров на менеджеров корпораций.

Косвенные иски подведомственны арбитражным судам применительно к взаимоотношениям дочернего и основного общества, а также когда в качестве истцов выступают акционеры либо участники ООО – юридические лица, а ответчиком – управляющая компания либо управляющий, также отвечающие субъектным критериям подведомственности дел арбитражным судам.

Иски о защите неопределенного круга лиц направлены на защиту интересов большой группы лиц, персональный состав которой неизвестен в момент возбуждения дела. Круг выгодоприобретателей по такому иску неизвестен в момент возбуждения дела, поскольку, например, при оспаривании нормативного правового акта прокурором тем самым потенциально защищаются права и интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, которые нарушены данным актом. Кроме того, защита неопределенного круга лиц является основанием для изменения или отмены в порядке надзора судебных актов, вступивших в законную силу (п. 3 ст. 304 АПК).

Такова современная классификация исков, позволяющая учитывать самые различные процессуально- и материально-правовые особенности предъявляемых требований в арбитражные суды. Следует отметить необходимость выбора наиболее

экономичного и правильного способа исковой защиты, так как одного и того же правового результата можно достигнуть различными путями. Например, для того чтобы признать неправомерными действия налогового органа в отношении конкретного налогоплательщика, не обязательно подавать иск о присуждении (об обратном взыскании денежных средств). Возможна подача заявления об оспаривании ненормативного правового акта налоговой инспекции.

Тема 13

Производство в арбитражном суде первой инстанции. Исковое производство

13.1 Предъявление иска. Форма и содержание искового заявления

По действующему законодательству предъявление иска складывается из следующих процессуальных действий:

- 1) составление в определенной форме и с определенным содержанием искового заявления (ст. 125 АПК);
- 2) подача искового заявления в арбитражный суд;
- 3) вынесения арбитражным судом соответствующего определения (ст. 127, 128, 129 АПК).

Сложившаяся судебная практика предполагает изготовление искового заявления на бумажном носителе, при этом способ нанесения текстовых знаков (рукописно, с использованием компьютера, печатной машинки, множительной техники и т.д.) значения не имеет.

Исковое заявление (ст. 125 АПК) должно подписываться истцом или его представителем собственноручно, что исключает воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования.

Фактически исковое заявление может быть подано двумя способами:

- а) путем отправки в адрес арбитражного суда по почте;
- б) путем вручения искового заявления в канцелярию арбитражного суда.

Согласно ст. 125 АПК исковое заявление должно содержать:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

- 2) наименование истца (юридического лица) указывается в строгом соответствии с наименованием, содержащимся в учредительных документах. Истцы, являющиеся гражданами, указывают полностью фамилию, имя, отчество в соответствии с паспортными данными. Кроме того, граждане-истцы в обязательном порядке должны указывать место жительства, дату и место рожде-

ния, место работы или дату и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

В случае предъявления иска прокурором, государственным органом, органом местного самоуправления либо иным органом, в исковом заявлении указываются наименование и место нахождения лица, в интересах которого заявлено требование, а также должностное положение (для прокурора) либо официальное наименование соответствующего органа;

3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства указываются аналогично положениям, изложенным выше применительно к истцу. Аналогичным образом указывается наименование третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, их место нахождения или место жительства;

4) требования истца к ответчику (предмет иска) следует формулировать максимально четко, учитывая имеющиеся в действующем законодательстве способы защиты субъективных прав;

5) обстоятельства, на которых основаны исковые требования. Указанные обстоятельства представляют собой юридические факты, с которыми закон либо иной правовой акт связывают возникновение материально-правовой обязанности ответчика;

б) цену иска;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, который представляет собой конкретные арифметические действия, которые производятся истцом исходя из конкретных обстоятельств, влекущих возникновение денежного обязательства. Расчет может быть изложен либо в самом исковом заявлении, либо (при его сложности или объемности) на отдельном приложении, которое подписывается уполномоченным на подписание искового заявления лицом;

8) сведения о соблюдении истцом претензионного, иного досудебного порядка урегулирования споров;

9) если арбитражным судом были приняты предварительные обеспечительные меры, истец обязан указать об этом, приложив копию соответствующего определения арбитражного суда.

В случае, если определение, которым были приняты предварительные обеспечительные меры, вынесено не тем арбитражным судом, в который подано исковое заявление, истец также

должен сообщить о подаче искового заявления арбитражному суду, вынесшему определение;

10) перечень прилагаемых документов излагается в конце искового заявления. Законодательством допускается указание в исковом заявлении и иных сведений, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела (номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и т.д.).

В просительной части искового заявления могут быть также изложены ходатайства истца. Копии искового заявления и прилагаемых к нему документов отправляются не только ответчику, но и всем иным лицам, участвующим в деле.

Нарушение перечисленных выше требований является безусловным основанием для оставления искового заявления без движения (ст. 128 АПК).

13.2 Принятие искового заявления и возбуждение производства по делу

Вопрос о принятии искового заявления разрешается арбитражным судом единолично вне зависимости от правил о коллегиальном рассмотрении.

Срок, в течение которого арбитражный суд должен разрешить вопрос о принятии искового заявления, составляет не более пяти дней с момента поступления искового заявления в арбитражный суд.

Указание о сроке, в течение которого разрешается вопрос о принятии искового заявления, подразумевает собой, что в течение пяти дней арбитражный суд должен вынести одно из следующих определений: либо о принятии искового заявления к производству, либо об оставлении искового заявления без движения, либо о возвращении искового заявления.

Днем поступления искового заявления в арбитражный суд следует считать день поступления искового заявления в канцелярию арбитражного суда (указанная дата проставляется в правом углу нижнего свободного поля первого листа искового заявления). Арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление при отсутствии оснований для его возвращения и оставления без движения.

О принятии искового заявления арбитражный суд выносит определение.

С момента вынесения данного определения возбуждается производство по арбитражному делу, что влечет правовые последствия как для арбитражного суда (проведение подготовки дела к судебному разбирательству, проведение самого судебного разбирательства и т.д.), так и для участников арбитражного процесса (например, с момента возбуждения производства по делу ответчик вправе предъявить встречный иск).

Определение о принятии искового заявления должно содержать указания о принятии искового заявления и возбуждении производства по делу.

Указание на подготовку дела к судебному разбирательству, а также на действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения, может содержаться либо в определении о принятии искового заявления, либо в определении о подготовке дела к судебному разбирательству (ч. 1 ст. 133 АПК).

Арбитражный суд в определении может также указать дату и место проведения собеседования, дату и место проведения предварительного судебного заседания.

В тех случаях, когда истцом было заявлено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины, арбитражный суд, вынося определение о принятии искового заявления, должен указать на удовлетворение указанного ходатайства.

13.3 Оставление искового заявления без движения

Исчерпывающий перечень оснований для оставления искового заявления без движения установлен в ст. 128 АПК:

- 1) несоблюдение требований о форме и содержании искового заявления;
- 2) несоблюдение требований о прилагаемых к исковому заявлению документах.

Здесь необходимо отметить, что в обязательном порядке следует прилагать те документы, на которые имеется прямая ссылка в исковом заявлении. Если же истец, ссылаясь на кон-

кретные документы, ими не располагает, целесообразно об этом прямо указать в тексте искового заявления (либо сразу заявить ходатайство об их истребовании), – это позволит исключить случаи необоснованного оставления искового заявления без движения.

Арбитражный суд в определении об оставлении искового заявления без движения должен указывать конкретный недостаток искового заявления (например: "В нарушение требований п. 2 ч. 2 ст. 125 АПК истцом в исковом заявлении не указано место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя"). Кроме этого, в определении должен быть указан срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения.

Если истец не укладывается в установленный арбитражным судом срок, то он вправе заявить ходатайство о его продлении (ч. 1 ст. 118 АПК). Копия определения об оставлении искового заявления без движения направляется только истцу.

Если к исковому заявлению не были приложены необходимые документы (ст. 126 АПК), то соответствующие документы должны быть представлены в канцелярию арбитражного суда либо отправлены в его адрес по почте. Процессуально эти документы необходимо приложить к соответствующему ходатайству истца, в котором следует:

а) сослаться на вынесенное ранее арбитражным судом определение об оставлении искового заявления без движения, указав номер арбитражного дела;

б) изложить просьбу о приобщении прилагаемых документов к материалам дела.

Если истцом были нарушены требования, касающиеся формы и содержания искового заявления, то истец может либо подготовить новое (исправленное) исковое заявление, либо восполнить его недостатки в отдельном заявлении, указав необходимые сведения.

Поскольку корректировка содержания искового заявления затрагивает права лиц, участвующих в деле, истец до отправки нового искового заявления (заявления) арбитражному суду дол-

жен направить лицам, участвующим в деле, копии указанных документов. Соответственно уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий указанных документов, должны быть приложены к новому исковому заявлению (заявлению).

Арбитражный суд, установив, что обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, устранены в установленный срок, должен вынести определение о принятии искового заявления к производству, в котором указывается: дата первоначального обращения с иском заявлением; факт вынесения арбитражным судом определения об оставлении искового заявления без движения; факт устранения истцом недостатков; сведения о возбуждении производства по делу; иные сведения (ст. 185 АПК).

При несвоевременном устранении недостатков, указанных в определении арбитражного суда об оставлении искового заявления без движения, арбитражный суд возвращает исковое заявление.

13.4 Возвращение искового заявления

Частью 1 ст. 129 АПК установлен следующий исчерпывающий перечень оснований для возвращения искового заявления:

- 1) при неподсудности дела арбитражному суду, в который направлено исковое заявление;
- 2) в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой;
- 3) если до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;
- 4) если не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении арбитражного суда;
- 5) если отказано в удовлетворении ходатайства истца о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Определение о возвращении искового заявления должно быть вынесено арбитражным судом в пятидневный срок с момента поступления искового заявления в арбитражный суд.

Копия определения о возвращении искового заявления направляется истцу не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Указанное определение может быть обжаловано истцом, третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, а также прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами, обратившимися в арбитражный суд.

В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

13.5 Отзыв на исковое заявление

Отзыв на исковое заявление представляет собой письменный документ, в котором ответчик излагает материально-правовые и (или) процессуально-правовые возражения на иск.

Отзыв на исковое заявление не порождает самостоятельного производства.

Отзыв направляется в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Отзыв направляется в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания. Из данного общего правила есть исключение – по делам упрощенного производства установлен пятнадцатидневный срок для представления отзыва (ч. 3 ст. 228 АПК).

В отзыве указываются:

- 1) наименование истца, его местонахождение или место жительства;
- 2) наименование ответчика, его местонахождение или место жительства, дата и место рождения, место работы либо дата государственной регистрации;
- 3) возражения по существу заявленных требований со ссылкой на законы;

4) перечень прилагаемых документов.

Отзыв подписывается ответчиком или его представителем.

13.6 Предъявление встречного иска

Встречный иск – самостоятельное материально-правовое требование ответчика (ответчиков) к истцу (истцам), предъявленное в арбитражный суд, рассматривающий первоначальный иск, для совместного рассмотрения с ним.

Совместное рассмотрение первоначального и встречного исков означает, что они рассматриваются в рамках одного арбитражного дела. Соответственно судебное решение по такому делу должно содержать ответ как на первоначальные требования, так и на встречные.

Отличия встречного иска от иных материально-правовых возражений ответчика выражаются, в частности, в следующем:

1) встречный иск должен быть рассмотрен в порядке искового производства, и, соответственно, арбитражный суд обязан разрешить по существу материально-правовое требование истца по встречному иску, в то время как материально-правовое возражение не порождает самостоятельного производства, являясь лишь аргументом, который может быть учтен (в зависимости от обстоятельств дела) арбитражным судом при вынесении решения по первоначальному иску;

2) предъявление встречного иска детально регламентировано специальными процессуальными правилами (ч. 10 ст. 38, ч. 2 ст. 132 АПК), в то время как для остальных материально-правовых возражений особая правовая регламентация отсутствует (они могут излагаться в отзыве на исковое заявление, в устных и письменных заявлениях, ходатайствах и объяснениях ответчика, в апелляционной и кассационной жалобах и т.п.);

3) если о своих материально-правовых возражениях ответчик вправе заявлять в любой стадии арбитражного процесса, то хронологическая возможность предъявления встречного иска ограничена рамками рассмотрения дела в первой.

Отмена вышестоящей судебной инстанцией судебного акта арбитражного суда первой инстанции и направление ею дела на

новое рассмотрение в тот же арбитражный суд не препятствует предъявлению встречного иска при новом рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции.

Правом на предъявление встречного иска обладает ответчик по первоначальному иску. Если в деле участвуют несколько ответчиков, то каждый из них вправе самостоятельно предъявить к истцу встречный иск. При этом каждый из ответчиков при предъявлении встречного иска не связан позицией других ответчиков. Не исключена также и возможность предъявления ответчиками совместного встречного иска.

Прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы также обладают правом предъявления встречного иска.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, правом на предъявление встречного иска не обладает (ч. 2 ст. 51 АПК).

Встречный иск может быть предъявлен истцу.

Встречный иск принимается арбитражным судом в случае, если:

- 1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- 2) встречный иск также должен быть принят арбитражным судом, если удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;
- 3) между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела.

При отсутствии названных выше оснований, арбитражный суд возвращает встречный иск.

13.7 Подготовка дела к судебному разбирательству

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству

Решив в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд вопрос о его принятии и возбуждении производства по делу (ст. 127 АПК), судья начинает подготовку дела к судебному разбирательству.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству всегда выносится в виде отдельного судебного акта.

Определение должно быть вынесено в сроки, дающие возможность провести полноценную подготовку в течение двух месяцев со дня поступления заявления (ст. 134 АПК).

В определении о подготовке дела к судебному разбирательству судья указывает действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения. Указанные сроки определяются по усмотрению судьи, в зависимости от того, какова цель совершения тех или иных действий.

Возможность обжалования определения о подготовке дела к судебному разбирательству АПК не предусмотрена: вынесение такого определения ничем не нарушает права и законные интересы участников дела.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится судьей единолично.

В ч. 3 ст. 133 названы четыре основные задачи подготовки дела к судебному разбирательству:

1. Определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела.

Выполнение этой задачи происходит путем уяснения судьей сущности требований истца и возражений ответчика, установления предмета спора и содержания правоотношений сторон, а также определения обстоятельств, подлежащих доказыванию, и законодательства, подлежащего применению;

2. Разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Реализация этой задачи возможна только после проведения анализа спорного правоотношения, характер которого позволяет

установить лиц, имеющих материально-правовую (истцы, ответчики, третьи лица) или иную, например, процессуальную (свидетель, эксперт, переводчик), публичную (государственный орган или орган местного самоуправления) заинтересованность в деле;

3. Оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств.

4. Примирение сторон.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд.

В ст. 135 АПК перечисляются действия, совершаемые судьей при подготовке дела. Эти действия направлены на создание условий для проведения полноценного и оперативного судебного разбирательства (ст. 135 АПК).

К указанным действиям относятся:

1) вызов сторон и их представителей и проведение с ними собеседования в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований;

2) разъяснения сторонам их права на рассмотрения дела с участием арбитражных заседателей, права передать спор на разрешение в третейский суд;

3) оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств;

4) по ходатайству сторон разрешает вопросы по обеспечению иска;

5) рассматривает вопросы по вступлению в дело других лиц.

АПК не требует от судьи обязательного совершения в совокупности всех действий, перечисленных выше. Необходимость в совершении тех или иных действий определяется в каждом случае по усмотрению судьи и зависит от обстоятельств конкретного спора и активности участников дела.

В целях определения характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, судья:

1. Вызывает стороны и (или) их представителей для собеседования.

В ходе собеседования судья выясняет у истца сущность требований (в случае их неясности предлагает истцу уточнить тре-

бования, оказывая помощь во внесении в них ясности и определенности) и возможных (предполагаемых истцом) возражений ответчика. При собеседовании с ответчиком судья выясняет сущность его возражений, предлагает раскрыть доказательства.

Кроме того, как правило, при собеседовании судья разъясняет участникам дела их процессуальные права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий в определенный срок, право сторон на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, на передачу спора на разрешение третейского суда (в тех случаях, когда АПК предусматривает возможность разрешения спора таким судом). Оформление хода собеседования и его результатов процессуальным документом (протоколом, определением) АПК не требует.

2. Изучает материалы дела и представленные участниками дополнительные материалы с целью установления предмета доказывания по спору и квалификации правоотношений сторон.

По результатам изучения, самостоятельного или в ходе собеседования, судья определяет фактические обстоятельства, подлежащие доказыванию, круг необходимых доказательств, подлежащих исследованию при судебном разбирательстве, нормы материального права, регулирующие правоотношения, а также состав лиц, чьи права и интересы могут быть затронуты судебным разбирательством и судебным актом.

Следующая задача – это оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств. В соответствии с ч. 1 ст. 66 АПК доказательства представляются лицами, участвующими в деле. Если же участник процесса не имеет возможности самостоятельно представить доказательство, он в соответствии с ч. 4 ст. 66 АПК вправе обратиться с ходатайством об истребовании доказательств. При удовлетворении ходатайства суд истребует соответствующее доказательство.

Кроме истребования доказательств, в том числе по ходатайству сторон или по своей инициативе, содействие суда в сборе доказательств заключается в разрешении вопросов о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных

доказательств, о принятии мер по обеспечению доказательств, направлении судебных поручений.

Третья задача – это разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса. Правильная квалификация характера правоотношений сторон позволяет на стадии подготовки решить вопрос о привлечении к участию в деле другого ответчика (ч. 2 ст. 46 АПК), о замене ответчика (ст. 47 АПК), о замене стороны правопреемником (ст. 48 АПК), о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих и не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 50, 51 АПК), о вступлении в дело прокурора (ч. 4 ст. 52 АПК).

Среди подготовительных действий судьи, направленных на примирение сторон, можно назвать следующие:

- разъяснение сторонам их права на заключение мирового соглашения;
- разъяснение права сторон на обращение за содействием к посреднику в целях урегулирования спора;
- оказание сторонам содействия в заключении мирового соглашения путем объяснения материальных и процессуальных выгод окончания дела миром, особенно в случаях, когда спор не носит принципиального характера, порядка и последствий заключения соглашения.

В случае наличия соответствующих ходатайств на стадии подготовки дела судья разрешает вопросы об обеспечении иска, об отмене принятых мер, о предоставлении встречного удовлетворения. Кроме того, судья решает и так называемые организационно-процессуальные вопросы подготовки: о возможности проведения выездного судебного заседания, о привлечении переводчика, соединении и разъединении нескольких требований, о назначении даты предварительного судебного заседания.

13.8 Предварительное судебное заседание

Основной целью предварительного судебного заседания является завершение подготовки дела путем разрешения, с участием сторон и третьих лиц, организационных и процессуальных во-

просов, решение которых на стадии подготовки дела позволяет оперативно и с максимальным эффектом провести судебное разбирательство.

С практической точки зрения предварительное судебное заседание необходимо для того, чтобы: во-первых, посвятить судебное разбирательство исключительно решению спора, не отвлекаясь на организационные и вторичные процессуальные моменты, во-вторых, таким образом подготовить судебное заседание, чтобы по его результатам, не откладывая рассмотрение дела, вынести обоснованное, законное и справедливое решение, т.е. провести одно заседание по делу.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 135 АПК срок проведения предварительного судебного заседания определяется судьей по согласованию со сторонами в ходе собеседования.

О предварительном судебном заседании в обязательном порядке извещаются стороны, заявители, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, в случае их обращения в арбитражный суд с заявлением, привлеченные ранее третьи лица. Также о времени и месте предварительного заседания могут быть извещены потенциальные третьи лица (вопрос о привлечении которых будет являться предметом обсуждения в заседании).

При неявке надлежащим образом извещенных о времени и месте заседания участников процесса, в том числе истца или заявителя, предварительное заседание может быть проведено в их отсутствие.

Предварительное судебное заседание проводится судьей всегда единолично, в том числе и по делам, требующим обязательного коллегиального рассмотрения.

Порядок предварительного судебного заседания определяется судьей. В начале заседания председательствующий объявляет наименование суда и номер дела, наименование сторон и других участников дела, вступивших или привлеченных к участию в нем, предмет иска, проверяет полномочия явившихся лиц, объявляет состав суда.

После решения организационных вопросов проведения предварительного заседания судья заслушивает или оглашает ходатайства сторон (о представлении и истребовании доказа-

тельств, о принятии обеспечения иска или его отмене, замене, о принятии встречного иска, о вызове в судебное разбирательство свидетелей, переводчиков, экспертов, о назначении арбитражных заседателей, о привлечении третьих лиц и другие), информирует участников дела об имеющихся доказательствах, определяет их достаточность и обязывает стороны представить дополнительные доказательства, выносит на рассмотрение иные вопросы (например, о проведении выездного заседания, о разъединении или объединении требований, о проведении отдельных заседаний по делу, о заключении мирового соглашения и иные).

В ходе предварительного судебного заседания судьей, его помощником или секретарем судебного заседания ведется протокол (ст. 155 АПК).

При проведении предварительного заседания стороны имеют право представлять доказательства, в том числе обращаться с заявлением о фальсификации доказательств, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения и излагать доводы по всем возникающим в заседании вопросам. Следует обратить внимание на то, что предварительное судебное заседание призвано решать процессуальные вопросы подготовки дела к судебному разбирательству, поэтому в ходе его проведения доказательства не оцениваются, а исследуются только на предмет их относимости, допустимости, подлинности и полноты.

Также не должна в предварительном заседании со стороны судьи, участников процесса даваться оценка их требованиям и возражениям, стороны должны только уточнить их, при необходимости, и раскрыть доказательства с тем, чтобы у противной стороны была возможность подготовиться к судебному разбирательству.

В предварительном заседании может быть объявлен перерыв на срок не более пяти календарных дней с целью предоставления лицам, участвующим в деле, возможности представить дополнительные доказательства, заключить мировое соглашение, решить ряд других вопросов: об участии в деле арбитражных заседателей, к примеру.

Решив все вынесенные в предварительное заседание вопросы, судья предоставляет возможность сторонам и привлеченным третьим лицам высказать мнение о готовности дела и о возмож-

ности назначения судебного разбирательства. Выслушав мнение участников заседания и придя к выводу о готовности дела, судья решает вопрос о назначении дела к судебному разбирательству.

13.9 Назначение дела к судебному разбирательству

Признав, с учетом мнения сторон и привлеченных к участию в деле третьих лиц, дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству в виде отдельного судебного акта.

В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается о привлечении к делу третьих лиц, о замене сторон, о привлечении других ответчиков, о назначении экспертизы, вызове свидетелей и переводчиков, арбитражных заседателей (фамилии и инициалы), принятии встречного иска, соединении или разъединении требований, решаются другие вопросы, если по ним не выносились отдельные определения (об обеспечении иска, отмене или замене обеспечения, наложении судебных штрафов и т.д.). В определении может быть предложено участникам дела представить дополнительные доказательства, необходимость исследования которых была выявлена в предварительном судебном заседании.

Определение о назначении дела к судебному разбирательству подписывается судьей, его копии направляются лицам, участвующим в деле. Если судебное заседание по рассмотрению спора по существу открывается непосредственно по завершении предварительного заседания, участники дела извещаются о назначении дела устно, но после подготовки письменного варианта определения его копия все равно должна быть направлена сторонам.

Судебное заседание в первой инстанции (судебное разбирательство) может быть открыто и проведено непосредственно по завершении предварительного заседания при условиях:

а) присутствие в предварительном судебном заседании всех лиц, участвующих в деле, в том числе привлеченных к участию в деле непосредственно в этом заседании;

б) все лица, участвующие в деле, дали свое согласие (либо в письменном виде, либо занесенное в протокол заседания) на продолжение рассмотрения дела;

в) дело подлежит рассмотрению судьей единолично (ст. 17 АПК).

Отсутствие хотя бы одного из условий лишает суд права открывать судебное заседание в первой инстанции по завершении предварительного заседания.

Если же условия соблюдены, процесс подготовки дела может перейти в стадию судебного разбирательства.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	3
Тема 1 Состав арбитражного суда.....	10
Тема 2 Подведомственность.....	21
Тема 3 Подсудность.....	28
Тема 4 Лица, участвующие в деле.....	42
Тема 5 Иные участники арбитражного процесса.....	63
Тема 6 Представительство в арбитражном суде.....	73
Тема 7 Доказательства и доказывание.....	90
Тема 8 Обеспечительные меры арбитражного суда.....	106
Тема 9 Понятие и виды судебных расходов.....	119
Тема 10 Судебные штрафы.....	133
Тема 11 Процессуальные сроки.....	137
Тема 12 Иск и возбуждение дела в арбитражном суде.....	148
Тема 13 Производство в арбитражном суде первой инстанции. Исковое производство.....	156