

серия образования
ИНВАН

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебник

*Ответственный редактор
Т.И. Отческая*

ЮСТИЦ  ИНФОРМ

Коллектив авторов

Арбитражный процесс: учебник

«Юстицинформ»

2017

УДК 67.410
ББК 347.918.2

Коллектив авторов

Арбитражный процесс: учебник / Коллектив авторов —
«Юстицинформ», 2017

ISBN 978-5-7205-1369-6

В учебнике изложены основные институты арбитражного процессуального права с учетом последних организационно-правовых изменений в системе арбитражных судов РФ и их компетенции. Особое внимание уделяется авторами вопросам компетенции арбитражных судов, подготовки дела к судебному разбирательству и стадии судебного разбирательства; особенностям арбитражного производства по отдельным категориям дел; производству в суде апелляционной, кассационной и надзорной инстанций; производству по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам. В издании представлены варианты решения сложных вопросов правоприменения на основе выработанных арбитражными судами апелляционной, кассационной и надзорной инстанций правовых позиций и подходов. Учебник предназначен для студентов, магистрантов, аспирантов, а также практикующих юристов и всех, кто интересуется проблемами арбитражного процессуального права.

УДК 67.410
ББК 347.918.2

ISBN 978-5-7205-1369-6

© Коллектив авторов, 2017

© Юстицинформ, 2017

Содержание

Предисловие	8
Список сокращений	10
Глава 1	11
Глава 2	24
Глава 3	33
Глава 4	43
Глава 5	49
Глава 6	61
Глава 7	72
Глава 8	80
Конец ознакомительного фрагмента.	83

Арбитражный процесс: учебник

Ответственный редактор Т.И. Отческая

Рецензенты:

Усманова Л.Ф. – профессор кафедры гражданского права и процесса Института государства и права тюменского государственного университета, доктор юридических наук, профессор

Астахова М.А. – заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин филиала Московского института государственного управления и права в тюменской области, кандидат юридических наук, доцент

ARBITRAL PROCEDURE TEXTBOOK

Executive editor T.I. Otchetskaya

Moscow

YUSTITSINFORM

2017

Reviewers:

Usmanova L.F. – Professor of Civil Law and Civil Procedure Department of the Institute of State and Law of the Tyumen State University, Doctor of Law, Professor

Astakhova M.A. – Head of the Civil Law Subjects Department of the Moscow Institute of State Management and Law (Tyumen branch), PhD, Associate Professor

Arbitral procedure: textbook / group of authors; executive editor T.I. Otchetskaya – M.: Yustitsinform, 2017. – 500 p.
978-5-7205-1369-6

This textbook contains main points of arbitral procedural law taking into account the recent procedural and institutional changes in Arbitration Court system of the Russian Federation and their jurisdiction.

The authors focus on subjects of competence of arbitration tribunals, preparations for the hearings and stages of arbitration; peculiarities of certain types of arbitration cases; proceedings of court of appellate jurisdiction, court of cassation, court of supervision; effectuation of retrial of enforceable court ruling on the basis of new or newly discovered circumstances.

This textbook provides variants of solutions of complicated law enforcement matters on the basis of legal positions and legal approaches made by arbitration court of appellate jurisdiction, court of cassation and court of supervision.

This textbook is for students, graduates, postgraduates, and also for practicing lawyers and all those interested in the problems of arbitral procedural law.

Keywords: concept of arbitral procedure and arbitral procedural law, competence of arbitration tribunals, participants of arbitral procedure, representation in arbitration tribunal, evidences and proving in arbitral procedure, procedural terms, court costs, conciliatory procedures, writ proceedings.

© LLC «Yustitsinform», 2017

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:

Отческая Татьяна Ивановна, доктор юридических наук, профессор: главы 2, 3, 9; совместно с Володиной Д.В. – главы 1, 5, 6, 12, 14; с Доркиной А.В. – главы 10, 11, 13, 15; с Отческим И.Е. – главы 16, 18, 19; с Шевцовым А.В. – главы 4, 7, 8, 19

Володина Дарья Владимировна, кандидат юридических наук: главы 1, 5, 6, 12, 14 (совместно с Отческой Т.И.)

Доркина Анастасия Викторовна, кандидат юридических наук: главы 10, 11, 13, 15 (совместно с Отческой Т.И.)

Отческий Иван Евгеньевич, кандидат юридических наук: главы 16, 18, 19 (совместно с Отческой Т.И.)

Шевцов Андрей Владиславович, кандидат юридических наук: главы 4, 7, 8, 19 (совместно с Отческой Т.И.)

Authors:

Otcheskaya T.I., Doctor of Law, Professor: Chapters 2, 3, 9; coauthored with Volodina D.V.: – Chapters 1, 5, 6, 12, 14; with Dorkina A.V. – Chapters 10, 11, 13, 15; with I.E. Otcheskiy – Chapters 16, 18, 19; with Shevtsov A.V. – Chapters 4, 7, 8, 19

Volodina D.V., PhD: Chapters 1, 5, 6, 12, 14 (co-authored with Otchetskaya T.I.)

Dorkina A.V., PhD: Chapters 10, 11, 13, 15 (co-authored with Otchetskaya T.I.)

Otcheskiy I.E., PhD: Chapters 16, 18, 19 (co-authored with Otchetskaya T.I.)

Shevtsov A.V., PhD: Chapters 4, 7, 8, 19 (co-authored with Otchetskaya T.I.)

Предисловие

Гарантия судебной защиты прав и свобод человека и гражданина является фундаментальной основой любого правового государства.

По мере усложнения общественных отношений, развития экономики государств неизбежными стали рост гражданского оборота и, соответственно, возникновение ситуаций, при которых нарушаются права и законные интересы как отдельных граждан, так и юридических лиц, вовлеченных в хозяйственно-экономические правоотношения.

Через арбитражный процесс происходит реализация норм материального права и защита прав и интересов субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности. В этом и состоит социальное назначение арбитражного процессуального права.

В свете проводимых преобразований в судебной системе Российской Федерации не утрачивают актуальность вопросы институционального оформления органов экономического правосудия.

Изучение арбитражного процессуального права, регулирующего судопроизводство по экономическим делам, приобрело особую актуальность в начале 90-х годов XX в. Это было обусловлено влиянием ряда факторов социального и специфически правового характера.

Факторы первой группы возникли вследствие либерализации экономики в Российской Федерации и качественного повышения значимости предпринимательских и иных экономических отношений в системе общественных отношений.

Экономическая деятельность вовлекает все большее число субъектов, ею опосредуется движение несравнимо большего, чем ранее, объема материальных благ. Большое общественное значение экономических отношений обуславливает возникновение значительного количества споров в этой сфере.

Вторая группа факторов включает реализацию принципа правовой определенности в арбитражном судопроизводстве, когда важной составляющей деятельности по совершению процессуального законодательства является судебная арбитражная практика, сформированная по результатам анализа и обобщения рассмотренных в судах экономических споров.

Третью группу составляют факторы, обусловленные решением вопроса о необходимости отраслевой дифференциации гражданского и арбитражного процессуального права.

На теоретическом уровне данный вопрос оставался дискуссионным. В законодательстве он был разрешен в 2002 г. в пользу самостоятельности арбитражного процесса как отрасли права.

В последнее время подходы в науке по этому вопросу меняются в сторону создания единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации с учетом того, что арбитражные суды с 6 августа 2014 г. находятся в рамках системы единого Верховного суда Российской Федерации.

Процесс постоянного совершенствования процессуального законодательства – важный механизм, который обеспечивает эффективное рассмотрение экономических споров арбитражными судами.

Степень совершенствования судоустройства, изменения структуры, роли и статуса суда, его соответствия конкретным реалиям общества и государства во многом определяет эффективность и сущность правосудия¹.

Большой объем правовых конфликтов, рассматриваемых арбитражными судами, а также изменения в сфере нормативного регулирования арбитражно-процессуальных отно-

¹ См.: Правосудие в современном мире: монография / Под ред. В.М. Лебедева, Т.Я. Хабриевой. М.: Норма, 2013. – С. 320.

шений требуют от представителей судебного корпуса высокого уровня профессионализма, глубоких знаний законодательства и умения его применять.

По мнению Президента страны, «судебный корпус должен пополняться и обновляться высококвалифицированными, хорошо подготовленными кадрами»².

Вопрос о качественном судебском корпусе актуален в настоящее время для многих стран мира.

В этой связи в последнее время особую актуальность приобретают вопросы профессиональной компетенции судей и участников процесса, которые получили освещение и в настоящем учебнике.

Представленный теоретический материал основан на современных процессуальных концепциях, последних изменениях арбитражного процессуального законодательства.

Выражаем надежду, что учебное пособие поможет в подготовке по дисциплине «Арбитражный процесс» студентам всех уровней обучения, магистрантам, аспирантам, преподавателям, практикующим юристам, а также юристам, изучающим вопросы арбитражного процесса. Данное издание сыграет положительную роль в становлении профессионализма юристов по вопросам защиты нарушенных прав граждан и хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Авторы выражают признательность рецензентам за поддержку нашей инициативы по изданию данного учебника.

**От имени авторов коллектива —
ответственный редактор
доктор юридических наук,
профессор Т.И. Отческа**

² См.: Выступление Президента Российской Федерации В.В. Путина на VIII Всероссийском съезде судей 18.12.2012 г. // <http://www.ssrif.ru/menu/27>.

Список сокращений

- АПК РФ** – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации.
ВС РФ – Верховный суд Российской Федерации.
ВАС РФ – Высший арбитражный суд Российской Федерации.
ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации. **ГПК РФ** – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.
АС ЗСО – Арбитражный суд Западно-Сибирского округа. **КоАП РФ** – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.
КС РФ – Конституционный суд Российской Федерации. **НК РФ** – Налоговый кодекс Российской Федерации.
НИИ – Научно-исследовательский институт.
РФ – Российская Федерация.
АС – арбитражный суд.
ФЗ – Федеральный закон.
ФКЗ – Федеральный конституционный закон.
гл. – глава.
п. – пункт.
с. – страница.
ст. – статья.
разд. – раздел.
ч. – часть.

Глава 1

Понятие арбитражного процесса и арбитражного процессуального права. Принципы арбитражного процессуального права

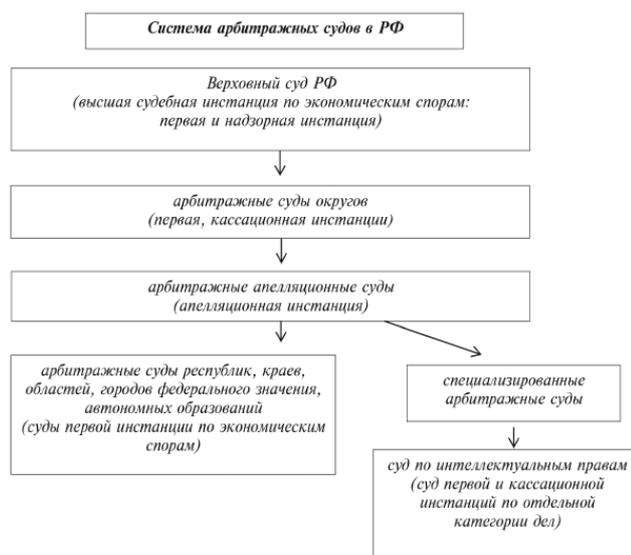
Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 года, закрепляя важнейший конституционный принцип судопроизводства – *принцип осуществления правосудия только судом*, предусматривает, что правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами, образованными в соответствии с Конституцией РФ и федеральным конституционным законом.

Правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности уполномочены осуществлять специально образованные для этой цели государственные органы – арбитражные суды Российской Федерации.

Замена системы *государственных арбитражей* арбитражными судами предопределялась новыми экономическими условиями перехода к рыночным отношениям, существованием разных форм собственности. Разрешение споров между равными субъектами хозяйствования прежними способами и методами, которые применялись в условиях плановой системы хозяйствования, стало затруднительно.

Арбитраж был преобразован в суд, деятельность которого по рассмотрению и разрешению споров протекает в арбитражной процессуальной форме, создающей устойчивые гарантии защиты права в равной мере всем участникам хозяйственных отношений.

В связи с принятием Конституции РФ 1993 г., нового Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), а также дальнейшим развитием арбитражной судебной системы возникла необходимость в принятии закона об арбитражных судах и третьего по счету АПК РФ (принят в 2002 г.), которые в настоящее время и определяют систему и состав арбитражных судов, а также процессуально-правовую форму их деятельности.



Внутренние структурные изменения Верховного суда РФ получили свое закрепление в новом ФКЗ от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации». Так, в

Верховном суде РФ была образована Судебная коллегия по экономическим спорам, которая рассматривает дела по разрешению экономических споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, между высшими органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Еще одним структурным изменением судебной арбитражной системы РФ, предшествующим последнему, было образование нового вида специализированного арбитражного суда – суда по интеллектуальным правам, рассматривающего в качестве суда первой и кассационной инстанции дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав субъектов.

Арбитражные суды имеют организационную самостоятельность и специфичную процессуальную форму реализации полномочий по осуществлению правосудия по экономическим спорам.

Арбитражный процесс

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

это стадийное движение дела по возникшему в процессе экономической и иной предпринимательской деятельности спору, вытекающему из гражданских правоотношений (экономические споры) либо из публичных правоотношений, включая административные

Экономические споры или иные дела, отнесенные к компетенции арбитражных судов Конституцией РФ, Законом об арбитражных судах, АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами составляют **предмет арбитражного процесса** как формы деятельности суда. Конечной целью арбитражного процесса выступает восстановление нарушенного права в реальности или установление юридических фактов.

Процессуальная форма арбитражного процесса

предусмотренный нормами арбитражного процессуального права порядок возбуждения судебного производства, подготовки дела к разбирательству, рассмотрения и разрешения дела, обжалования и пересмотра актов суда, а также исполнения решений арбитражного суда

Формализация арбитражного процесса направлена на обеспечение защиты действительно существующих прав хозяйствующих субъектов и гарантирование вынесения законных и обоснованных решений.

Таким образом, процессуальная форма выступает в качестве инструмента достижения законности в правоприменительной деятельности арбитражных судов.

Арбитражный процесс представляет собой единство процессуальных действий, процессуальных прав и обязанностей арбитражного суда, лиц, участвующих в деле, и других участников процесса, форму их деятельности.

Признаки арбитражной процессуальной формы
Нормативность (детальное регулирование нормами права процессуальных прав и обязанностей субъектов арбитражного процесса, а также регулирование на уровне федерального законодательства)
Непререкаемость (совершение участниками процесса лишь тех процессуальных действий, которые заранее запрограммированы арбитражными процессуальными нормами; отношения между арбитражным судом и участниками процесса имеют характер правоотношений)
Системность (установление последовательного порядка разрешения экономического спора на всех стадиях арбитражного судопроизводства, общего для всех категорий дел, а также особенностей и исключений из него по отдельным категориям дел)
Универсальность (применение арбитражно-процессуальной формы ко всем категориям арбитражных дел)

Сущность арбитражной процессуальной формы заключается в строгой регламентации деятельности участников судебного процесса с точки зрения:

- 1) содержания поведения участников процесса; последовательности совершаемых действий или бездействия; места и времени их совершения или не совершения.

Процессуальная форма ограждает спорящие стороны от субъективизма судей и ведет к достижению истины в правосудии.

В зависимости от характера и специфики материального права определяется вид арбитражного судопроизводства, т. е. особый процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения и разрешения определенных групп дел в арбитражных судах.

Виды арбитражного судопроизводства:

- иные производства
- исковое производство
- производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений
- особое производство
- производство по делам о несостоятельности (банкротстве)
- упрощенное производство
- приказное производство
- производство по делам с участием иностранных лиц
- иные производства

Исковое производство

вид арбитражного судопроизводства, в порядке которого рассматриваются возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (разд. II АПК РФ)

Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений

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

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

3) дела об административных правонарушениях;

4) дела о взыскании обязательных платежей и санкций

Особое производство

вид арбитражного судопроизводства, в порядке которого рассматриваются дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение (гл. 27 АПК РФ), где объектом судебной защиты является не спорное субъективное право, а охраняемый законом интерес одного субъекта права

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

Не исключено рассмотрение в арбитражном суде в силу ч. 1 ст. 33 АПК РФ дел по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ); по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей; по спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей; по спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы; по спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности Суда по интеллектуальным правам в соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК РФ; о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В арбитражном процессе предусмотрен такой вид судопроизводства, как **упрощенное производство** (гл. 29 АПК РФ). Бесспорный характер заявленного требования и его незначительный размер определяют упрощенную процедуру рассмотрения и разрешения дела в арбитражном и в гражданском процессах.

Новым с 1 января 2016 г. видом судопроизводства в арбитражном процессе является **приказное производство**, основы и порядок которого закреплены гл. 29.1 АПК РФ, введенной в действие ФЗ от 2 марта 2016 г. № 47-ФЗ.

Арбитражно-процессуальная форма приказного производства имеет более упрощенный характер.

К делам приказного производства закон относит дела, в которых:

1) требования вытекают из неисполнения или ненадлежащего исполнения договора и основаны на представленных взыскателем документах, устанавливающих денежные обязательства, которые должником признаются, но не исполняются, если цена заявленных требований не превышает четырехсот тысяч рублей;

2) требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и не датировании акцепта, если цена заявленного требования не превышает четырехсот тысяч рублей;

3) заявлено требование о взыскании обязательных платежей и санкций, если указанный в заявлении общий размер подлежащей взысканию денежной суммы не превышает ста тысяч рублей.

К иным видам производства относятся дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (гл. 30 АПК РФ), дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (гл. 31 АПК РФ), дела, возникающие в связи с исполнением актов арбитражных судов (разд. III АПК РФ).

Арбитражный процесс как наука

есть совокупность правовых знаний, накопленных и постоянно обновляемых в результате специальных научных исследований и обобщения арбитражной практики

Научные знания находят свое отражение в правовых доктринах, концепциях, комментариях, научных трудах, рекомендациях законодателя к арбитражным судам и закрепляются в конструкциях правовых норм.

Верность выводов и предложений представителей науки подтверждается или отвергается впоследствии правоприменительной практикой.

Иногда к правовым идеям, отвергнутым первоначально при разработке и принятии законов, возвращаются вновь в связи с проявляющейся со временем верностью той или иной правовой идеи. Так, идеи, что органы арбитража должны быть тождественны судам, т. е. осуществлять правосудие, высказывались учеными еще в 1950-е годы.

Наука арбитражного процесса относительно молода. Наиболее важные научные исследования и работы по арбитражному процессуальному праву выполнены в 1970—1980-е годы.

Объектом научных исследований и внимания ученых являлись фундаментальные проблемы арбитражного процесса: сущность и правовая природа арбитражного суда, принципы арбитражного процесса, сущность хозяйственных споров, арбитражное рассмотрение преддоговорных споров, комплексные проблемы арбитражного процесса и др.

► **Арбитражный процесс как учебная дисциплина** предполагает изучение, прежде всего, действующего арбитражного процессуального права, его норм и институтов.

Объектом изучения являются также концепции, правовые взгляды, исторические факты по проблемам арбитражного процесса, накопленные правовой наукой.

Как отмечалось выше, арбитражные суды в РФ составляют сегодня **систему федеральных судов**, определяемую Законом о судебной системе и Законом об арбитражных судах, согласно которым в России действуют:

- Верховный суд РФ;
- 10 арбитражных судов округов (суды кассационной инстанции);
- 21 арбитражный апелляционный суд;
- 85 арбитражных судов субъектов РФ;
- 1 специализированный арбитражный суд (Суд по интеллектуальным правам).

Все они составляют единую систему арбитражных судов.

Присоединение к территории РФ Республики Крым в соответствии с ФКЗ от 21 марта 2014 г. № 6-ФКЗ «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов – Республики Крым и города федерального значения Севастополя» повлекло и соответствующие изменения в судебной системе РФ.

Так, были созданы Арбитражный суд Республики Крым (А83) в г. Симферополь и Арбитражный суд г. Севастополя (А84)³, Двадцать первый арбитражный апелляционный суд, местом нахождения которого является г. Севастополь⁴.

³ См.: ФЗ от 23 июня 2014 г. № 154-ФЗ «О создании судов Российской Федерации на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2014. № 26 (Ч. I). Ст. 336.

Верховный суд РФ (ВС РФ) является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью арбитражных судов, рассматривающих экономические споры. Он выступает в качестве вышестоящей судебной инстанции по отношению к арбитражным судам округов, арбитражным апелляционным судам и арбитражным судам субъектов РФ.

Арбитражный суд округа в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда кассационной инстанции, рассматривает по первой инстанции заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок по делам, рассматриваемым арбитражными судами, или за нарушение права на исполнение судебных актов в разумный срок, принятых арбитражными судами, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

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

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

Специализированный федеральный суд рассматривает экономические споры и иные дела, рассматриваемые арбитражными судами. *Суд по интеллектуальным правам* является единственным на территории России (г. Москва⁵) специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав, в качестве суда первой и кассационной инстанций.

Судопроизводство по экономическим спорам осуществляется судьями арбитражных судов, являющимися носителями судебной власти. Их статус, как и статус судей других судов, определяется законом РФ «О статусе судей в РФ».

Судьи осуществляют рассмотрение дел, способствуют примирению спорящих сторон и заключению ими мирового соглашения; участвуют в рассмотрении жалоб (представлений) на решения арбитражных судов; изучают и обобщают практику применения законодательства арбитражными судами; подготавливают предложения по ее совершенствованию; разрабатывают предложения по совершенствованию законодательства; осуществляют другие функции, возложенные на них законом.

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

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

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

⁴ См.: ФКЗ от 23 июня 2014 г. № 10-ФКЗ «О создании Двадцать первого арбитражного апелляционного суда и о внесении изменений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2014. № 26 (Ч. I). Ст. 3359.

⁵ См.: Постановление Пленума ВАС РФ от 22 июня 2012 г. № 17 «Об определении места постоянного пребывания Суда по интеллектуальным правам» // Вестник ВАС РФ. 2012. № 8. Авг. с.

Работа судьи в иных организациях на условиях совместительства не допускается, за исключением педагогической и научно-исследовательской деятельности. Судья не вправе заниматься предпринимательской деятельностью и иметь частную практику.

В этой связи качество отправления правосудия во многом зависит от уровня профессиональной подготовки и компетентности судей, подхода к выполнению процессуальных обязанностей и в целом от понимания своего правового статуса.

Функции арбитражных судов:

- разрешают экономические споры
- предупреждают нарушения законодательства
- ведут статистический учет и анализируют
- статистические данные о своей деятельности
- осуществляют международные связи
- в установленном порядке

Предмет деятельности арбитражных судов

рассмотрение экономических споров и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности

Задачи арбитражного судопроизводства (ст. 2 АПК РФ):

- защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере
 - обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности
 - справедливое публичное судебное разбирательство в разумный
 - срок независимым и беспристрастным судом
 - формирование уважительного отношения к закону и суду
 - укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности
 - содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота

В связи с этим никакие другие органы и лица, кроме арбитражных судов, не могут брать на себя функции по осуществлению правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

То обстоятельство, что в соответствии с п. 1 ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав наряду с судами общей юрисдикции и арбитражными судами может осуществлять также третейский суд, вовсе не делает третейские суды органами судебной власти, власти государственной, публичной. Третейский суд является судом частным, и законную силу принимаемого им решения, делающую это решение обязательным, может придать только компетентный суд государства через механизм приведения в исполнение решения третейского суда.

Таким образом, **принцип осуществления правосудия** в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности арбитражным судом реализуется через такие механизмы, как:

– образование арбитражных судов в целях защиты прав и интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в соответствии с Конституцией РФ и Законом об арбитражных судах;

– осуществление правосудия по правилам АПК РФ путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел.

Названный принцип является гарантией обеспечения каждому права на рассмотрение его дела тем судом и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, т. е. гарантией права на «своего» судью.

Отступление от этого принципа повлечет за собой не только нарушение положений ст. 47 Конституции РФ, но и требований ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, ратифицированной РФ в соответствии с Федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-Ф «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней».

В числе основных *задач судопроизводства* в арбитражных судах впервые в ст. 2 АПК РФ называются *задачи по обеспечению доступности правосудия* в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом.

В связи с этим при изучении процессуального законодательства возникает вопрос о том, какие положения АПК РФ направлены на реализацию этих задач и какими процессуальными действиями судьи они обеспечиваются.

В сформулированной в ст. 2 АПК РФ *задаче по обеспечению доступности правосудия* в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности реализуется требование норм международного права на доступ к суду.

Конституционные и международно-правовые нормы создают предпосылки права на обращение в арбитражный суд, которые оправдывают не только закрепление в АПК РФ указанной задачи, но и исключение такого традиционного для гражданского и арбитражного процессуального права института, как отказ в принятии искового заявления, с которым обычно связывались предпосылки права на иск.

Обеспечение доступности правосудия, которое реализуется через право на обращение в арбитражный суд, следует из конституционного права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ), абсолютного и неотъемлемого права каждого гражданина и юридического лица.

Доступ к суду рассматривается как элемент права на судебную защиту, поэтому АПК РФ создает условия для максимального облегчения доступа к суду за счет процессуальных механизмов и гарантий, таких как упрощение судопроизводства в арбитражных судах по некоторым категориям дел, единоличное рассмотрение дел в сочетании с возможностью привлечения к осуществлению правосудия арбитражных заседателей, позволяющих «разгрузить» суды, снизить бремя судебной нагрузки; широкое использование примирительных процедур и т. и.

Вместе с тем следует признать, что серьезным препятствием доступности правосудия является невозможность обеспечения каждому права на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ). Предусмотренные в ст. 59 АПК РФ положения о юридическом представительстве сторон в процессе не решают проблемы обеспечения квалифицированной юридической помощи, гарантированной государством, лиц, не имеющих материальных возможностей для приглашения адвоката, а вопрос о бесплатной юридической помощи по гражданским делам неимущим или малообеспеченным лицам на государственном уровне не решен. Особую важность и значимость поэтому приобретает стадия подготовки дела к судебному разбирательству, когда судья разъясняет лицам, участвующим

в деле, их права и обязанности, содействует им в обеспечении принципов состязательности и равноправия и т. и.

Препятствием доступности правосудия является и высокая государственная пошлина по многим делам, рассматриваемым арбитражными судами.

Особенно актуальным становится это обстоятельство в связи с отнесением к подведомственности арбитражных судов дел, возникающих в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности с участием физических лиц (акционеров, иных участников хозяйственных обществ и товариществ и т. и.), которые при обращении в арбитражный суд должны уплатить государственную пошлину в большем размере, чем она установлена при обращении в суд общей юрисдикции.

В связи с этим важно, чтобы арбитражный суд использовал предоставленное ему в соответствии с и. 2 ст. 333.22 НК РФ право исходя из имущественного положения лица, участвующего в деле, отсрочить или рассрочить уплату им государственной пошлины либо уменьшить ее размер.

Справедливое публичное судебное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом как задача судопроизводства в арбитражных судах (и. 3 ст. 2 АПК РФ) обеспечивает условия для реализации ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Согласно ст. 6 указанной конвенции, каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Справедливость судебного разбирательства связывается с понятием беспристрастного суда. В связи с этим в АПК РФ справедливость процесса обеспечивается отводом судей, если они прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела (ст. 21 АПК РФ).

Справедливое разбирательство связывается с принципом состязательности, поскольку *справедливым* является процесс, при котором стороны имеют равные и достаточные возможности для отстаивания своих интересов в суде, для представления доказательств и иного участия в судебном разбирательстве, в том числе для участия в представлении своих интересов на всех стадиях рассмотрения дела в арбитражном суде, а также достаточное время и возможности для подготовки своей защиты и отстаивания своих интересов.

Именно на такое понимание справедливого судебного разбирательства направлены положения АПК РФ о *состязательности* (ст. 9 АПК РФ) и *раенопраеии сторон* (ст. 8 АПК РФ), о *правах и обязанностях* лиц, участвующих в деле, и арбитражного суда (ст. 41, 65, 66, 133, 135, 156, 158, 159 АПК РФ).

Справедливое судебное разбирательство связывается и с эффективной судебной защитой, на обеспечение которой направлены положения АПК РФ о сроках судопроизводства, порядке и условиях обжалования судебных актов, о реформировании надзорного производства и др.

Публичность отождествляется с гласностью судебного разбирательства как неременного условия осуществления правосудия. Нормы ст. 11 и других статей АПК РФ содержат условия для *публичного судебного разбирательства*, и задача суда – обеспечить их соблюдение.

В ст. 5, ч. 2 ст. 67, ст. 167 и др. АПК РФ предусмотрены *гарантии независимого осуществления судопроизводства*. Дело, рассмотрение которого начато одним судьей или составом суда, должно быть рассмотрено этим же судьей или составом суда. Замена судьи или одного из судей возможна в случае, установленном АПК РФ. Эти правила достойны

внимания, так как они являются шагом вперед в деле укрепления гарантий независимости судей в их отношениях с должностными лицами суда и вышестоящих судов⁶.

Осуществление судебного разбирательства в разумный срок как гарантия эффективной судебной защиты, справедливого судебного разбирательства потребует от судей выполнения правил о сроках рассмотрения дела, отдельных процессуальных действий, которые предусмотрены в АПК РФ.

Понимание «разумного срока» судебного разбирательства дается в решениях Европейского суда по правам человека. Позиция этого суда исходит из того, что «разумность» срока должна определяться каждый раз с учетом характера и сложности дела, поведения сторон в процессе и других обстоятельств.

Например, преднамеренное затягивание процесса, воспрепятствование рассмотрению дела вследствие нарушений требований АПК РФ, вынуждающие суд оставлять заявление без движения, откладывать судебное разбирательство, влияют на сроки рассмотрения дела. Однако задержка процесса по этим причинам не может расцениваться в качестве обстоятельства, нарушающего разумные сроки, поскольку вызвана недобросовестным поведением сторон, злоупотреблением с их стороны своими процессуальными правами.

В то же время неоправданные проволочки в судебном разбирательстве, вызванные действиями судьи, будут основанием для оценки таких действий в качестве нарушающих разумный срок судебного разбирательства.

В ст. 4 АПК РФ закрепляется *право каждого лица на обращение в арбитражный суд* за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав.

В соответствии с указанной статьей любое заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК РФ.

В случаях, предусмотренных АПК РФ, в арбитражный суд вправе обратиться и иные лица.

В АПК РФ 2002 г. заметно выделяются новые арбитражные процессуальные правовые нормы, гарантирующие реализацию *принципа независимости судей* и подчинение их только закону. Так, в ч. 3 ст. 5 АПК РФ указано, что эти гарантии устанавливаются не только федеральным законом, но и Конституцией РФ.

В ст. 18 АПК РФ установлено, что *состав суда* для рассмотрения конкретного дела *определяется с учетом нагрузки и специализации судей* в порядке, исключая влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства.

Отказ от права на обращение в суд является недействительным.

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, по делам приказного производства и в иных случаях, предусмотренных АПК РФ;

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

– представления – при обращении Генерального прокурора РФ и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора.

Если для определенной категории споров федеральным законом установлен претензионный или иной досудебный порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор передается на разрешение арбитражного суда после соблюдения такого порядка.

⁶ См.: Регламент арбитражных судов РФ // ИПС «КонсультантПлюс».

По соглашению сторон подведомственный арбитражному суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение *третейского суда*, если иное не установлено федеральным законом.

Тем самым реализуется принадлежащее каждому лицу право на суд, признаваемое и гарантированное в РФ в соответствии с международными принципами и нормами международного права (ст. 17, 46 Конституции РФ). При этом гарантируется возможность выбора: обратиться за защитой своих прав в арбитражный или в третейский суд (ст. 4 АПК РФ).

По действующему арбитражному процессуальному законодательству заключение соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда не рассматривается как отказ от права на обращение в арбитражный суд и не является основанием для отказа или возвращения искового заявления.

При каких условиях стороны могут передать спор на рассмотрение третейского суда после возбуждения производства по делу в арбитражном суде? Какие при этом наступают правовые последствия?

Третейское разбирательство рассматривается в качестве одного из альтернативных способов разрешения коммерческих споров, позволяющих снизить нагрузку на арбитражные суды. Поэтому АПК РФ ориентирует арбитражные суды на содействие развитию таких способов разрешения споров.

Право на обращение в третейский суд может быть реализовано сторонами как до, так и после подачи искового заявления в арбитражный суд, когда дело с их участием уже было принято к производству арбитражного суда.

Надо иметь в виду, что соглашение между сторонами о передаче спора на разрешение третейского суда возможно:

- а) до принятия судом первой инстанции судебного акта – решения или определения, заканчивающего процесс;
- б) только в арбитражном суде первой инстанции;
- в) если спор возник из гражданских правоотношений;
- г) если иное не предусмотрено законом.

В этом случае стороны могут передать подведомственный арбитражному суду спор на рассмотрение третейского суда, если заключат соответствующее соглашение, если это спор, возникший из гражданских правоотношений, и если арбитражным судом еще не принят судебный акт, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, т. е. до принятия решения (ст. 167 АПК РФ), вынесения определения об оставлении искового заявления без рассмотрения (ст. 148 АПК РФ) или определения о прекращении производства по делу (ст. 150 АПК РФ).

В случае если стороны заключили соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда до обращения в арбитражный суд или во время судебного разбирательства, арбитражный суд должен оставить исковое заявление без рассмотрения, если нет препятствий к этому, предусмотренных в ч. 5 и 6 ст. 148 АПК РФ, а также в ч. 6 ст. 4 АПК РФ.

В последнем случае имеется в виду ограничение для передачи дела в третейский суд в силу федерального закона.

Так, например, Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве) устанавливает, что дела о банкротстве не могут быть переданы на рассмотрение третейского суда (п. 3 ст. 33 Закона о банкротстве).

Не могут рассматриваться в третейском суде и споры, вытекающие из административных и иных публичных правоотношений (ч. 6 ст. 4 АПК РФ, п. 2 ст. 1, ст. 5 Федерального закона от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»).

В ст. 6, 6.1, 7, 8, 10, 11, 12 АПК РФ закреплены не менее важные **принципы арбитражного процесса** — законность, разумные сроки судопроизводства и исполнения судебного акта; равенство всех перед законом и судом; равноправие сторон; непосредственность судебного разбирательства; гласность судебного разбирательства.

В ст. 9 АПК РФ определяется содержание **принципа состязательности**. Ключевое значение имеет обеспечение права каждому лицу, участвующему в деле, знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства. При этом предусмотрено, что лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или не совершения ими процессуальных действий.

В ст. 9 АПК РФ заложена концепция разумного сочетания активной деятельности участвующих в деле лиц, направленной на защиту своих прав, отстаивание своей позиции, и активной деятельности арбитражного суда по обеспечению гарантий и созданию условий для лиц, участвующих в деле, для эффективной судебной защиты через управление и руководство процессом.

Право лиц, участвующих в деле, знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства реализуется, в частности, в положениях статей АПК РФ, обязывающих истца подать в арбитражный суд заявление, соответствующее требованиям о форме и содержании, с обязательным направлением его копии с приложением необходимых документов, обосновывающих заявленное требование, ответчику и другим лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении (ст. 125, 126 АПК РФ).

Такие требования направлены на обеспечение права ответчика знать о предъявляемых ему требованиях и доводах, представленных в их обоснование, до начала судебного разбирательства. Нарушение этого положения обязывает суд оставить заявление без движения (ст. 128 АПК РФ) с тем, чтобы гарантировать в том числе и возможности защиты прав ответчика. Но и ответчик обязан представить отзыв на исковое заявление с изложением доводов, подтверждающих возражения относительно иска (ст. 131 АПК РФ), что гарантирует истцу возможность ознакомления с ними до начала судебного разбирательства.

Активная деятельность суда в состязательном процессе состоит в том, что он устанавливает сроки для представления доводов и возражений, если они не были представлены заблаговременно, предупреждает о неблагоприятных последствиях невыполнения соответствующих процессуальных действий и требований суда и т. п.

Из этого следует, что судья должен таким образом спланировать и организовать процесс, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность заблаговременно узнать об аргументах друг друга, с тем чтобы эффективно строить свою защиту.

В АПК РФ законодатель более последовательно реализует **принцип состязательности**, определяет необходимость концентрации доказательственного материала перед судебным разбирательством, в частности путем введения обязанности ответчика по представлению отзыва на исковое заявление и регулирования изменения наименования лиц и перемены адреса во время производства по делу (ст. 124 АПК РФ)⁷. Например, в определении о подготовке дела к судебному разбирательству судья может установить конкретные сроки для представления отзыва, дополнительных доказательств, направления их в суд и другим лицам, участвующим в деле.

Такие действия судьи позволяют *оптимизировать судебное разбирательство*.

Принцип состязательности в арбитражном суде обеспечивается целым рядом норм, которые гарантируют лицам, участвующим в деле, право знать обо всем, что относится к делу, независимо от их самостоятельных действий, при их относительной пассивности (зна-

⁷ См.: Ярков В.В. Новеллы АПК: революция в арбитражном процессе // Вестник ФАС Уральского округа. 2009. № 3. – С. 94.

комиться с материалами, делать выписки, снимать копии, получать документы, судебные извещения и т. и.).

Кроме того, лица, участвующие в деле, вправе активно защищать свои права, реагируя на действия других лиц и суда, в том числе заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы, заявлять ходатайства, возражать против ходатайств других лиц, обжаловать процессуальные действия суда и т. п.

Важным условием и гарантией состязательности процесса является обеспечение права каждому лицу, участвующему в деле, быть выслушанным судом.

При этом имеется в виду как непосредственное участие в судебном заседании лица, участвующего в деле, так и его участие через представителя, а также через обеспечение возможности представления необходимых документов и материалов с тем, чтобы до суда были доведены доводы и аргументы каждого лица, участвующего в деле, либо такая возможность у лица реально имелась.

В ч. 3 ст. 9 АПК РФ определяется роль суда в обеспечении условий для состязательного процесса. В связи с этим особое значение приобретает стадия подготовки дела к судебному разбирательству, когда арбитражный суд должен принять меры для осуществления состязательного процесса, для реализации права участвующих в деле лиц заблаговременно узнать об аргументах друг друга.

Кроме того, суду отводится активная роль по оказанию содействия лицам, участвующим в деле, в процессе сбора доказательств, их представления сторонами. И в этом смысле суд вправе координировать действия сторон, например, путем согласования вопросов сбора доказательств, сроков их представления, чтобы обеспечить условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств с тем, чтобы процесс носил организованный, а не хаотичный характер.

При этом по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, у арбитражного суда более активная роль, поскольку обеспечение процессуального равноправия сторон требует от него необходимых действий, направленных на «выравнивание» положения сторон, при котором стороны изначально неравны в силу существования между ними отношений власти и подчинения.

Глава 2

Компетенция арбитражных судов

Известно, что в условиях существования множественности ветвей судебной власти особое значение приобретают вопросы разграничения компетенции дел между различными судами.

Подведомственность

механизм, позволяющий через характеристику правовых споров и иных дел разграничить, распределить дела между различными органами судебной власти, в том числе между арбитражными судами и судами общей юрисдикции

Подведомственность дел арбитражным судам определяется в ст. 27 АПК РФ и в других статьях § 1 гл. 4 АПК РФ.

Согласно ч. 1 ст. 27 АПК РФ, **к ведению арбитражных судов относится разрешение экономических споров и рассмотрение других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности**, т. е. **подведомственность** дел арбитражным судам **определяется** в основном **исходя из предметного принципа или критерия**. Это означает, что все экономические споры и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью, т. е. споры в сфере бизнеса, стали относиться к подведомственности арбитражных судов.

► *От правильности определения подведомственности во многом зависит реализация права на доступ к правосудию и обеспечение права на эффективное средство правовой защиты*, гарантированных ст. 46 Конституции РФ и Конвенцией о защите прав человека и основных свобод.

В частности, Европейский суд по правам человека признает нарушением ст. 13 Конвенции случаи, когда лицо, чьи права нарушены, не может найти компетентный суд или иной государственный орган, куда оно может обратиться с соответствующим заявлением. К числу таких нарушений относятся и случаи отказа судов в принятии обращения к своему производству по мотиву отсутствия у них компетенции для решения того вопроса, который поставлен заявителем⁸.

Значимость предметного критерия определения подведомственности как основного, позволяющего разграничить компетенцию между судами общей юрисдикции и арбитражными судами, обусловлена тем, что именно этот критерий одновременно называется в двух процессуальных кодексах – в ч. 1 ст. 27 АПК РФ и в ч. 3 ст. 22 ГПК РФ.

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

⁸ См.: Постановление Европейского суда по правам человека от 4 мая 2000 г. по делу «Ротару против Румынии»; от 22 декабря 2009 г. по делу «Безымянная против Российской Федерации» (жалоба № 21851(3)).

Обоснованным представляется определение понятия «экономический спор», данное В.М. Жуйковым⁹:

Экономический спор

спор из гражданских, административных и иных публичных правоотношений, возникших в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности или в связи с обеспечением доступа к такой деятельности, а также в связи с предъявлением субъектами предпринимательской деятельности иных требований экономического (имущественного) характера

Говоря о подведомственности судебных дел, законодатель относит к компетенции арбитражных судов не только категорию экономических споров, но и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (ч. 1 ст. 27 АПК РФ). В связи с этим важно определить, что имеется в виду под предпринимательской и иной экономической деятельностью.

► **Понятие предпринимательской деятельности** дано в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ:

Предпринимательская деятельность

самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке

В качестве иной экономической деятельности можно, по-видимому, рассматривать деятельность акционеров, вкладывающих свои средства в акции, рассчитывая при этом получить доход в виде дивидендов¹⁰.

В соответствии с ч. 3 ст. 27 АПК РФ предусматривается возможность отнесения федеральным законом к подведомственности арбитражных судов и иных, помимо названных в ч. 1 ст. 27 АПК РФ, дел.

В соответствии с положениями п. 4 ст. 29 и ч. 1 ст. 213 АПК РФ арбитражные суды рассматривают дела о взыскании сумм обязательных платежей и санкций с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания.

Споры о фирменных наименованиях подведомственны арбитражным судам (п. 58.6 постановления Пленума Верховного суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Кодекс РФ об административных правонарушениях (КоАП РФ) к подведомственности арбитражных судов относит дела об административных правонарушениях (ч. 3 ст. 23.1), причем в области предпринимательской деятельности (ст. 14.1, 14.10–14.14 и др.), в области финансов (ст. 15.10), в области управления (ст. 19.19) и др.

Законодатель, предупреждая случаи непринятия дел к производству, указал, что заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, даже если в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора (ч. 5 ст. 27 АПК РФ). В том же случае, если к участию в деле будет

⁹ См.: Жуйков В.М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. – С. 280.

¹⁰ См.: Андреева Т.К. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу РФ. М., 2003. – С. 88.

привлечено третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, или соотчетчик, не являющиеся субъектами предпринимательской деятельности, производство по делу подлежит прекращению, в соответствии с и. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ.

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

В соответствии со ст. 28 АПК РФ арбитражные суды рассматривают в порядке искового производства возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, другими организациями и гражданами.

Учитывая, что круг дел в ст. 28 АПК РФ не определяется, возникает вопрос: какими правилами должен руководствоваться арбитражный суд при определении подведомственности дел, возникающих из гражданских правоотношений?

Сам по себе характер гражданского правоотношения является категорией оценочной, поскольку многие законодательные акты той или иной отрасли права нередко содержат правовые нормы, регулирующие отношения различной отраслевой принадлежности. В связи с этим было бы правомерным понимать под спорами, возникающими из гражданских правоотношений, частноправовые споры в широком смысле, в том числе возникающие из земельных, природоохранных и других правоотношений¹¹.

Ст. 28 АПК РФ не содержит определенного перечня дел, подведомственных арбитражному суду, возникающих из гражданских правоотношений, что дает основания отнести к их числу широкий круг гражданских дел исходя из общего правила подведомственности, сформулированного в ст. 27 АПК РФ. Отсюда арбитражный суд может осуществлять защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав, основания возникновения которых установлены в ст. 8 ГК РФ.

► Согласно п. 1 ст. 8 ГК РФ, **гражданские права и обязанности** возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Гражданские права и обязанности возникают:

1. Из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
2. Из решений собраний в случаях, предусмотренных законом;
3. Из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
4. Из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
5. В результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;
6. В результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

¹¹ См.: Андреева Т.К. Указ. соч. – С. 94–95; Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации с постатейными материалами судебной практики и комментариями / Под ред. Т.К. Андреевой. М., 2013. – С. 22–23.

7. Вследствие причинения вреда другому лицу;
8. Вследствие неосновательного обогащения;
9. Вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
10. Вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий

В сфере гражданских правоотношений правовой статус их участников имеет большее значение для определения подведомственности, нежели в сфере публичных отношений, поскольку с наличием определенного статуса – юридического лица или индивидуального предпринимателя – гражданское законодательство связывает возможность осуществления предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК РФ)¹².

Участниками гражданских правоотношений могут быть также граждане, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя (например, физические лица – акционеры, участники иных хозяйственных обществ и товариществ). Однако споры и другие дела, связанные с осуществлением указанными лицами и организациями экономической деятельности, рассматриваются в арбитражных судах в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами.

Арбитражные суды в соответствии со ст. 29 АПК РФ рассматривают *в порядке административного судопроизводства возникающие из административных и иных публичных правоотношений (независимо от того, являются ли заявителями организации, индивидуальные предприниматели или граждане) экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности*:

1) об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, если рассмотрение таких дел в соответствии с АПК РФ отнесено к компетенции Суда по интеллектуальным правам;

2) об оспаривании актов федеральных органов исполнительной власти, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами, если рассмотрение таких дел в соответствии с АПК РФ отнесено к компетенции Суда по интеллектуальным правам;

3) об оспаривании затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями, должностных лиц;

4) об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;

5) о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;

6) другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Арбитражным судам предоставлено *право рассматривать дела*:

1) об оспаривании решений третейских судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности;

¹² См.: Андреева Т.К. Указ. соч. – С. 95.

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

В соответствии с гл. 31 АПК РФ арбитражные суды рассматривают **дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений по спорам, возникающим при осуществлении** предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают дела (ч. 1 ст. 33 АПК РФ):

1. *О несостоятельности (банкротстве);*
2. *По спорам, указанным в статье 225.1 АПК РФ;*
3. *По спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, ИП;*
4. *По спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей;*
5. *По спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы;*
6. *По спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности Суда по интеллектуальным правам в соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК РФ;*
7. *О защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;*
8. *Другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом*

► **Правила определения подведомственности арбитражным судам дел** об административных правонарушениях **исходят из необходимости установления трех условий:**

- 1) *характер нарушения* (или предмет дела) должен быть связан с предпринимательской или иной экономической деятельностью;
- 2) *субъектами нарушений* должны быть юридические лица или индивидуальные предприниматели;
- 3) в КоАП РФ должно быть указано об отнесении конкретных дел, связанных с административными правонарушениями, к компетенции арбитражного суда.

Отсутствие хотя бы одного из названных условий не позволяет отнести дело к подведомственности арбитражного суда.

Подсудность дел, рассматриваемых арбитражными судами

Определившись с подведомственностью спора арбитражному суду, необходимо установить его **подсудность**.

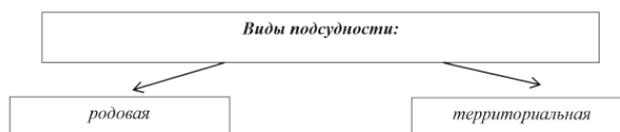
Определение понятия «подсудность» неоднократно давалось в науке арбитражного процесса¹³:

Подсудность

¹³ См.: Смоленский М.Б., Казельникова В.С. Как подать документы в арбитражный суд: учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2011. 120 с.

относимость определенного дела к ведению конкретного суда, правомочного рассмотреть его по первой инстанции

Подсудность представляет собой самостоятельный институт, согласно которому регулируется относимость подведомственных арбитражным судам дел к ведению конкретных арбитражных судов по первой инстанции¹⁴.



Родовая подсудность дает возможность определить уровень арбитражного суда, правомочного рассматривать дела определенного рода.

Таким образом, критерием родовой подсудности является род дела (или предмет спора).

По общему правилу родовой подсудности, сформулированному в ч. 1 ст. 34 АПК РФ, дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются в первой инстанции арбитражными судами республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (далее – арбитражные суды субъектов РФ), за исключением дел, отнесенных к подсудности Суда по интеллектуальным правам и арбитражных судов округов.

В соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК РФ Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в том числе в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

1.1) дела об оспаривании актов федеральных органов исполнительной власти в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами;

2) дела об оспаривании актов федеральных органов исполнительной власти в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами;

3) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юриди-

¹⁴ См.: Арестова О.Н. Комментарий к основным положениям Арбитражного процессуального кодекса РФ // ИПС «КонсультантПлюс». 2011.

ческих лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе:

– об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством РФ рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;

– об оспаривании решений федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;

– об установлении патентообладателя;

– о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;

– о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Территориальная подсудность определяет распределение дел между арбитражными судами субъектов РФ.

По общему правилу ***иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика.***

Вместе с тем законодателем в ст. 36 АПК РФ ***определена подсудность по выбору истца (альтернативная подсудность).***

Так, иск к ответчику, место нахождения или место жительства, которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в Российской Федерации (ч. 1 ст. 36 АПК РФ).

Законодателем предусмотрена и так называемая ***договорная подсудность***, когда она определяется по соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему производству.

Законодателем в ст. 38 АПК РФ установлены случаи ***исключительной подсудности***:

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

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

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

3.1) иск по спору, в котором лицом, участвующим в деле, является арбитражный суд, предъявляется в Арбитражный суд Московской области, за исключением случая, если лицом, участвующим в деле, является арбитражный суд, расположенный на территории Московского судебного округа; в этом случае иск предъявляется в Арбитражный суд Тверской области;

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

4.1) исковое заявление или заявление по спору, указанному в ст. 225.1 АПК РФ, подается в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица, указанного в ст. 225.1 АПК РФ;

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

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

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

8) заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства и не имеющими государственной регистрации на территории Российской Федерации, подаются в Арбитражный суд Московской области.

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

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

Предусмотренную в ст. 38 АПК РФ подсудность нельзя изменить по соглашению сторон.

Круг названных в ст. 38 АПК РФ дел, подлежащих рассмотрению по правилам ***исключительной подсудности***, образует ***закрытый перечень***, не подлежащий расширительному толкованию.

Вопросы передачи дел из одного арбитражного суда в другой арбитражный суд регламентированы законодателем в ст. 39 АПК РФ.

Так, дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, даже если в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду (ч. 1 ст. 39 АПК РФ).

Арбитражный суд передает дело на рассмотрение другого арбитражного суда того же уровня в случае, если:

1) ответчик, место нахождения или место жительства, которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства (и. 1 ч. 2 ст. 39 АПК РФ);

2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств (и. 2 ч. 2 ст. 39 АПК РФ);

3) при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности (и. 3 ч. 2 ст. 39 АПК РФ);

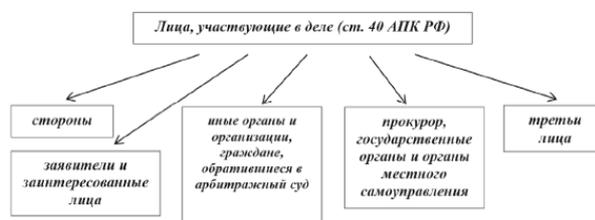
4) при рассмотрении дела в суде было установлено, что лицом, участвующим в деле, является тот же арбитражный суд.

Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации не допускаются (ч. 4 ст. 39 АПК РФ).

Глава 3

Участники арбитражного процесса

Нормативной базой по настоящему вопросу является гл. 5 АПК РФ, соответствующие разъяснения содержатся в постановлениях Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК РФ», от 20 декабря 2006 г. № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству», от 30 апреля 2009 г. № 32 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием сделок по основаниям, предусмотренным Федеральным законом “О несостоятельности (банкротстве)”», от 28 мая 2009 г. № 36 «О применении АПК РФ при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции», от 23 июля 2009 г. № 57 «О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств», от 17 февраля 2011 г. № 12 «О некоторых вопросах применения АПК РФ в редакции Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 228-ФЗ “О внесении изменений в АПК РФ”», от 22 июня 2012 г. № 35 «О некоторых процессуальных вопросах, связанных с рассмотрением дел о банкротстве», от 12 июля 2012 г. № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством», совместном постановлении Пленума ВС РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав», приказе Генеральной прокуратуры России от 25 мая 2012 г. № 223 «Об обеспечении участия прокурора в арбитражном процессе», а также в информационных письмах Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 82, от 22 декабря 2005 г. № 99, от 9 декабря 2010 г. № 143, от 31 мая 2011 г. № 145.



Участники арбитражного процесса должны обладать процессуальной право- и дееспособностью.

Процессуальная правоспособность

это способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности; принадлежит в арбитражном суде организациям и гражданам

Процессуальная дееспособность

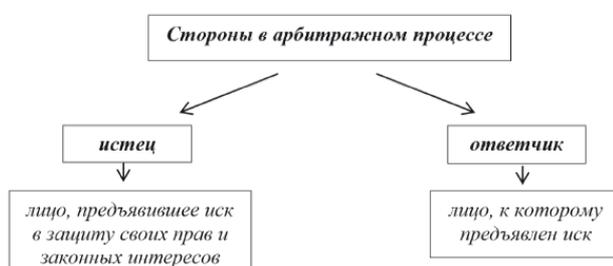
это способность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности; признается в равной мере за всеми организациями и гражданами, обладающими согласно федеральному закону правом на судебную защиту

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их **законные представители** – родители, усыновители, опекуны или попечители.

В случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении (реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга, смерть гражданина и другие случаи перемены лиц в обязательствах) арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником и указывает на это в судебном акте.

► **Процессуальное правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса.** Судебный акт, которым произведена замена стороны ее правопреемником, может быть обжалован.

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



Участвующие в деле лица имеют равные процессуальные права:

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими участвующими в деле лицами, участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, заявления, давать объяснения суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам;
- знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле;
- знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов;
- обжаловать судебные акты;
- представлять в арбитражный суд документы в электронном виде, заполнять формы документов, размещенных на официальном сайте арбитражного суда в ИТС «Интернет»;
- пользоваться иными процессуальными правами

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

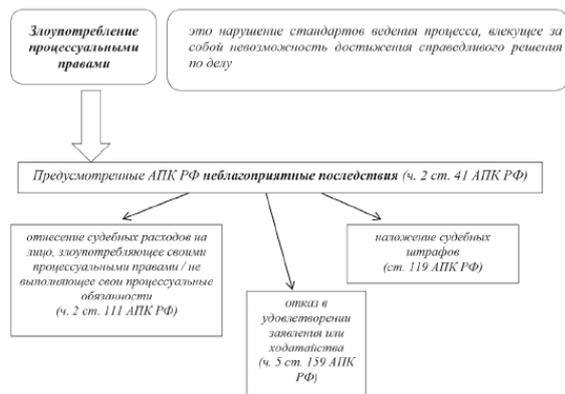
Критериев добросовестности пользования процессуальными правами АПК РФ не содержит.

В литературе также отсутствует единый подход к определению понятия «*процессуальной добросовестности*».

Так, например, в содержание понятия *добросовестного пользования правами* отдельные авторы включают *четкость процессуального поведения субъектов процессуального*

правоотношения и лояльность их по отношению к остальным лицам, участвующим в деле¹⁵.

Категория «злоупотребление процессуальными правами» также не получила нормативного определения.



Кроме этого, ч. 2 ст. 31 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает, что стороны (взыскатель и должник) при совершении исполнительных действий обязаны исполнять требования законодательства РФ об исполнительном производстве. Такие обязанности лежат, как правило, на должнике. Санкциями за нарушения, допущенные должником, являются **штрафы и уголовная ответственность¹⁶**.



► **Лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе обжаловать этот судебный акт**, а также оспорить его в порядке надзора по правилам, установленным АПК РФ. Они пользуются правами и несут обязанности лиц, участвующих в деле.

В соответствии со ст. 46 АПК РФ **иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие)**.

Основания для процессуального соучастия:

– предметом спора являются общие права и (или) обязанности нескольких истцов либо ответчиков;

¹⁵ См.: Шабанова К.А. Злоупотребление процессуальными правами // Арбитражная практика. 2002. № 5. – С. 48–52.

¹⁶ См.: Научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве» / Под ред. М.К. Юкова и В.М. Шерстюка. М., 2001. – С. 99–100.

– права и (или) обязанности нескольких истцов либо ответчиков имеют одно основание;

– предметом спора являются однородные права и обязанности

Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из них.

Соистцы могут вступить в дело до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу в арбитражном суде первой инстанции.

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

В случае если федеральным законом предусмотрено обязательное участие в деле другого лица в качестве ответчика, а также по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд первой инстанции по своей инициативе привлекает его к участию в деле в качестве соответчика.

О вступлении в дело соистца, о привлечении соответчика или об отказе в этом выносится *определение*. Определение об отказе в удовлетворении ходатайства о вступлении в дело соистца, о привлечении соответчика может быть обжаловано лицом, подавшим соответствующее ходатайство, в срок, не превышающий десяти дней со дня его вынесения, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

После вступления в дело соистца, привлечения к участию в деле соответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

Произошедшие за последние годы изменения в сфере правового регулирования процессуального статуса субъектов арбитражного процесса, как представляется, заключаются в следующем.

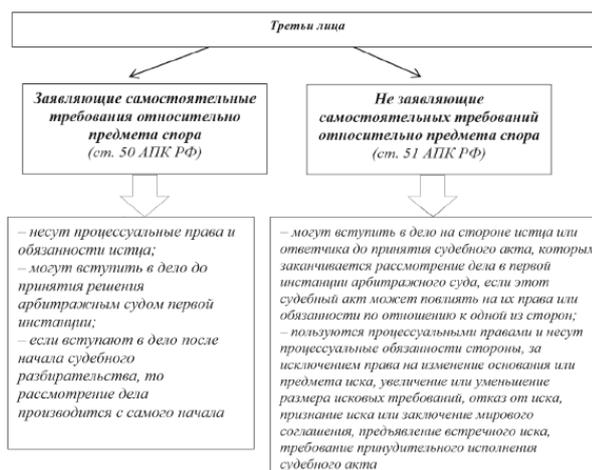
Во-первых, новая редакция ст. 46 АПК РФ закрепила правовые основания для процессуального соучастия.

Во-вторых, внесены изменения в сфере регулирования процессуального правопреемства, была установлена возможность

отказа в допуске к участию в деле третьих лиц, созданы правовые предпосылки для совместного рассмотрения в одном процессе требований нескольких лиц.

В-третьих, в ст. 53 АПК РФ была закреплена новая часть – ч. 2, которая допустила в арбитражном процессе обращение с заявлением в защиту прав и законных интересов других лиц.

Другим видом лиц, участвующих в деле, являются третьи лица.



О вступлении в дело третьего лица либо о привлечении третьего лица к участию в деле или об отказе в этом арбитражным судом выносится **определение**.

Определение об отказе во вступлении в дело третьего лица может быть обжаловано лицом, подавшим соответствующее ходатайство, в срок, не превышающий десяти дней со дня вынесения данного определения, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Заявители (ст. 45 АПК РФ)

организации и граждане, обращающиеся в арбитражный суд с заявлениями в предусмотренных законом случаях и вступающие в арбитражный процесс по этим заявлениям; пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности сторон

В случаях, предусмотренных федеральным законом, **государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы** вправе обратиться с исками или заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов. В обращении должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд. *Орган, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца*. Отказ органа от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле.

Участие **прокурора** в рассмотрении дел арбитражными судами урегулировано ст. 40 и 52 АПК РФ.

Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд

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

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

– с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ и субъектов РФ, органов местного самоуправ-

ления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

– с иском об истребовании государственного и муниципального имущества из чужого незаконного владения

Обращение в Верховный суд РФ направляет Генеральный прокурор РФ или его заместитель, в арбитражный суд субъекта РФ – также прокурор субъекта РФ или его заместитель и приравненные к ним прокуроры или их заместители (ч. 1 и 2 ст. 52 АПК РФ).

В арбитражный суд субъекта РФ (суд первой инстанции) исковое заявление подается прокурором или заместителем прокурора субъекта РФ и приравненными к ним прокурорами или их заместителями.

В ч. 5 ст. 52 АПК РФ указано на то, что прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, «в целях обеспечения законности».

Прокурор, подавший исковое заявление, несет обязанности и пользуется правами истца (ч. 3 ст. 52 АПК РФ).

В юридической литературе не раз отмечалось, что **прокурор** является «**особым истцом**», так как он «не участник спорного материального правоотношения», поэтому к прокурору не может быть предъявлен встречный иск. У прокурора «особый интерес» к возбуждению дела, определяемый его должностным положением и необходимостью защиты публично-правовых интересов в арбитражном суде.

Кроме этого, к иску прокурора не применяются требования об уплате государственной пошлины и принятии мер к непосредственному урегулированию спора, поэтому **отсутствует** необходимость в приложении к исковому заявлению документов, подтверждающих уплату **государственной пошлины**.

На прокурора, предъявившего иск, возлагается обязанность направления другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и приложенных к нему документов, которые у них отсутствуют (ч. 3 ст. 125 АПК РФ).

► **До рассмотрения судьей вопроса о принятии искового заявления прокурор вправе отказаться от предъявленного им иска.** Такой отказ не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу. Отказ истца от иска, предъявленного в его интересах прокурором, влечет оставление иска без рассмотрения (ч. 4 ст. 52 АПК РФ).

Вопросы **полномочий прокуроров** в арбитражном процессе законодательно регламентированы.

Так, участвующим в арбитражном процессе прокурорам работу по поддержанию исков (заявлений) в арбитражных судах предложено строить в тесном взаимодействии с подразделениями Генеральной прокуратуры Российской Федерации, прокуратур субъектов Российской Федерации и иных приравненных к ним прокуратур, а также с прокурорами городов и районов, приравненными к ним военными прокурорами, подготовившими проект иска (заявления) и обеспечившими его направление в суд. Также установлено считать обязательным предварительное согласование исков (заявлений), подготовленных структурными подразделениями Генеральной прокуратуры Российской Федерации, прокуратур субъектов Российской Федерации и иных приравненных к ним прокуратур, со структурным подразделением соответствующей прокуратуры, обеспечивающим участие прокуроров в арбитражном процессе.

Установлены следующие обязанности прокуроров, участвующих в рассмотрении дел арбитражными судами: тщательная подготовка к судебному заседанию; до начала судебного разбирательства детальное изучение материалов, послуживших основанием для обращения в суд с иском (заявлением), оценка имеющиеся в них доказательства на предмет их достаточ-

ности и необходимости представления дополнительных доказательств; обязательное участие в предварительном заседании на стадии подготовки к судебному разбирательству дел, производство по которым возбуждено по искам (заявлениям) прокуроров, а также в судебном разбирательстве указанных дел в первой, апелляционной и кассационной инстанциях; обязательное участие в судебных заседаниях, за исключением процессов по делам по заявлениям прокуроров городов и районов о привлечении юридических лиц или индивидуальных предпринимателей к административной ответственности.

В ст. 153.1 АПК РФ закреплена обязанность прокурора, инициировавшего иск (заявление) в арбитражном суде другого субъекта Российской Федерации, при наличии в соответствующем арбитражном суде технической возможности осуществления видео-конференц-связи своевременно ходатайствовать перед судом об участии в судебном заседании путем использования систем видео-конференц-связи.

Прокурорам городов и районов (их заместителям), приравненным к ним военным прокурорам, возбудившим дело об административном правонарушении, подведомственное арбитражному суду, одновременно с направлением в арбитражный суд заявления о привлечении к административной ответственности и прилагаемых к нему документов необходимо высылать копии заявления и документов в прокуратуру субъекта Российской Федерации, военную прокуратуру округа (флота) для обеспечения участия прокурора в процессе, а также информировать об этом арбитражный суд.

Прокуроры обязаны обеспечить участие по делам об оспаривании нормативных правовых актов во всех судебных инстанциях независимо от того, кем подано заявление в арбитражный суд – прокурором или иными лицами (ч. 1,2 ст. 52 АПК РФ).

По делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК РФ, прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности.

При решении вопроса о вступлении в дело прокуроры должны исходить из его актуальности и сложности.

На всех стадиях арбитражного процесса прокурорам предписано определять свою позицию в строгом соответствии с требованиями закона, материалами дел и внутренним убеждением, последовательно отстаивать ее, руководствуясь принципами законности, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон.

Прокуроры также обязаны своевременно обжаловать в апелляционном и кассационном порядке незаконные и необоснованные судебные решения, постановку вопросов в жалобах увязывать с определенными законом полномочиями апелляционной и кассационной инстанций по пересмотру состоявшихся решений.

На прокуроров возложена обязанность использовать все имеющиеся **процессуальные возможности** в целях реального исполнения решений арбитражных судов по искам и заявлениям прокуроров.

► Из вышеизложенного можно сделать вывод, что **полномочия прокурора по действующему АПК РФ несколько сужены**.

В частности, в отличие от установленного АПК РФ 1995 г. порядка, ныне прокуроры **не могут истребовать дела для проверки законности состоявшихся по ним решений**.

Однако они имеют возможность ознакомления с материалами дела в специально отведенных помещениях в зданиях арбитражных судов.

Прокуроры вправе предъявлять иски и направлять заявления в арбитражные суды по действующему АПК РФ только в защиту публичных интересов, в то время как ранее они могли предъявлять иски и заявления в защиту «государственных и иных **общественных интересов**».

Иные участники арбитражного процесса

В арбитражном процессе наряду с лицами, участвующими в деле, могут участвовать их представители и содействующие осуществлению правосудия лица.



Эксперт (ст. 55 АПК РФ)

лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, которые предусмотрены АПК РФ

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

В случае невыполнения требования арбитражного суда о представлении заключения эксперта в суд в срок, установленный в определении о назначении экспертизы, при отсутствии мотивированного сообщения эксперта или государственного судебно-экспертного учреждения о невозможности своевременного проведения экспертизы либо о невозможности проведения экспертизы по причинам, указанным в ч. 4 ст. 55 АПК РФ, судом на руководителя государственного судебно-экспертного учреждения или виновного в указанных нарушениях эксперта налагается судебный штраф в порядке и в размерах, которые установлены в гл. 11 АПК РФ.

За дачу *заведомо ложного заключения* эксперт несет *уголовную ответственность*, о чем предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Специалист (ст. 55.1 АПК РФ)

лицо, обладающее необходимыми знаниями по соответствующей специальности, осуществляющее консультации по касающимся рассматриваемого дела вопросам

Лицо, вызванное арбитражным судом в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные вопросы, давать в устной форме консультации и пояснения; вправе с разрешения арбитражного суда знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных заседаниях, заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов; вправе отказаться от дачи консультаций по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи консультации.

Свидетель (ст. 56 АПК РФ)

лицо, располагающее сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела

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

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

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

- судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела;
- представители по гражданскому и иному делу – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей;
- лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания;
- посредники, оказывающие содействие сторонам в урегулировании спора, в том числе медиаторы, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением соответствующих обязанностей

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

Свидетель имеет право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, и получение денежной компенсации в связи с потерей времени.

Переводчик (ст. 57 АПК РФ)

лицо, которое свободно владеет языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судопроизводства, и привлечено арбитражным судом к участию в арбитражном процессе

Лица, участвующие в деле, вправе предложить арбитражному суду кандидатуры переводчика.

Иные участники арбитражного процесса не вправе принимать на себя обязанности переводчика, хотя бы они и владели необходимыми для перевода языками.

О привлечении переводчика к участию в арбитражном процессе арбитражный суд выносит *определение*.

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

За *заведомо неправильный перевод* переводчик несет *уголовную ответственность*, о чем предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

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

Помощник судьи (ст. 58 АПК РФ)

оказывает судье помощь в подготовке и организации судебного процесса и не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия

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

Секретарь судебного заседания (ст. 58 АПК РФ)

ведет протокол судебного заседания, обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия

участников арбитражного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания

Секретарь судебного заседания по поручению председательствующего судьи проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании.

Глава 4

Представительство в арбитражном суде

Нормативную базу по данной теме составляет гл. 6 АПК РФ. Важное значение для применения норм данной главы имеют постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК РФ», от 28 мая 2009 г. № 36 «О применении АПК РФ при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции».

Судебные представители

лица, которые на основании предоставленных им полномочий выступают в арбитражном суде от имени представляемого

Необходимость в представительстве обусловлена различными обстоятельствами. Не все участвующие в деле лица обладают процессуальной дееспособностью (несовершеннолетние лица; признанные судом недееспособными).

Необходимость в представительстве, как правило, вызвана желанием юридических лиц и граждан получить квалифицированную юридическую помощь при рассмотрении дел в арбитражном суде.

Случаев обязательного участия представителя действующим АПК РФ не предусмотрено.

АПК РФ предусмотрено возмещение расходов лица, в пользу которого был принят судебный акт, по оплате услуг представителя с другого лица, в разумных пределах.

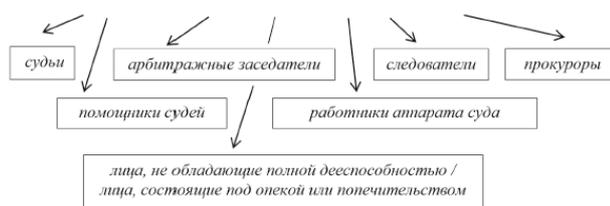
Учитывая, что представительство в арбитражном процессе является важной гарантией обеспечения защиты прав организаций и граждан, действующим АПК РФ, по сравнению с АПК РФ 1992 г., значительно расширен состав лиц, которые могут участвовать в качестве представителей в арбитражном процессе.

► *Представителем может быть любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в арбитражном суде.*

Руководители представительств и филиалов выступают от имени юридического лица и в его интересах на основании выданной им доверенности.

Права и охраняемые законом интересы граждан, не обладающих полной дееспособностью, защищают в арбитражном процессе их **законные представители: родители, усыновители, опекуны или попечители** (ч. 2 ст. 59 АПК РФ).

Представителями в арбитражном суде не могут быть:



Исключение составляют случаи, когда указанные лица выступают в процессе в качестве уполномоченных соответствующих судов, прокуратуры или как законные представители.

Вести дело в арбитражном суде через представителя могут не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора.

► **Представительство возможно по всем категориям дел в арбитражном суде первой инстанции, в апелляционной, кассационной, надзорной инстанциях, при пересмотре вступивших в законную силу решений по новым или вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении решений арбитражных судов.**

Для выполнения поставленных задач представитель вступает в процессуальные отношения с арбитражным судом.

Эти отношения регулируются нормами арбитражного процессуального права и имеют процессуальный характер. Отношения представителя и представляемого лица и являются по своему характеру материально-правовыми отношениями.

Например, отношения, возникающие между организацией и юристом, регулируются нормами трудового права, отношения, возникающие из договора поручения, являются гражданско-правовыми и регулируются гражданским законодательством.

Представитель выступает в арбитражном процессе от имени, представляемого – организации или гражданина-предпринимателя. Это в данном случае означает правомерные процессуальные действия представителя, совершаемые в пределах его полномочий по отношению к арбитражному суду, осведомленному о представительском характере этих действий, и направленные на получение определенных правовых результатов для представляемого.

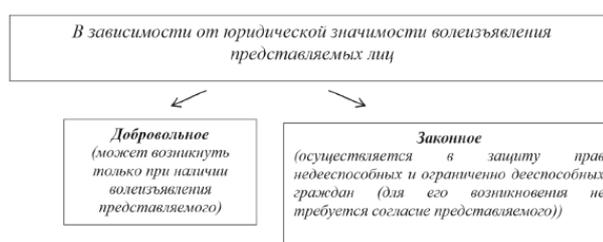
Участие в арбитражном процессе представителя не устраняет из дела орган юридического лица (руководителя организации, его заместителя) или гражданина-предпринимателя. Они могут участвовать в деле совместно с представителем.

Представительство в арбитражном процессе является самостоятельным институтом, и его надо отличать от других правовых институтов. Так, институт представительства в арбитражном процессе следует отличать от представительства в гражданском праве.

Представляется возможным выделить несколько критериев разграничения процессуального и правового институтов представительства: по целям и характеру отношений между представителем и представляемым; по субъектному составу; по основаниям возникновения; по правовым последствиям, которые вызывает выдача поручения на совершение юридических действий, и др.

Институт представительства в арбитражном процессе отличается и от участия в процессе органов юридических лиц: по целям и характеру взаимоотношений, возникающих между юридическим лицом и представителем или юридическим лицом и его органом; по основаниям возникновения полномочий у представителя и органа юридического лица, по форме их удостоверения и др.

Классификация представительства проводится по различным основаниям.



Основания законного представительства: факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке; факт усыновления детей; административный акт о назначении опеки и попечительства.

Законными представителями в суде выступают родители, усыновители, опекуны и попечители.

Законные представители могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Полномочия представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть удостоверены в соответствии с требованиями, содержащимися в ст. 61 АПК РФ.

Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами, подтверждаются представляемыми ими суду документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами.

Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия.

Полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом.

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. Полномочия представителя также могут быть выражены в заявлении представляемого в судебном заседании, на что указывается в протоколе судебного заседания.

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

Доверенность от имени индивидуального предпринимателя должна быть им подписана и скреплена его печатью или может быть удостоверена нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке.

Аналогично может быть удостоверена доверенность от имени гражданина.

Полномочия адвоката должны быть специально предусмотрены в доверенности, выданной ему представляемым.

В АПК РФ ничего не говорится о том, какими документами удостоверяются полномочия законных представителей. Однако это не означает, что они не должны подтверждать свои полномочия соответствующими документами. Такими документами являются паспорт родителей (усыновителей), свидетельства о рождении детей, акт об усыновлении. Опекуны и попечители должны представить арбитражному суду опекунское или попечительское удостоверение.

Согласно ст. 62 АПК РФ, представитель в арбитражном процессе вправе передать свои полномочия на ведение дела другому лицу (*передоверие*), если его полномочия на совершение этого процессуального действия специально предусмотрены в доверенности, выданной представляемым.

Лица, не имеющие доверенности или иных документов, удостоверяющих их полномочия на ведение дела в арбитражном суде, *не могут быть допущены в качестве представителя*, ибо отсутствие надлежащих полномочий у представителя лишает его действия юридической силы.

При наличии надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела представитель допускается в процесс и приобретает право на совершение всех тех процессуальных действий, которые вправе совершать в суде сам представляемый.

Арбитражный суд обязан проверить полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей. Он решает вопрос о признании полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей и о допуске их к участию в судебном заседании на основании исследованных документов, предъявленных лицами суду. Документы, подтверждающие полномочие лиц, при необходимости приобщаются к материалам дела, или сведения о них заносятся в протокол судебного заседания. В случаях непредставления лицами, участвующими в деле, документов, подтверждающих их полномочия, суд отказывает им в участии в деле в качестве представителей, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Вместе с тем закон (ст. 62 АПК РФ) предусматривает и такие процессуальные действия, право на совершение которых должно быть *специально оговорено в доверенности*.

► *Так, специально должно быть оговорено в доверенности право представителя на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, на 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 новым или вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.*

Полномочие представителя стороны на подписание ходатайства (заявления) о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей должно быть специально указано в доверенности.

АПК РФ предоставил право подписывать и предъявлять исковое заявление судебному представителю (юрисконсульту, адвокату и др.), имеющему соответствующие полномочия.

Если исковое заявление подписано представителем истца, то к нему прилагается надлежащим образом оформленная доверенность, подтверждающая его полномочия на предъявление иска.

Судья оставляет без движения подписанное представителем исковое заявление, если такой доверенности нет, либо истек срок ее действия, либо она не оформлена в порядке, предусмотренном законом.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем, к отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность, подтверждающая его полномочия на ведение дела.

Представитель (юрисконсульт, адвокат и др.) вправе подать апелляционную и кассационную жалобу на решение суда только в том случае, если это полномочие оговорено в доверенности, выданной представляемым.

Необходимо обратить внимание на то, что АПК РФ не устанавливает требований о наличии юридического образования у лица, осуществляющего представительство в арбитражном суде.

Исходя из действующего положения ст. 59 АПК РФ, необходимо сделать вывод о том, что лицо, не состоящее в штате организации и не являющееся адвокатом, вправе подписать исковое заявление юридического лица по доверенности организации. На практике нередки случаи, когда интересы компании в суде отстаивает не профессиональный юрист, а бухгалтер.

В последнее время в науке обосновывается точка зрения о том, что *представителю в арбитражном процессе присущ личный процессуальный интерес к исходу дела*.

Так, А.А. Сайфутдинов полагает необходимым относить судебного представителя к лицам, участвующим в деле, и отмечает, что «представитель имеет собственный интерес (хотя бы связанный с профессиональной репутацией, вознаграждением), оказывает существенное влияние на ход процесса»¹⁷.

Актуальным среди ученых-процессуалистов, а также практикующих юристов остается вопрос об оказании профессионального судебного представительства (адвокатами или любыми юристами) и установлении нормативных требований по данному вопросу. Неоднозначные ответы на него даются и представителями судебной власти.

В случае ненадлежащего оказания юридической помощи адвокат может быть лишен своего статуса (ст. 17 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Какие гарантии оказания квалифицированной юридической помощи имеет доверитель, обращаясь, например, к корпоративному юристу, работающему в юридической фирме?

На этот вопрос Е.Л. Именитов отвечает, что согласно ч. 1 ст. 1068 ГК РФ ответственность за вред, причиненный работником, при исполнении им служебных обязанностей, несет юридическое лицо – работодатель. Соответственно, никто не мешает корпоративным юристам создать, к примеру, общество с ограниченной ответственностью, наделив его уставным капиталом в 10 тыс. рублей, которое и будет де-факто и де-юре отвечать перед их доверителем за вред, нанесенный оказанием ненадлежащей юридической помощи¹⁸.

По мнению А. Ткача, «государство, в свою очередь, гарантируя право на получение именно квалифицированной юридической помощи, в соответствии со ст. 48 Конституции РФ, должно, во-первых, обеспечить условия, способствующие подготовке квалифицированных юристов для оказания гражданам различных видов юридической помощи, во-вторых, установить с этой целью определенные профессиональные и иные требования и критерии. В свою очередь, игнорирование этих условий может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь»¹⁹.

Таким образом, нельзя не согласиться с мнением В.Е. Афанасовича о том, что «исключительным правом обращения в суд и участия в процессах должны пользоваться лица, имеющие высшее юридическое образование, уполномоченные стороной на участие в процессе»²⁰.

АПК РФ в ч. 2 ст. 62 предусматривает перечень специальных полномочий, которыми может быть наделен представитель, а также порядок наделения ими. Каждое специальное полномочие, на которое уполномочивается представитель, в отличие от общих, должно быть специально оговорено в доверенности, выдаваемой доверителем.

Порядок оформления и подтверждения полномочий установлен ст. 61 АПК РФ. Для каждого вида представительства предусмотрены особые документы.

Документом, подтверждающим полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде, является **доверенность**, выданная ему представляемым. При этом в соответствии со ст. 62 АПК РФ полномочия адвоката на совершение ряда процессуальных действий должны быть специально предусмотрены в доверенности.

¹⁷ См.: Сайфутдинов А.А. Применение договора поручения для оформления представительских отношений // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 7.– С. 9.

¹⁸ См.: Именитов Е.Л. Монопольному праву российской адвокатуры – быть! // Российская юстиция. 2006. № 1. – С. 1–4.

¹⁹ См.: Ткач А. Кто может быть представителем организации в арбитражном суде // Право и экономика. 2005. № 1. – С. 79–83.

²⁰ См.: Афанасович В.Е. Обсуждаем Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: кто же вправе представлять интересы сторон? // Арбитражная практика. 2002. № 9. – С. 47–55.

Кроме этого, адвокат предъявляет арбитражному суду *удостоверение*, выданное в соответствии с приказом Минюста России «Об утверждении формы удостоверения адвоката» от 23 апреля 2014 г. № 84 (ред. от 14 октября 2015 г). Оно является единственным документом, подтверждающим статус адвоката.

Необходимо обратить внимание на то, что в действующем АПК РФ не урегулированы вопросы вступления и выбытия из дела представителя. Данные действия имеют место на практике, но законодательного оформления до сих пор не получили.

В настоящее время не сформирована позиция высшей судебной инстанции в системе арбитражных судов по вопросу о том, как поступать в случае, если имеется коллизия между полномочиями и представители одного и того же лица предъявляют суду доверенности, подписанные разными руководителями.

Представляется, что вступление в процесс представителя, наделенного полномочиями на совершение действий, влекущих последствия как в процессуальном, так и в материальном правоотношении для представляемого, должно оформляться только определением суда, в котором обязательно должен быть отражен объем полномочий представителя.

Достаточно оформлять такое определение по правилам и. 5 ст. 184 АПК РФ.

Таким образом, суд не должен брать на себя не свойственные ему функции, занимаясь расследованием обстоятельств выдачи каждой доверенности, тем более что такие полномочия арбитражного суда ст. 63 АПК РФ не предусматривает.

► **Нарушение правил представительства, установленных гл. 6 АПК РФ, влечет за собой лишь обязанность суда применить к представителю процессуальную санкцию в виде отказа в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле в качестве представителя (ч. 4 ст. 63 АПК РФ).** В этом случае сторона, представитель которой не допущен к участию в деле, юридически не присутствует в судебном заседании, что является негативным процессуальным последствием для стороны.

Бремя ответственности по проверке полномочий у лиц, участвующих в деле, и их представителей нельзя возлагать исключительно на судью.

Стороны, принимающие участие в рассмотрении дела и не поставившие судью в известность о том, что их представители не обладают некоторыми специальными полномочиями, тем самым в силу не проявления ответственного подхода и должной осмотрительности способствуют созданию ситуаций, когда суд выносит решение с нарушением норм процессуального права.

Вопросы качества защиты интересов в процессе представителями хозяйствующих субъектов также не раз поднимались в юридической литературе во взаимосвязи с вопросами качества высшего юридического образования, необходимости его реформирования, изучения спецкурсов (прикладных дисциплин).

В этой связи следует еще раз отметить, что участие лиц, не обладающих должными познаниями в отдельных отраслях законодательства и в существе спора, не способствует скорейшему и правильному рассмотрению дела.

Наличие квалифицированного **юриста-представителя** способствует своевременному и надлежащему разрешению судебного спора, отправлению судом правосудия с соблюдением принципов судопроизводства.

Глава 5

Доказательства и доказывание в арбитражном процессе

Нормативную базу по данному вопросу составляет гл. 7 АПК РФ. Правовые позиции высших судебных инстанций и сложившиеся в судебной практике подходы применения норм данной главы изложены в постановлениях Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству, от 28 мая 2009 г. № 36 «О применении АПК РФ при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции», от 23 июля 2009 г. № 57 «О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств»; в совместном постановлении Пленума ВС РФ № 10 и Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав, а также в информационных письмах Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 82 «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации», от 9 июля 2013 г. № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц» и др.

На развитие арбитражных процессуальных норм, регулирующих аспекты доказывания и доказательств, большое влияние оказали нормы гражданского процессуального права, что в целом обусловлено историей становления экономического правосудия в России.

В то же время доказательства и процесс доказывания в арбитражном процессе обладают своей спецификой.

Следует отметить, что в юридической литературе нет единства мнений относительно определения понятия судебного доказывания.

Так, А.Ф. Клейнман под доказыванием понимал «процессуальную деятельность сторон, состоящую в представлении доказательств, опровержении доказательств противника, заявлении ходатайств, участии в исследовании доказательств»²¹.

По мнению К.С. Юдельсона, под судебным доказыванием следует понимать «деятельность субъектов процесса по установлению при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами...»²².

Д.М. Чечот полагал, что сущность доказывания заключается в формировании судом выводов о существовании или не существовании фактов, имеющих значение для дела, на основании других фактов при получении сведений о подлежащих установлению фактах из соответствующих источников²³.

Доказывание (в арбитражном процессе)

Осуществляемая в особой процессуальной форме деятельность субъектов доказывания по установлению наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения арбитражного спора (обстоятельств дела)

^{21 21} См.: Клейнман А.Ф. Новейшие течения в советской науке гражданского процессуального права. М., 1967. – С. 47.

²² См.: Юдельсон К.С. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951. – С. 33.

²³ См.: Гражданский процесс: учебник/ Отв. ред. В.А. Мусин, Н.А. Чечина, Д.М. Чечот, М., 1998. – С. 184.



Степень и характер участия субъектов в процессе доказывания различны и зависят от процессуальных функций.

Так, например, в соответствии со ст. 64 АПК РФ для суда доказыванием является деятельность по установлению наличия или отсутствия обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

«Для сторон и других лиц, участвующих в деле, доказывание есть деятельность по обоснованию обстоятельств дела с целью убедить суд в их истинности»²⁴.

Доказывание в арбитражном процессе осуществляется в особой процессуальной форме.



По вопросу определения понятия доказательств в юридической литературе также отсутствует единство мнений.

Так, С. Амосов, М.К. Треушников определяют доказательства как единство предусмотренных и регламентированных законом средств доказывания и сведений об обстоятельствах дела, которые из них получены.

Ряд ученых, представляющих науку гражданского процессуального (например, С.В. Курылев) и уголовно-процессуального права (например, М.А. Чельцов, Р.С. Белкин, Ф.Н. Фаткуллин, М.К. Свиридов), рассматривают *судебные доказательства* как известные факты, с помощью которых устанавливаются неизвестные факты. По их мнению, доказательство представляет собой не что иное, как факт, с помощью которого познается другой факт (или факты)²⁵.

Такие авторы, как С.Н. Абрамов, Д.М. Чечот, В.Н. Щеглов, под судебными доказательствами предполагали понимать предусмотренные процессуальным законом процессуальные средства доказывания, а именно свидетельские показания, вещественные и письменные доказательства, заключения эксперта и др.

В.К. Пучинский определяет доказательства как «информацию, напрямую связанную с искомыми юридическими обстоятельствами, и сведения о побочных фактах плюс сами эти факты, направленные на подтверждение или опровержение главных обстоятельств в гражданских делах»²⁶.

► **Определение понятия доказательств** дано в п. 1 ст. 64 АПК РФ.

Доказательства

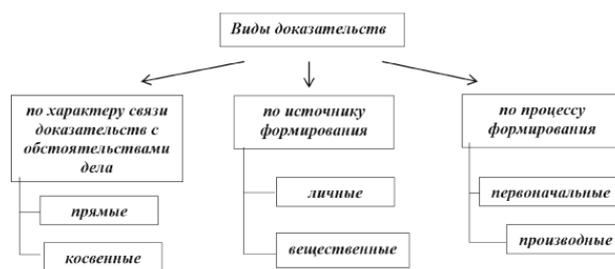
²⁴ См.: Гражданский процесс: учебник/Под общ. ред. Н.М. Коршунова. М., 2005. – С. 191.

²⁵ См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Общая часть. М., 2003. – С. 584.

²⁶ См.: Пучинский В.К. Доказательства и доказывание. М. 2004. – С. 190.

полученные в предусмотренном АПК РФ 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

В юридической литературе проводится **классификация доказательств** по различным основаниям²⁷.



Прямые доказательства

непосредственно связаны с устанавливаемыми по делу обстоятельствами

Косвенные доказательства

имеют опосредованную связь с устанавливаемыми по делу обстоятельствами и не позволяют сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии какого-либо факта

Личные доказательства

свидетельские показания, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, консультации специалистов

Вещественные доказательства

это письменные и вещественные доказательства: предметы – объекты материального мира, документы и иные материалы (материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации)

Первоначальные доказательства

получаются из первичных источников (например, показания свидетеля – очевидца события, оригинал договора и т. д.), поэтому обладают большей достоверностью, чем производные

Производные доказательства

возникают в результате вторичного отражения объектов материального мира (например, копия договора, фотографии и др.)

► При разрешении каждого арбитражного спора «для установления обстоятельств дела необходимо представить **доказательства, при отсутствии которых невозможно установить факты предмета доказывания**. Такие доказательства принято называть **необходимыми**»²⁸.

²⁷ См.: Арбитражный процесс: учебник / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. М., 2008, – С. 169–171.

²⁸ См.: Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под. ред. д-ра юрид. наук, проф. И.В. Решет-

Если необходимые доказательства по делу не представлены сторонами, то суд требует от сторон это сделать.

Круг необходимых доказательств по делу позволяют определить нормы материального права, регулирующие спорные правоотношения. Информация о необходимых доказательствах по отдельным категориям споров содержится и в постановлениях, информационных письмах вышестоящих судебных инстанций.

Процесс доказывания по каждому арбитражному делу носит поэтапный характер, обусловленный стадиями арбитражного процесса.

Первоначально по каждому делу судом должны быть установлены *обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела*, которые в юридической науке определяют как «предмет доказывания»²⁹.

В силу того, что сторонам арбитражного процесса принадлежит право на изменение предмета или оснований иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, право на заявление встречных исковых требований и др., *предмет доказывания может изменяться в процессе рассмотрения дела неоднократно*.

Средства доказывания определяются судьей с учетом обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, характера заявленных требований и возражений сторон.

Ч. 1 ст. 64 АПК РФ закрепляет необходимость установления не только обстоятельств, обосновывающих требования и возражения участвующих в деле лиц, но и иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела.

► Арбитражное судопроизводство подчинено принципу состязательности, согласно которому справедливое разрешение правового спора достигается посредством возложения на стороны **бремени доказывания** тех обстоятельств, на которые они ссылаются в ходе рассмотрения дела как на основания своих требований и возражений по спору: по общему правилу **каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть те доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений**, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания.

Лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно.

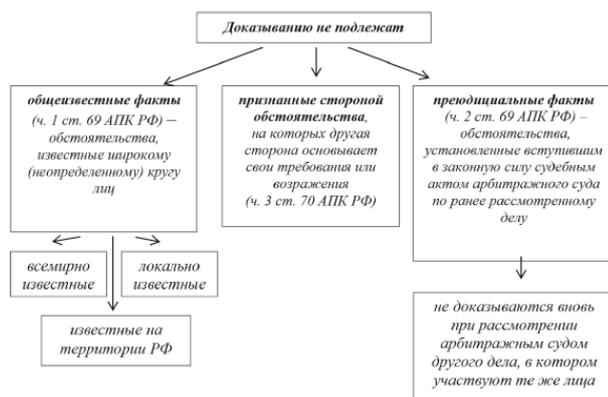
Доказательства, не раскрытые лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, представленные на стадии исследования доказательств, должны быть исследованы арбитражным судом первой инстанции независимо от причин, по которым нарушен порядок раскрытия доказательств.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, другими органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Обстоятельства, устанавливаемые для правильного рассмотрения дела, подлежат доказыванию в суде. Но из этого общего правила имеется несколько исключений – **основания освобождения от доказывания**.

никовой. М., 2005. – С. 20.

²⁹ См.: Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве. – С. 5.



Новеллой в АПК РФ, вступившей в силу 29 декабря 2015 г., является норма о том, что обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном ст. 161 АПК РФ, или если нотариальный акт не был отменен в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством для рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении (ч. 5 ст. 69 АПК РФ).

«Содержание преюдиции традиционно раскрывается через ее пределы, среди которых наиболее часто называются объективные и субъективные»³⁰.

Следует отдельно отметить, что «свойствами преюдиции обладают обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда, а не правовая оценка этих обстоятельств»³¹.

В юридической литературе не раз отмечалось, что смыслом применения института преюдиции традиционно является экономия процессуального времени. Кроме того, установленные факты позволяют избежать вынесения противоречивых судебных актов по одним и тем же вопросам³².

При разрешении вопроса о возможности применения преюдициальных фактов при рассмотрении конкретного арбитражного спора «суд, обнаружив конкуренцию между предрешенным фактом и фактом доказываемым, может и должен подвергнуть оценке этот факт наряду с другими доказательствами»³³.

По мнению Ю.А. Тарасенко, преюдиция в арбитражном процессе не должна толковаться расширительно, ее задача состоит в поддержании единообразия судебной практики и стабильности правового регулирования экономических отношений³⁴.

Вопрос о преюдициальности решений судов общей юрисдикции при рассмотрении арбитражного спора решается АПК РФ несколько по-иному.

Так, согласно ч. 3 ст. 69 АПК РФ, вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу обязательно для арбитражного

³⁰ См.: Безруков А.М. Об объективных пределах преюдиции в арбитражном процессе // Правосудие в Московской области. 2010. № 4. – С. 35.

³¹ См.: Постановление ФАС Московского округа от 19 сентября 2006 г. № КА-А40/8842-06 // СПС «КонсультантПлюс».

³² См.: Осокина Л.Г. Гражданский процесс. Общая часть. М., 2004. – С. 568.

³³ См.: Тарасенко Ю.А. К вопросу об изменении преюдиции в арбитражном процессе // Правосудие в Московской области. 2010. № 4. – С. 32.

³⁴ См.: Черникова Е.В. О значении развития преюдициальности судебных актов в арбитражном процессе // Правосудие в Московской области. 2010. № 4. – С. 54.

суда, рассматривающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

Таким образом, АПК РФ говорит лишь о преюдициальности одного вида судебных актов судов общей юрисдикции – решений.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 70 АПК РФ арбитражные суды первой и апелляционной инстанций на всех стадиях арбитражного процесса должны содействовать достижению сторонами соглашения в оценке обстоятельств в целом или в их отдельных частях, проявлять в этих целях необходимую инициативу, использовать свои процессуальные полномочия и авторитет органа судебной власти.

Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств³⁵.

Факт признания сторонами обстоятельств заносится арбитражным судом в протокол судебного заседания и удостоверяется подписями сторон³⁶.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству судья оказывает сторонам содействие в получении доказательств, необходимых для разрешения дела (ч. 4 ст. 66, и. 3 ч. 1 ст. 135 АПК РФ).

Исходя из ч. 3 и 4 ст. 65 АПК РФ доказательства должны быть представлены в материалы дела заблаговременно, до дня судебного разбирательства. В связи с этим судья должен разъяснить существо данной обязанности и правовые последствия ее неисполнения.

Раскрытие доказательств

представление лицом, участвующим в деле, по своей инициативе и по предложению суда другим лицам, участвующим в деле, и суду всех имеющихся у него доказательств, на основании которых могут быть установлены обстоятельства, обосновывающие его требования и возражения

Непредставление или несвоевременное представление доказательств по неуважительным причинам, намеренное затягивание процесса может расцениваться арбитражным судом как злоупотребление процессуальными правами.

При наличии таких обстоятельств суд вправе в соответствии с ч. 2 ст. 111 АПК РФ отнести все или часть судебных расходов, независимо от результатов рассмотрения дела, на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами, о чем целесообразно предупредить стороны во время подготовки дела к судебному разбирательству.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству судья определяет предмет доказывания, достаточность представленных доказательств и рассматривает ходатайства об истребовании доказательств от третьих лиц.

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.

³⁵ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 8 октября 2009 г. № Ф 03-5149/2009; Решение Арбитражного суда Свердловской области от 12 июля 2011 г. № А60-12551/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

³⁶ См.: П. 14 информационного письма Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 99 «Об отдельных вопросах практики применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

АПК РФ закрепил **институт обеспечения доказательств**. Так, участвующие в деле лица, имеющие основания опасаться, что представление в арбитражный суд необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным, могут обратиться с заявлением об обеспечении этих доказательств.

Обеспечение доказательств производится арбитражным судом по правилам, установленным АПК РФ для обеспечения иска.

В случае непредставления органами государственной власти, органами местного самоуправления, другими органами, должностными лицами доказательств по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд истребует доказательства от этих органов по своей инициативе. Копии документов, истребованных арбитражным судом по своей инициативе, направляются судом лицам, участвующим в деле, если у них эти документы отсутствуют.

Об истребовании доказательств арбитражный суд выносит определение. В нем указывается срок и порядок представления доказательств. Копия определения направляется лицам, участвующим в деле, а также лицу, у которого находится требуемое судом доказательство.

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

Если лицо, от которого арбитражным судом требуется доказательство, не имеет возможности его представить вообще или представить в установленный судом срок, оно обязано известить об этом суд с указанием причин непредставления в пятидневный срок со дня получения копии определения об истребовании доказательства.

В случае неисполнения обязанности представить требуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо не извещения суда о невозможности представления доказательства вообще или в установленный срок на лицо, от которого требуется доказательство, судом налагается судебный штраф в порядке и размере, которые установлены в ст. 119, 120 гл. 11 АПК РФ.

В арбитражном процессе с институтом обеспечения доказательств тесно действует **институт судебного поручения**³⁷.

Арбитражный суд, рассматривающий дело, в случае невозможности получения доказательств, находящихся на территории другого субъекта федерации, в порядке, предусмотренном ст. 66 АПК РФ, вправе поручить соответствующему арбитражному суду произвести определенные процессуальные действия.

Определение о судебном поручении обязательно для арбитражного суда, которому дано поручение, и должно быть выполнено не позднее чем в десятидневный срок со дня получения копии определения.

При рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу, а именно:

- ознакомиться с письменными доказательствами;
- осмотреть вещественные доказательства;
- заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов;
- огласить объяснения, показания, заключения, представленные в письменной форме.

³⁷ См.: Решетникова И.В. Обеспечение доказательств и судебное поручение в арбитражном процессе // Проблемные вопросы гражданского и арбитражного процессов/ Под ред. Л.Ф. Лесницкой, М.А. Рожковой. М., 2008. – С. 172.

Воспроизведение аудио- и видеозаписей проводится арбитражным судом в зале судебного заседания или в другом специально оборудованном для этой цели помещении. Факт воспроизведения аудио- и видеозаписей отражается в протоколе судебного заседания.

При исследовании доказательств арбитражный суд оглашает соглашения лиц, участвующих в деле, о достигнутых договоренностях по обстоятельствам дела.

Лицо, участвующее в деле, вправе дать арбитражному суду *пояснения о представленных им доказательствах и доказательствах, истребованных судом по его ходатайству*, а также задать вопросы вызванным на судебное заседание экспертам и свидетелям. При этом первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого были вызваны эксперты и свидетели.

Если лицо, участвующее в деле, обратится в арбитражный суд с заявлением в письменной форме о фальсификации доказательства, представленного другим лицом, участвующим в деле, то суд:

- разъясняет уголовно-правовые последствия такого заявления;
- исключает оспариваемое доказательство с согласия лица, его представившего, из числа доказательств по делу;
- проверяет обоснованность заявления о фальсификации доказательства, если лицо, представившее это доказательство, заявило возражения относительно его исключения из числа доказательств по делу.

В этом случае арбитражный суд принимает предусмотренные федеральным законом меры для проверки достоверности заявления о фальсификации доказательства, в том числе назначает экспертизу, истребует другие доказательства или принимает иные меры. Результаты рассмотрения заявления о фальсификации доказательства арбитражный суд отражает в протоколе судебного заседания.

Арбитражный суд может *провести осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения в случае невозможности или затруднительности доставки в суд.*

О проведении осмотра и исследования на месте выносится определение.

Осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств *проводится арбитражным судом с извещением лиц, участвующих в деле, о месте и времени осмотра и исследования.* Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует проведению осмотра и исследования доказательств.

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

Непосредственно в процессе осмотра и исследования письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения арбитражным судом составляется протокол в порядке, установленном ст. 155 АПК РФ.

К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре документы, сделанные фотоснимки, аудио- и видеозаписи.

О месте и времени осмотра и исследования вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, лица, участвующие в деле, извещаются арбитражным судом. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует осмотру и исследованию вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче.

Осмотр и исследование вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, проводятся в порядке, установленном ст. 78 АПК РФ.

► ***Действующее арбитражное процессуальное законодательство уделяет особое внимание оценке доказательств арбитражным судом.***

Оценка доказательств

это сложная процессуальная деятельность суда, в результате которой делается вывод об относимости, допустимости, достоверности, достаточности доказательств и о наличии взаимосвязи доказательств между собой

Оценка сопровождает всю процессуальную деятельность суда начиная от возбуждения дела и заканчивая проверкой судебного акта. При принятии предварительных обеспечительных мер, при обеспечении доказательств до возбуждения дела в арбитражном суде оценка доказательств производится до начала производства по делу.

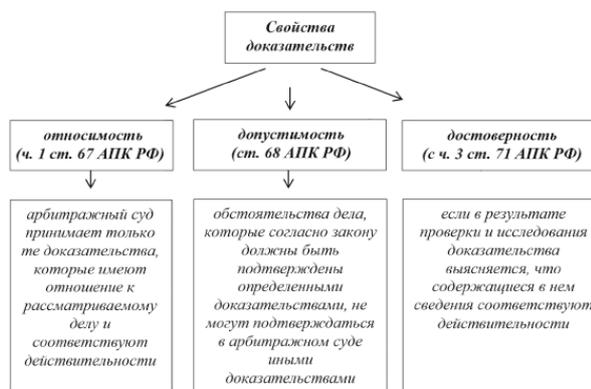
► **Арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.**

В то же время свобода оценки доказательств арбитражным судом не означает возможность допущения произвола: «судья в процессе оценки доказательств скован установленными законом критериями, наличие которых продиктовано объективными условиями обнаружения истины по делу»³⁸.

Оценка судом доказательств по своему внутреннему убеждению не означает допустимости их необоснованной оценки, при которой содержательно тождественные обстоятельства получают диаметрально противоположное толкование без указания каких-либо причин этого. Такая оценка доказательств не может быть признана объективной³⁹.

Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Арбитражный суд оценивает свойства каждого доказательства в отдельности.

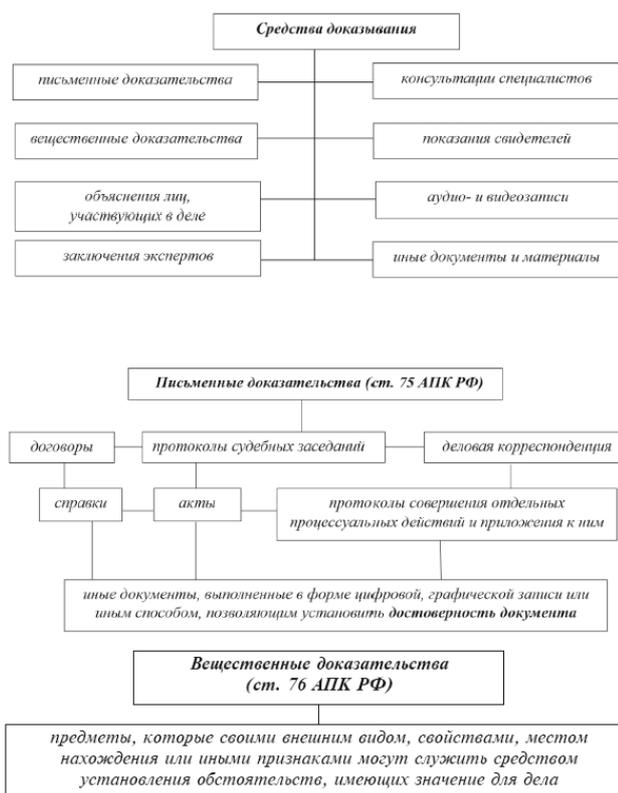


Результаты оценки доказательств суд отражает в судебном акте, содержащем мотивы принятия или отказа в принятии доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений.

АПК РФ 2002 г. расширил перечень средств доказывания (форм доказательств) и сделал его открытым.

³⁸ См.: Анисимов А. Оценка доказательств Арбитражным судом // Эж-Юрист. 2011 (январь). № 4. – С. 4

³⁹ См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 24 марта 2009 г. № 14786/08 // СПС «КонсультантПлюс».



Документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также документы, подписанные электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены АПК РФ и иными нормативными правовыми актами или договором либо определены в пределах своих полномочий Верховным судом Российской Федерации.

Письменные доказательства представляются в арбитражный суд в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Подлинные документы представляются в арбитражный суд в случае, если обстоятельства дела согласно федеральному закону или иному нормативному правовому акту подлежат подтверждению только такими документами, а также по требованию арбитражного суда.

Вещественные доказательства хранятся по месту их находжений. Они должны быть подробно описаны, опечатаны, при необходимости – засняты на фото- или видеопленку.

Вещественные доказательства могут храниться в арбитражном суде, если суд признает это необходимым. В этом случае доказательства, находящиеся в арбитражном суде, после их осмотра и исследования судом возвращаются лицам, от которых они были получены, если они не подлежат передаче другим лицам.

Арбитражный суд вправе сохранить вещественные доказательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела, и вернуть их после вступления судебного акта в законную силу. Предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться во владении отдельных лиц, передаются соответствующим организациям.

По вопросам приобщения вещественных доказательств к делу, а также распоряжения ими арбитражный суд выносит соответствующее определение.

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

в письменной форме. Объяснения, изложенные в письменной форме, приобщаются к материалам дела.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле, решает вопросы о назначении экспертизы с соблюдением требований, установленных ст. 82 АПК РФ.

Разрешая вопросы, касающиеся назначения экспертизы, судья может предложить лицам, участвующим в деле, сообщить, какой организации или лицу следовало бы поручить проведение экспертизы (ч. 3 ст. 82 АПК РФ), представить вопросы, которые должны быть разъяснены при ее проведении (ч. 2 ст. 82 АПК РФ).

При этом необходимо учитывать, что перед экспертом могут быть поставлены только те вопросы, разрешение которых требует специальных познаний. Недопустима постановка перед экспертом вопросов правового характера, разрешение, которых относится к компетенции суда. Это правило не распространяется на случаи привлечения судом экспертов в соответствии со ст. 14 АПК РФ.

В соответствии с и. 5 постановления Пленума ВАС РФ от 4 апреля 2014 г. № 23 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе» ходатайство о проведении экспертизы может быть заявлено в суде первой или апелляционной инстанции до объявления председательствующим в судебном заседании исследования доказательств законченным (ч. 1 ст. 164 АПК РФ), а при возобновлении их исследования – до объявления законченным дополнительного исследования доказательств (ст. 165 АПК РФ).

Ходатайство о проведении экспертизы в суде апелляционной инстанции рассматривается судом с учетом положений ч. 2 ст. 268 АПК РФ, согласно которым дополнительные доказательства принимаются судом, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными.

Результатом проведения экспертизы по делу является соответствующее заключение эксперта или комиссии экспертов.

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

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

Определением арбитражного суда может быть назначена *комиссионная экспертиза*, которая проводится не менее чем двумя экспертами.

При необходимости (экспертиза, требующая знаний по разным специальностям, например, в области бухучета и строительства) назначается *комплексная экспертиза*.

Каждый эксперт, участвовавший в проведении комплексной экспертизы, подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных исследований, и несет за нее ответственность.

По ходатайству лица, участвующего в деле, или по инициативе арбитражного суда эксперт может быть вызван в судебное заседание.

Эксперт после оглашения заключения вправе дать по нему необходимые пояснения, а также обязан ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле, и суда. Ответы эксперта на дополнительные вопросы заносятся в протокол судебного заседания.

При недостаточности ясности или полноты заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела может быть назначена *дополнительная экспертиза*, проведение которой поручается тому же или другому эксперту.

В случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или комиссии экспертов по тем же вопросам может быть назначена *повторная экспертиза*, проведение которой поручается другому эксперту или комиссии экспертов.

В соответствии с ч. 1 ст. 87.1 АПК РФ в целях получения разъяснений, консультаций и выяснения профессионального мнения лиц, обладающих теоретическими и практическими познаниями по существу разрешаемого арбитражным судом спора, арбитражный суд может привлекать специалиста.

Специалист дает консультацию добросовестно и беспристрастно исходя из профессиональных знаний и внутреннего убеждения. Консультация дается в устной форме без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда⁴⁰.

По ходатайству лица, участвующего в деле, арбитражный суд вызывает свидетеля для участия в арбитражном процессе.

Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его фамилию, имя, отчество и место жительства⁴¹.

Арбитражный суд по своей инициативе может вызвать в качестве свидетеля лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство.

Свидетель сообщает известные ему сведения устно. По предложению суда свидетель может изложить показания, данные устно, в письменной форме. Показания свидетеля, изложенные в письменной форме, приобщаются к материалам дела.

Не являются доказательствами сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Иные документы и материалы допускаются в качестве доказательств, если содержат сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела.

Иные документы и материалы могут содержать сведения, зафиксированные как *в письменной, так и в иной форме. К ним могут относиться материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и другие носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном АПК РФ.*

Документы приобщаются к материалам дела и хранятся в арбитражном суде в течение всего срока хранения дела. По ходатайству лица, от которого они были получены, документы или их копии могут быть ему возвращены.

⁴⁰ См.: Постановление Пленума ВАС РФ от 8 октября 2012 г. № 59 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с принятием Федерального закона от 8 декабря 2011 г. № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам» // СПС «Консультант-Плюс».

⁴¹ См.: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 26 августа 2013 г. по делу № А70-10460/2012 // СПС «КонсультантПлюс».

Глава 6

Обеспечительные меры арбитражного суда

Нормативную базу по данному вопросу составляет гл. 8 АПК РФ.

Отдельные аспекты применения норм данной главы и устоявшиеся в судебной практике подходы закреплены в постановлениях Пленума ВАС РФ: от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие АПК РФ», от 9 июля 2003 г. № 11 «О практике рассмотрения арбитражными судами заявлений о принятии обеспечительных мер, связанных с запретом проводить общие собрания акционеров», от 12 октября 2006 г. № 55 «О применении арбитражными судами обеспечительных мер», от 17 февраля 2011 г. № 12 «О некоторых вопросах применения АПК РФ в редакции Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 228-ФЗ «О внесении изменений в АПК РФ», от 17 ноября 2015 г. № 50 «О применении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства».

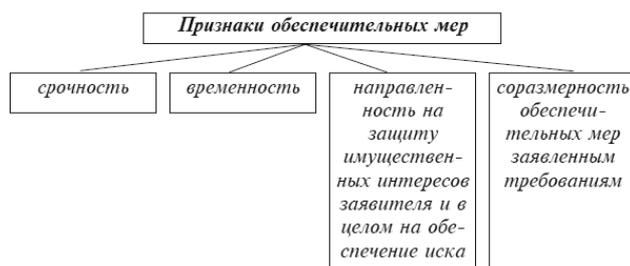
Институт обеспечительных мер в арбитражном процессе является важнейшей экономической и правовой гарантией защиты имущественных прав и интересов субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности.

Применение обеспечительных мер направлено на обеспечение реальности этой защиты: чтобы выносимый по результатам судебного разбирательства итоговый судебный акт мог быть фактически исполнен и не оставался «мертвой буквой»⁴².

Обеспечительные меры (ч.1 ст. 90 АПК РФ)

срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя, принимаемые арбитражным судом по заявлению лица, участвующего в деле, или иного лица в случаях, предусмотренных АПК РФ

«Иными лицами», по заявлению которых могут быть применены обеспечительные меры, в числе прочих являются лица, ходатайствующие о применении предварительных обеспечительных мер, сторона третейского разбирательства, ходатайствующая о применении обеспечительных мер арбитражным судом⁴³.



Срочность обеспечительных мер означает ускоренные и максимально сжатые сроки разрешения вопроса об их применении.

⁴² См.: Яблочков Т.М. Курс международного гражданского процессуального права. Ярославль. 1909. // Золотой деятель российской науки международного права. М., 2009. – С. 435.

⁴³ См.: П. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 55 «О применении арбитражными судами обеспечительных мер» // СПС «КонсультантПлюс».

Временность заключается в установлении судом ограниченного периода действия обеспечительных мер в зависимости от конкретных обстоятельств их принятия (стадии арбитражного дела, на которой заявлено ходатайство об их применении, фактических обстоятельств арбитражного дела, вида обеспечительных мер и т. д.).

Целью применения обеспечительных мер является создание условий для решения одной из основных задач арбитражного судопроизводства в РФ, установленных ст. 2 АПК РФ, в частности защита имущественных интересов заявителя и обеспечение иска.

Обеспечительные меры должны соответствовать заявленным требованиям, то есть быть непосредственно связанными с предметом спора, соразмерными заявленному требованию, необходимыми и достаточными для обеспечения исполнения судебного акта или предотвращения ущерба. То есть они не должны нарушать имущественные интересы ответчика, причинять ему имущественный ущерб.

В случае несоразмерности обеспечительных мер заявленным иском требованиям у арбитражного суда есть все основания для отказа в их применении по конкретному арбитражному делу.

► **Обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса**, в том числе и в период приостановления производства по делу.

Обращаясь в арбитражный суд с заявлением о принятии обеспечительных мер, заявитель должен обосновать наличие оснований для их применения.

Так, в соответствии с разъяснениями, изложенными в п. 13 постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации», арбитражные суды не должны принимать обеспечительные меры, если заявитель не обосновал причины обращения с заявлением об обеспечении требования конкретными обстоятельствами, подтверждающими необходимость принятия обеспечительных мер, и не представил доказательства, подтверждающие его доводы.

«В то же время нельзя не отметить, что АПК РФ не предусматривает конкретных оснований, обязывающих арбитражный суд обеспечить иск, в частности не выдвигает условием обеспечения иска его обоснованность представленными доказательствами»⁴⁴.

Правовые основания для принятия обеспечительных мер:

– непринятие этих мер вызовет затруднения или сделает невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами РФ;

– реальная угроза возникновения у заявителя значительного ущерба в случае непринятия этих мер (ч. 2 ст. 90 АПК РФ)

Лицо, обратившееся с заявлением об обеспечении иска, должно представить в суд доказательства наличия хотя бы одного из вышеперечисленных оснований.

Затруднительный характер исполнения судебного акта либо невозможность его исполнения могут быть связаны, например, с отсутствием достаточного для исполнения судебного акта имущества у должника, действиями, предпринимаемыми для уменьшения объема имущества.

⁴⁴ См.: Жукова Т.В., Козлов М.А. Проблемы применения законодательства, регулирующего вопросы обеспечения иска // Проблемные вопросы гражданского и арбитражного процессов / Под ред. Л.Ф. Лесницкой, М.А. Рожковой. М., 2008. – С. 233.

Понятие «ущерб», использованное в ч. 2 ст. 90 АПК РФ, охватывает не только ущерб, определяемый по правилам ст. 15 ГК РФ, но и неблагоприятные последствия, связанные с ущемлением чести, достоинства и деловой репутации заявителя.

Виды обеспечительных мер (ст. 91 АПК РФ):

1. Наложение ареста на денежные средства (в том числе денежные средства, которые будут поступать на банковский счет) или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;
2. Запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;
3. Возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;
4. Передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;
5. Приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;
6. Приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста

Арбитражным судом могут быть приняты и иные обеспечительные меры, а также одновременно может быть принято несколько обеспечительных мер, в связи с чем обеспечительные меры не являются взаимоисключающими по отношению друг к другу.

В соответствии с ч. 3 ст. 199 АПК РФ по ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить действие оспариваемого ненормативного акта, решения⁴⁵. По своему содержанию данная обеспечительная мера заключается в запрете исполнения действий, предусмотренных соответствующим актом, решением.

Не допускается приостановление действия актов, решений государственных и иных контролирующих органов, если есть основания полагать, что приостановление действия акта, решения может нарушить баланс интересов заявителя и интересов третьих лиц, публичных интересов, а также может повлечь за собой утрату возможности исполнения оспариваемого акта, решения при отказе в удовлетворении требования заявителя по существу спора.

В целом применение наряду с иными указанной обеспечительной меры в административном судопроизводстве арбитражными судами не носит дискриминационного характера по отношению к какой-либо стороне в процессе; их применение осуществляется в рамках дискреционных полномочий арбитражного суда и на основании принципов состязательности и процессуального равноправия сторон.

При рассмотрении заявления о применении обеспечительных мер в виде наложения ареста на денежные средства, принадлежащие ответчику, необходимо иметь в виду, что арест налагается на имеющиеся на его банковских счетах средства, а также на средства, поступившие на корреспондентский счет банка на имя ответчика, в пределах заявленной суммы требований.

Размер денежных средств, на которые налагается арест, должен быть достаточным для фактического исполнения судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу⁴⁶.

⁴⁵ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 2 марта 2009 г. № А 56-27774/2008 // СПС «КонсультантПлюс».

⁴⁶ См.: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 12 февраля 2014 г. № 163 «О наложении ареста на денежные средства должника в размере, определяемом по курсу иностранной валюты» // СПС «КонсультантПлюс».

► **Заявление об обеспечении иска может подаваться как одновременно с иском, так и в процессе производства по делу до принятия судебного акта, которым заканчивается дело по существу.** Ходатайство о принятии обеспечительных мер может быть изложено в тексте самого искового заявления.

В соответствии с подп. 9 и 1 ст. 333.21 НК РФ заявление об обеспечении иска оплачивается государственной пошлиной в размере 3000 рублей.

Государственная пошлина подлежит уплате по каждому заявлению об обеспечении иска независимо от того, какое количество мер по обеспечению иска указал заявитель в одном заявлении⁴⁷.

Требования к содержанию заявления об обеспечении иска изложены в ст. 92 АПК РФ.

В соответствии со ст. 93 АПК РФ рассмотрение заявления об обеспечении иска осуществляется единолично судьей арбитражного суда, в производстве которого находится дело либо жалоба на определение об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска, не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон⁴⁸.

Рассмотрение заявления об обеспечении иска арбитражным судом, рассматривающим жалобу на определение об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска, осуществляется одновременно с рассмотрением такой жалобы по правилам рассмотрения дела в суде соответствующей инстанции, установленным АПК РФ.

В обеспечении иска может быть отказано, если отсутствуют предусмотренные ст. 90 АПК РФ основания для принятия мер по обеспечению иска⁴⁹.

По результатам рассмотрения заявления об обеспечении иска арбитражный суд выносит **определение об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска**.

Определение арбитражного суда об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска может быть обжаловано. Такое обжалование не приостанавливает исполнение определения об обеспечении иска.

Ходатайство об обеспечении иска, изложенное в исковом заявлении, рассматривается арбитражным судом отдельно от других содержащихся в этом исковом заявлении ходатайств и требований.

Копии определения об обеспечении иска не позднее следующего дня после дня его вынесения направляются лицам, участвующим в деле, другим лицам, на которых арбитражным судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, а также в зависимости от вида принятых мер в государственные органы, иные органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него.

При отказе в обеспечении иска копия определения направляется только лицу, обратившемуся с заявлением об обеспечении иска.

► **В обеспечении иска не может быть отказано, если лицо, ходатайствующее об обеспечении иска, предоставило встречное обеспечение⁵⁰.**

Предоставление ответчиком встречного обеспечения в то же время не является безусловным основанием для отмены обеспечения иска, так как достаточность встречного обес-

⁴⁷ См.: П. 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 11 июля 2014 г. № 46 «О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах» // СПС «КонсультантПлюс».

⁴⁸ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 31 марта 2014 г. № Ф05-2283/2014 по делу № А40-9515/2013; Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 11 августа 2011 г. по делу № А 70- 1023/2011; Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 1 апреля 2014 г. № 08АП-867/2014 по делу № А70-6172/2013 и др. // СПС «КонсультантПлюс».

⁴⁹ См.: Определение ВАС РФ от 8 сентября 2011 г. № ВАС-8331/10 «Об отказе в удовлетворении заявления о принятии обеспечительных мер»; Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 25 января 2011 г. по делу № А75-5883/2010 // СПС «КонсультантПлюс».

⁵⁰ См.: Постановление ФАС Дальневосточного округа от 9 февраля 2004 г. № Ф03-А24/03-1/3323 // СПС «КонсультантПлюс».

печения для отмены обеспечения иска оценивает арбитражный суд в рамках конкретного арбитражного спора⁵¹.

Процессуальный институт встречного обеспечения в АПК РФ 2002 г. получил более развернутое регулирование.

«Встречное обеспечение по своей цели напоминает известное законодательству ряда государств судебный залог, целью которого является гарантирование возможных убытков ответчика предъявлением к нему иска иностранным лицом, в данном случае – применением обеспечительных мер. В конечном счете, институт встречного обеспечения вытекает из принципа равноправия сторон, предоставляя им равные процессуальные средства защиты своих имущественных прав и интересов»⁵².

Встречное обеспечение

предоставление лицом, обратившимся с заявлением об обеспечении иска, гарантий возмещения возможных для ответчика убытков путем внесения на депозитный счет суда денежных средств в размере, предложенном судом, либо предоставление банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму

► ***Вид встречного обеспечения*** определяется заявителем **самостоятельно** (п. 12 постановления Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 55).

Встречное обеспечение предоставляется по предложению арбитражного суда на основании его собственной инициативы или в связи с заявленным ходатайством ответчика.

При этом встречное обеспечение иска по инициативе суда является его правом, но не обязанностью⁵³.

Арбитражный суд может *потребовать* от лица, обратившегося с заявлением об обеспечении иска, *предоставить встречное обеспечение путем внесения на депозитный счет суда денежных средств*.

Размер встречного обеспечения устанавливается в пределах имущественных требований истца, указанных в его заявлении, а также процентов от этих требований и не может быть менее половины размера имущественных требований (ч. 1 ст. 94 АПК РФ).

Если требования истца носят неимущественный характер, то сумма денежных средств, вносимых на депозит суда, определяется судом исходя из размера возможных убытков ответчика, причиненных обеспечительными мерами.

Недостаток такого способа обеспечения для заявителя заключается в том, что в АПК РФ не установлен срок окончания действия встречного обеспечения, а значит, момент возврата денежных средств, внесенных на депозитный счет суда, будет определяться арбитражным судом.

Банковскую гарантию как способ встречного обеспечения может предоставить банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (ст. 368 ГК РФ). Однако в силу достаточно высокой стоимости банковской гарантии не каждый заявитель может ею воспользоваться.

Еще одним способом встречного обеспечения является *поручительство*.

⁵¹ См.: Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 7 декабря 2007 г. по делу № А82-3343/2007-9 // СПС «КонсультантПлюс».

⁵² См.: Ярков В.В. Арбитражный процесс: учебник. М.: Инфотропик Медиа, 2010. – С. 162.

⁵³ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 10 марта 2011 г. по делу № А32-29386/2010; Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 17 апреля 2012 г. по делу № А21-10108/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

В соответствии со ст. 361 ГК РФ по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Таким образом, договор поручительства должен заключаться между поручителем и лицом, перед которым поручаются (ответчиком), который, препятствуя принятию судом обеспечительных мер, может отказаться от заключения такого договора.

В связи с этим в судебной практике сложился подход по признанию договора поручительства, заключенного в порядке гл. 8 АПК РФ, в силу его процессуальных особенностей действительным независимо от того, подписан ли он кредитором (ответчиком)⁵⁴.

Каких-либо конкретных требований к банкам и иным кредитным организациям, выдающим банковские гарантии, а также к лицам, предоставляющим поручительства, процессуальное законодательство не устанавливает.

Согласно и. 12 постановления Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 55, арбитражный суд вправе признать встречное обеспечение ненадлежащим как по форме, так и по сумме обеспечения, если, по мнению суда, такое обеспечение не может являться достаточной гарантией возмещения убытков, в частности из-за невозможности его быстрой реализации, несоразмерного характера, сомнений в добросовестности и т. и. При этом суды, оценивая соответствие банковской гарантии или поручительства требованиям законодательства, проверяют, указано ли в поручительстве, за исполнение какого обязательства оно выдано, определены ли размер обеспечиваемого обязательства и объем ответственности поручителя, является ли поручительство солидарным и каков срок действия банковской гарантии, поручительства. Арбитражный суд также проверяет, является ли банковская гарантия безотзывной.

Встречное обеспечение может быть предоставлено также ответчиком взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы *путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере требований истца* (ч. 2 ст. 94 АПК РФ).

► *По ходатайству истца или ответчика допускается замена одной обеспечительной меры другой.*

При этом необходимо учитывать, что при замене обеспечительных мер судам также следует исходить из обеспечения баланса интересов заинтересованных сторон, предотвращения нарушения при принятии обеспечительных мер публичных интересов, интересов третьих лиц⁵⁵.

Замена одного вида обеспечения другим производится судом в случаях, когда ранее установленная арбитражным судом по рассматриваемому им делу обеспечительная мера не защищает прав истца и не может гарантировать исполнение решения либо, когда эта мера неоправданно ущемляет права ответчика⁵⁶.

В ходатайстве должны быть указаны причины, по которым возникла необходимость такой замены, а также приложены подтверждающие это данные доказательства.

Рассмотрение ходатайства о замене одной обеспечительной меры другой осуществляется не позднее следующего дня после поступления в суд заявления судьей, принимавшим решение об обеспечении иска, без вызова сторон.

Определение об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных актов арбитражного суда.

⁵⁴ См.: Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 11 августа 2004 г. по делу № Ф08-3615/04 // СПС «КонсультантПлюс».

⁵⁵ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 25 апреля 2011 г. № Ф09-1987/11 // СПС «КонсультантПлюс».

⁵⁶ См.: Арбитражный процесс: учебник/ Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 2003. – С. 280.

Исполнительный лист, выданный на основании определения об обеспечении иска, должен быть направлен заявителем в службу судебных приставов для вынесения постановления о возбуждении исполнительного производства.

За неисполнение определения об обеспечении иска лицом, на которое судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, оно может быть подвергнуто штрафу в порядке и размере, установленными гл. 11 АПК РФ.

► *В случае отказа в удовлетворении иска, оставления иска без рассмотрения, прекращения производства по делу **обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта.***

АПК РФ прямо закрепляет положения о возможности предъявления иска о возмещении убытков к лицу, не исполнившему определение арбитражного суда об обеспечении иска. Спор о возмещении убытков рассматривается в арбитражном суде, принявшем обеспечительные меры.

Обеспечительные меры могут быть отменены по ходатайству лица, участвующего в деле, арбитражным судом, рассматривающим дело.

Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании в пятидневный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 93 АПК РФ.

В соответствии со ст. 98 АПК РФ ответчик и другие лица, чьи права и (или) законные интересы нарушены обеспечением иска, после вступления в законную силу судебного акта арбитражного суда об отказе в удовлетворении иска вправе требовать от лица, по заявлению которого были приняты обеспечительные меры, **возмещения убытков** в порядке и в размере, которые предусмотрены гражданским законодательством, или выплаты компенсации⁵⁷.

«По смыслу приведенной нормы право ответчика на взыскание убытков, вызванных наложением обеспечительных мер, не носит безусловного характера и сопряжено с обязанностью доказывания материального состава причинения убытков в порядке, установленном Гражданским кодексом. Основанием для удовлетворения требования о взыскании убытков является совокупность условий: факт причинения убытков, наличие причинной связи между понесенными убытками и действиями ответчика, документально подтвержденный размер убытков»⁵⁸.

Таким образом, на лице, взыскивающем убытки, лежит процессуальная обязанность доказать всю совокупность обстоятельств, необходимых для взыскания компенсации.

Иск о возмещении убытков или выплате компенсации предъявляется в арбитражный суд, рассматривавший дело, по которому принимались обеспечительные меры.

Условия возникновения права требования убытков, причиненных обеспечительными мерами:

- отказ истцу в удовлетворении исковых требований;
- вступление в законную силу решения суда об отказе в удовлетворении исковых требований;
- причинение убытков обеспечительными мерами;
- принятие обеспечительных мер по просьбе истца

В соответствии с Федеральным законом от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ в ст. 98 и ст. 99 АПК РФ введены правила, которые позволяют упростить взыскание убытков в связи с применением обеспечительных мер ответчику.

⁵⁷ См.: Определение ВАС РФ от 23 октября 2013 г. № ВАС-14936/13 по делу № А51 -28031/2012 // СПС «Консультант-Плюс».

⁵⁸ См.: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 2 июня 2014 г. по делу № А46-7826/2013 // СПС «КонсультантПлюс».

Согласно ч. 2 ст. 98 АПК РФ, размер компенсации определяется судом в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости по спорам, указанным в ст. 225.1 АПК РФ, в пределах от 10 000 рублей до 1 000 000 рублей, по другим спорам – от 1000 рублей до 1 000 000 рублей.

Необходимо отметить, что российские компании, обращающиеся с заявлениями о принятии обеспечительных мер, зачастую, в отличие от иностранных, не задумываются о возможной перспективе возмещения убытков, понесенных в результате принятия данных мер, хотя применение обеспечительных мер может в отдельных случаях причинить значительные финансовые убытки как гражданам, так и юридическим лицам, вплоть до наступления несостоятельности предприятий.

В настоящее время АПК РФ связывает возникновение права на возмещение причиненных обеспечительными мерами убытков с наличием вступившего в законную силу судебного акта об отказе в удовлетворении иска, что вряд ли следует признавать обоснованным.

Так, например, в случае если после принятия обеспечительных мер истец откажется от иска и суд вынесет определение о прекращении производства по делу, вне зависимости от законности заявленных истцом требований, оснований для предъявления ответчиком иска о взыскании убытков, причиненных принятием обеспечительных мер, не будет.

В этой связи представляется необходимым нормативное установление перечня таких случаев.

АПК РФ установлены и **особенные виды обеспечительных мер**, обусловленные спецификой арбитражного спора (видом спорного материального правоотношения) – **обеспечительные меры по корпоративным спорам**, предусмотренные ст. 225.6 АПК РФ.

Законодатель расширил круг фактов локального предмета доказывания для установления обоснованности применения указанных обеспечительных мер.

Так, наряду с указанными в ч. 2 ст. 90 АПК РФ и ч. 2 ст. 91 АПК РФ обстоятельствами в предмет доказывания наличия основания для принятия обеспечительных мер **по корпоративным спорам** дополнительно введены такие обстоятельства, как фактическая возможность осуществления юридическим лицом своей деятельности или отсутствие последствий в виде существенного затруднения осуществления его деятельности, а также отсутствие возможных нарушений в результате применения обеспечительных мер этим юридическим лицом законодательства Российской Федерации⁵⁹.

В ч. 3 ст. 225.6 АПК РФ прямо закреплен **открытый перечень специальных обеспечительных мер**, которые могут применяться **только по корпоративным спорам**⁶⁰:

- наложение ареста на акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;
- запрещение ответчику и другим лицам совершать сделки и другие действия в отношении акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов;
- запрещение органам юридического лица принимать решения либо совершать иные действия по вопросам, относящимся к предмету спора или непосредственно с ним связанным;
- запрещение юридическому лицу, его органам или участникам, а также иным лицам исполнять решения, принятые органами этого юридического лица;

⁵⁹ См.: Определение ВАС РФ от 23 октября 2013 г. № ВАС-14210/13 по делу № А06-2011/2013; Постановление ФАС Московского округа от 9 августа 2013 г. по делу № А40-2516/13 // СПС «КонсультантПлюс».

⁶⁰ См.: Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 29 января 2014 г. по делу № А20-3702/2013; Постановление ФАС Северо-Западного округа от 20 мая 2013 г. по делу № А44-8471/2012 // СПС «КонсультантПлюс».

– запрещение держателю реестра владельцев ценных бумаг и (или) депозитарию осуществлять записи по учету или переходу прав на акции и иные ценные бумаги, а также совершать другие действия в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг.

Арбитражным судом может быть принято и несколько из указанных мер одновременно.

Особенностями обладает и порядок рассмотрения заявления о принятии обеспечительных мер по корпоративным спорам.

По общему правилу заявление об обеспечительных мерах рассматривается без извещения сторон судьей единолично.

В соответствии со ст. 225.6 АПК РФ допускается рассмотрение заявлений об обеспечении иска *по корпоративным спорам* в судебном заседании с вызовом сторон, в котором должен быть доказан заявителем факт обоснованности и наличия оснований для применения мер обеспечения иска.

По смыслу ч. 7 ст. 225. 6 АПК РФ рассмотрение заявления в судебном заседании осуществляется только в случаях, если у арбитражного суда возникла необходимость заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, и лицо, обратившееся с заявлением об обеспечении иска, не представило встречное обеспечение.

АПК РФ установлена и дополнительная гарантия защиты имущественных интересов граждан и организаций – возможность применения **предварительных обеспечительных мер** до предъявления соответствующего искового заявления в арбитражный суд (ст. 99 АПК РФ).

В соответствии со ст. 99 АПК РФ арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять **предварительные обеспечительные меры**, направленные на обеспечение имущественных интересов заявителя до предъявления иска.

Предварительные обеспечительные меры принимаются арбитражным судом по правилам, предусмотренным гл. 8 АПК РФ, с особенностями, установленными ст. 99 АПК РФ.

Преимуществом принятия предварительных обеспечительных мер является «эффект неожиданности» для будущего ответчика по арбитражному спору, в связи с чем для него будет создано меньше условий для сокрытия денежных средств и имущества. Это обстоятельство является дополнительной гарантией обеспечения требований кредитора, которые на момент принятия предварительных обеспечительных мер еще не оформлены в виде самостоятельного иска, но будут в течение определенного периода заявлены в арбитражный суд.

Следует отметить, что предварительные обеспечительные меры могут быть применены арбитражным судом лишь в случае представления доказательств наличия у заявителя (организации или гражданина) имущественных требований.

Таковыми доказательствами, например, могут быть сведения о регистрации права собственности, коммерческий контракт, выписки из лицевого счета о перечислении денежных средств и т. д.

Заявления о применении предварительных обеспечительных мер, которые не содержат имущественных требований, не подлежат удовлетворению⁶¹.

Заявление об обеспечении имущественных интересов 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 имущественных интересов, либо по месту нарушения прав заявителя.

⁶¹ См.: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 21 июня 2007 г. № 004-4025/2007(35412-А75-31) по делу № А75-394/2007 // СПС «КонсультантПлюс».

Арбитражный суд вправе отказать в удовлетворении заявления об обеспечении имущественных интересов, поданного по месту нахождения заявителя, если известно место нахождения должника либо его имущества или денежных средств, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии предварительных обеспечительных мер⁶².

При подаче заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель представляет в арбитражный суд документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов.

В случае непредставления указанного документа арбитражный суд вправе предложить заявителю предоставить встречное обеспечение и оставить заявление об обеспечении имущественных интересов без движения до представления документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение⁶³.

АПК РФ не предусмотрена возможность обжалования определения суда об оставлении без движения заявления о принятии предварительных обеспечительных мер.

О принятии предварительных обеспечительных мер арбитражный суд выносит определение, в котором устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты предварительные обеспечительные меры.

Если заявителем исковое заявление не было подано в установленный судом срок, то принятые предварительные обеспечительные меры отменяются этим же арбитражным судом на основании соответствующего определения.

Исковое заявление подается заявителем в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интересов, или иной суд, о чем заявитель сообщает арбитражному суду, вынесшему указанное определение.

В случае подачи заявителем искового заявления по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя, эти меры в дальнейшем действуют как обеспечительные меры по арбитражному спору⁶⁴.

В соответствии с ч. 10 ст. 99 АПК РФ организация или гражданин, права и (или) законные интересы которых нарушены обеспечением имущественных интересов до предъявления иска, вправе требовать по своему выбору от заявителя *возмещения убытков или выплаты компенсации* в порядке, предусмотренном ст. 98 АПК РФ, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым арбитражным судом были приняты меры по обеспечению его имущественных интересов, или если вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда в иске отказано.

Кроме того, право на взыскание убытков, причиненных принятием предварительных мер, возникает при нарушении заявителем срока подачи искового заявления, установленного в определении арбитражного суда.

Отсутствие хотя бы одного из вышеуказанных условий влечет отказ в удовлетворении требования о взыскании убытков, причиненных обеспечительными мерами.

Согласно ст. 100 АПК РФ, правила об обеспечении иска, предусмотренные гл. 8 АПК РФ, применяются **при обеспечении исполнения судебных актов**.

Арбитражный суд по заявлению лиц, участвующих в деле, может принять меры по обеспечению исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению, по правилам, установленным гл. 8 АПК РФ (ч. 7 ст. 182 АПК РФ).

⁶² См.: П. 13 постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

⁶³ См.: Постановление ФАС Поволжского округа от 3 февраля 2011 г. по делу № А55-17/2010; Постановление ФАС Дальневосточного округа от 21 марта 2003 г. № Ф03-А73/03-1/469 // СПС «КонсультантПлюс».

⁶⁴ См.: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от июля 2004 г. № 78 «Обзор практики применения арбитражными судами предварительных обеспечительных мер» // СПС «КонсультантПлюс».

При этом исполнение решения обеспечивается не только в тех случаях, когда неприменение обеспечительных мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, но и в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю (ч. 2 ст. 90 АПК РФ).

► Таким образом, изложенные в настоящей главе положения о применении обеспечительных мер позволяют установить, что ***обеспечительные меры в арбитражном процессе по направленности своего действия являются ускоренным средством судебной защиты, обеспечивающим реальность фактического исполнения итогового судебного акта, выносимого по результатам рассмотрения арбитражного спора, или способствующим сохранению существующего состояния материальных правоотношений между сторонами с целью предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.***

Глава 7

Судебные расходы

Нормативную базу по данному вопросу составляет гл. 9 АПК РФ. Разъяснения положений данной главы содержатся в информационных письмах Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 82, от 5 декабря 2007 г. № 121, от 22 декабря 2005 г. № 99, от 18 января 2011 г. № 144, а также в постановлениях Пленума ВАС РФ от 27 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие КоАП РФ», от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», от 12 июля 2012 г. № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством», от 11 июля 2014 г. № 46 «О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах», от 21 января 2016 г. № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» и др.

Объединение одним понятием «судебные расходы» двух различных институтов – государственной пошлины и судебных издержек – можно назвать искусственным, поскольку смысл и правовая природа их различны.



Государственная пошлина
уплачиваемая в федеральный бюджет сумма за рассмотрение иска
(заявления)

Судебные расходы
платежи, осуществляемые лицами, участвующими в деле, в
связи с рассмотрением и разрешением дел в порядке арбитражного
судопроизводства

Как отмечает Г.Л. Осокина, **институт судебных расходов выполняет три функции: компенсационную, превентивную и социальную**⁶⁵.

Компенсационная функция предполагает, что уплата судебных расходов в первую очередь призвана компенсировать государству затраты на содержание судебного аппарата, а лицам, участвующим в деле, – те затраты, которые они понесли в связи с рассмотрением и разрешением дела в суде.

Превентивная функция судебных расходов состоит в предупреждении необоснованных обращений в суды, а также в обеспечении добросовестного использования участвующими в деле лицами своих процессуальных прав и надлежащего исполнения обязанностей.

Социальная функция судебных расходов проявляется в том, что они в то же время призваны обеспечить фактическую (экономическую) доступность к правосудию. Такая цель достигается установлением дифференцированных ставок, предоставлением различ-

⁶⁵ См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Общая часть. М., 2003. – С. 485.

ного рода льгот по уплате судебных расходов (освобождение от уплаты судебных расходов, предоставление отсрочки или рассрочки уплаты судебных расходов, уменьшение их размера), а также возможностью обжалования определений суда по вопросам, связанным с судебными расходами.

Согласно ст. 110 АПК РФ, судебные расходы, *понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с проигравшей стороны.*

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

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

Основания и порядок уплаты государственной пошлины, а также порядок предоставления отсрочки или рассрочки ее уплаты (ст. 102 АПК РФ), основания и порядок возврата или зачета государственной пошлины (ст. 104 АПК РФ), льготы по ее уплате (ст. 105 АПК РФ) устанавливаются в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах (гл. 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации).

Рассмотрим чаще всего возникающие вопросы по судебным расходам в арбитражном процессе.

С кого взыскивается государственная пошлина в случае, когда апелляционная, кассационная жалоба, заявление о пересмотре судебного акта в порядке надзора были поданы освобожденным от уплаты государственной пошлины ответчиком по делу и в его пользу принято постановление суда апелляционной, кассационной надзорной инстанции?

В соответствии с подп. 2 и 2 ст. 333.17 НК РФ ответчики в арбитражных судах признаются плательщиками государственной пошлины, только если решение суда принято не в их пользу, а истец освобожден от уплаты государственной пошлины.

Если апелляционная, кассационная жалоба, заявление о пересмотре судебного акта в порядке надзора были поданы освобожденным от уплаты государственной пошлины ответчиком по делу, государственная пошлина не может быть взыскана с истца, против которого принято постановление суда апелляционной, кассационной, надзорной инстанции, так как истец не подавал соответствующей жалобы и не является ответчиком по делу.

Таким образом, в этих случаях государственная пошлина не взыскивается.

В каком порядке лицу, в пользу которого принят судебный акт, возмещаются расходы по уплате государственной пошлины, понесенные по делу, в котором стороной являлся государственный орган, орган местного самоуправления, освобожденный от уплаты государственной пошлины на основании подп. 1.1 п. 1 ст. 333.37 НК РФ?

В силу гл. 25.3 НК РФ отношения по уплате государственной пошлины возникают между ее плательщиком – лицом, обращающимся в суд, и государством. Исходя из положений подп. 1 и 3 ст. 44 НК РФ отношения по поводу уплаты государственной пошлины после ее уплаты прекращаются.

Согласно ст. 110 АПК РФ, между сторонами судебного разбирательства возникают отношения по распределению судебных расходов, которые регулируются гл. 9 АПК РФ.

Законодательством не предусмотрены возврат заявителю уплаченной государственной пошлины из бюджета в случае, если судебный акт принят в его пользу, а также освобождение государственных органов, органов местного самоуправления от возмещения судебных расходов.

В связи с этим, если судебный акт принят не в пользу государственного органа (органа местного самоуправления), расходы заявителя по уплате государственной пошлины подлежат возмещению этим органом в составе судебных расходов (ч. 1 ст. 110 АПК РФ).

Взыскиваются ли с ответчика в пользу истца расходы по уплате государственной пошлины, если истец отказался от иска в связи с тем, что после вынесения определения о принятии искового заявления к производству ответчик удовлетворил его требования добровольно и производство по делу было прекращено?

В силу подп. 3 п. 1 ст. 333.40 Кодекса при отказе истца от иска в связи с добровольным удовлетворением ответчиком заявленных требований уплаченная истцом государственная пошлина возврату из бюджета не подлежит. Данная норма не может рассматриваться как исключаящая применение положений АПК РФ о распределении судебных расходов между лицами, участвующими в деле, и возлагающая на истца бремя уплаты пошлины.

В соответствии со ст. 112, ч. 1 ст. 151 АПК РФ при вынесении определения о прекращении производства по делу суд, руководствуясь общим принципом отнесения судебных расходов на стороны пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований (ч. 1 ст. 110 АПК РФ), разрешает вопрос о распределении расходов исходя из того, что в рассматриваемом случае требования истца фактически удовлетворены.

Следовательно, если истец отказался от иска из-за того, что ответчик после вынесения определения о принятии искового заявления к производству удовлетворил исковое требование добровольно, арбитражный суд взыскивает с ответчика в пользу истца понесенные последним расходы по уплате государственной пошлины.

Каким образом заявителю возмещаются расходы по уплате государственной пошлины, понесенные по делу об оспаривании решения государственного органа (органа местного самоуправления), если заявитель отказался от предъявленного требования в связи с тем, что после вынесения определения о принятии заявления к производству орган отменил оспариваемое решение и производство по делу было прекращено?

Отмена оспариваемого решения является добровольным удовлетворением требований заявителя, поэтому подлежит применению общий порядок распределения судебных расходов.

Взыскивается ли государственная пошлина с ответчика в доход бюджета, если истец, освобожденный от ее уплаты, отказался от иска в связи с тем, что после вынесения определения о принятии искового заявления к производству ответчик удовлетворил его требования добровольно и производство по делу было прекращено?

Согласно подп. 2 и. 2 ст. 333.17 НК РФ, ответчики признаются плательщиками государственной пошлины в случае, если решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от ее уплаты. При отказе истца от иска производство по делу прекращается и решение не в пользу ответчика не принимается, в силу чего в этом случае государственная пошлина в бюджет с ответчика не взыскивается.

При отказе заявителя от апелляционной (кассационной) жалобы возвращается ли ему государственная пошлина, уплаченная при ее подаче?

В случаях прекращения производства по апелляционной (кассационной) жалобе вопрос о возврате уплаченной при ее подаче государственной пошлины должен решаться в порядке, аналогичном установленному для случаев прекращения производства по делу, на основании подп. 3 п. 1 ст. 333.40 НК РФ.

При отказе истца от иска в суде апелляционной или кассационной инстанции и прекращении производства по делу возвращается ли ему государственная пошлина, уплаченная при обращении в суд с иском?

В случаях прекращения производства по делу судом апелляционной или кассационной инстанции и отмены всех судебных актов в связи с отказом истца от иска вопрос о возврате уплаченной при подаче иска государственной пошлины должен решаться на основании подп. 3 п. 1 ст. 333.40 НК РФ судом, прекратившим производство по делу.

Подлежит ли уплате государственная пошлина по заявлению об обращении взыскания на заложенное имущество?

Заявление об обращении взыскания на заложенное имущество подлежит оплате государственной пошлиной в соответствии с подп. 4 п. 1 ст. 333.21 НК РФ как заявление неимущественного характера.

Оплачивается ли государственной пошлиной заявление об обеспечении доказательств?

Оплата государственной пошлиной заявления об обеспечении доказательств, поданного на основании ст. 72 АПК РФ, НК РФ не предусмотрена.

В каком размере уплачивается государственная пошлина при заявлении на основании ч. 3 ст. 199 АПК РФ ходатайства о приостановлении исполнения решения государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица?

Ходатайство о приостановлении исполнения решения государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, должностного лица, заявленное на основании ч. 3 ст. 199 АПК РФ, оплачивается государственной пошлиной как заявление об обеспечении иска в размере, предусмотренном подп. 9 п. 1 ст. 333.21 НК РФ.

Имеет ли значение для решения вопроса о распределении государственной пошлины, уплаченной истцом при подаче заявления об обеспечении иска, были ли удовлетворены заявленные иски по существу? Данный вопрос должен быть разрешен судом: по итогам рассмотрения заявления об обеспечении иска или по результатам рассмотрения дела по существу?

Согласно ст. 112 АПК РФ, вопрос о распределении государственной пошлины, уплаченной истцом при подаче заявления об обеспечении иска, разрешается судом по итогам рассмотрения дела по существу исходя из следующего.

В случае, когда заявление о принятии обеспечительных мер было удовлетворено, но решение по итогам рассмотрения спора по существу было принято не в пользу истца, суд относит расходы по государственной пошлине на истца.

Вместе с тем принятие решения по результатам рассмотрения дела в пользу истца не является основанием для отнесения указанных расходов на ответчика, если в удовлетворении заявления об обеспечении иска было отказано, поскольку в данном случае соответствующее требование о принятии обеспечительных мер истцом было заявлено при отсутствии должных оснований.

Как поступить при заявлении нескольких взаимосвязанных требований неимущественного характера, подлежит ли оплате государственной пошлиной каждое требование?

Если в заявлении, поданном в арбитражный суд, объединены несколько взаимосвязанных требований неимущественного характера, то по смыслу подп. 1 п. 1 ст. 333.22 НК РФ оплате государственной пошлиной подлежит каждое самостоятельное требование. Так, например, по исковому заявлению о признании права собственности на три отдельных объекта недвижимости государственная пошлина в соответствии с подп. 4 п. 1 ст. 333.21 НК РФ составит 6 000 рублей (2 000 рублей Ч 3).

В каком размере уплачивается государственная пошлина при предъявлении иска в суд совместно несколькими истцами?

При предъявлении несколькими истцами совместно искового заявления, содержащего единое требование (например, при заявлении иска об истребовании из чужого незаконного владения имущества, находящегося в общей собственности, иска о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником обязательства перед солидарными кредиторами), государственная пошлина уплачивается истцами сов-

местно в равных долях в размере, установленном Кодексом для указанного требования (п. 2 ст. 333.18 НК РФ).

Если же сумма иска фактически складывается из самостоятельных требований каждого из истцов (например, при заявлении требований, вытекающих из обязательства с долевой множественностью лиц на стороне кредитора, требований о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности имуществу нескольких лиц), государственная пошлина уплачивается каждым из истцов, исходя из размера заявляемого ими требования.

Допустимо ли повторно предоставить отсрочку уплаты государственной пошлины?

После предоставления отсрочки уплаты государственной пошлины арбитражный суд вправе повторно предоставить такую отсрочку, однако в силу и. 1 ст. 64, и. 1 ст. 333.41 НК РФ общий срок предоставления отсрочек не должен превышать одного года.

С кого взыскивается государственная пошлина в случае предоставления истцу отсрочки или рассрочки по ее уплате и последующего принятия судебного акта в его пользу?

В случае принятия судебного акта в пользу лица, которому была предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины, суд взыскивает государственную пошлину с ответчика применительно к ч. 3 ст. 110 АПК РФ.

Приостанавливается ли течение срока, на который предоставлена отсрочка уплаты государственной пошлины, в случае приостановления производства по делу?

Предоставление отсрочки уплаты государственной пошлины лицу, имущественное положение которого не позволяет исполнить указанную обязанность на стадии обращения в суд, направлено на обеспечение доступности правосудия и реализацию права на судебную защиту, одной из целей которой является своевременность восстановления нарушенных прав и законных интересов истца.

Поскольку с принятием искового заявления и возбуждением производства по делу цель обеспечения беспрепятственного доступа к правосудию реализована, то приостановление производства по делу не может рассматриваться в качестве основания для приостановления течения срока, на который была предоставлена отсрочка уплаты государственной пошлины.

Государственная пошлина, от уплаты которой в установленном порядке истец был освобожден, взыскивается с ответчика в доход федерального бюджета пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований, если ответчик не освобожден от уплаты государственной пошлины. Государственная пошлина уплачивается в рублях в банки (их филиалы), а также путем перечисления ее сумм со счета плательщика через банки (их филиалы). Прием банками (их филиалами) государственной пошлины осуществляется во всех случаях с выдачей квитанции установленной формы. Государственная пошлина по делам, рассматриваемым арбитражными судами, зачисляется в доход федерального бюджета по месту нахождения банка, принявшего платеж.

Государственная пошлина подлежит **возврату** в случаях и порядке, которые предусмотрены законом. Она также возвращается в случае, если заявление или жалоба, оплаченные государственной пошлиной, не поступили в арбитражный суд.

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

Согласно ст. 333.40 НК РФ, уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в следующих случаях:

- внесение ее в большем размере, чем это требуется по закону;
- возвращение или отказ в принятии заявления, жалобы и иного обращения судами;
- прекращение производства по делу или оставление иска без рассмотрения, если спор не подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции или арбитражном суде;

– удовлетворение исковых требований арбитражным судом, если ответчик освобожден от ее уплаты в соответствии с законом.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах, подается плательщиком государственной пошлины в налоговый орган по месту нахождения суда, в котором рассматривалось дело.

Заявление о возврате суммы государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится в течение одного месяца со дня подачи указанного заявления о возврате.

Законодателем в ст. 333.22 НК РФ предусмотрены особенности уплаты государственной пошлины при обращении в арбитражные суды.

1. При подаче исковых заявлений, содержащих одновременно требования как имущественного, так и неимущественного характера, одновременно уплачиваются государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера, и государственная пошлина, установленная для исковых заявлений неимущественного характера.

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

3. При увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска в срок, установленный подп. 2 п. 1 ст. 333.18 НК РФ. При уменьшении истцом размера исковых требований сумма излишне уплаченной государственной пошлины возвращается в порядке, предусмотренном ст. 333.40 НК РФ. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований. Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется исходя из суммы всех требований.

4. В случае если истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с указанной главой, государственная пошлина уплачивается ответчиком (если он не освобожден от уплаты государственной пошлины) пропорционально размеру удовлетворенных арбитражным судом исковых требований.

5. При подаче заявлений о возврате (возмещении) из бюджета денежных средств государственная пошлина уплачивается исходя из оспариваемой денежной суммы в размерах, установленных подп. 1 п. 1 ст. 333.21 НК РФ.

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

7. При возвращении заявления о выдаче судебного приказа либо при отмене судебного приказа уплаченная государственная пошлина засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины в случае повторного обращения с заявлением о выдаче судебного приказа, либо при предъявлении иска.

Арбитражные суды, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате по делам, рассматриваемым указанными судами, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату в порядке, предусмотренном ст. 333.41 НК РФ.

Судебные издержки (ст. 106 АПК РФ)

- 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);

- расходы юридического лица на уведомление о корпоративном споре;
- другие расходы юридического лица, понесенные в связи с рассмотрением дела

Установленный ст. 106 АПК РФ перечень судебных издержек не является исчерпывающим.

Как указал Верховный суд РФ в подп. 3.3 постановления Пленума ВС РФ от 21 января 2016 г. № 1, расходы, обусловленные рассмотрением, разрешением и урегулированием спора во внесудебном порядке (обжалование в порядке подчиненности, процедура медиации), не являются судебными издержками и не возмещаются согласно нормам гл. 7 ГПК РФ, гл. 10 КАС РФ, гл. 9 АПК РФ.

В случаях, когда законом либо договором предусмотрен претензионный или иной обязательный досудебный порядок урегулирования спора, расходы, вызванные соблюдением такого порядка (например, издержки на направление претензии контрагенту, на подготовку отчета об оценке недвижимости при оспаривании результатов определения кадастровой стоимости объекта недвижимости юридическим лицом, на обжалование в вышестоящий налоговый орган актов налоговых органов ненормативного характера, действий или бездействия их должностных лиц), в том числе расходы по оплате юридических услуг, признаются судебными издержками и подлежат возмещению исходя из того, что у истца отсутствовала возможность реализовать право на обращение в суд без несения таких издержек (ст. 94, 135 ГПК РФ, ст. 106, 129 КАС РФ, ст. 106, 148 АПК РФ).

Экспертам, свидетелям и переводчикам в соответствии со ст. 107 АПК РФ возмещаются понесенные ими в связи с явкой в арбитражный суд расходы на проезд, наем жилого помещения и дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (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 также получает вознаграждение за работу, выполненную им по поручению арбитражного суда. Размер его вознаграждения 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 МРОТ.

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

Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, вносятся на депозитный счет арбитражного суда лицом, заявившим соответствующее ходатайство, в срок, установленный арбитражным судом. Если такое 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 может быть принято на основании других представленных сторонами доказательств.

По заявлению лица, участвующего в деле, на которое возлагается возмещение судебных расходов, арбитражный суд вправе уменьшить размер возмещения, если этим лицом представлены доказательства их чрезмерности.

Арбитражный суд не вправе по своей инициативе снижать судебные расходы. Он может это делать только при наличии возражений и соответствующих доказательств со стороны лица, против которого принят судебный акт.

Расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь, понесенные участвующими в деле лицами в связи с обжалованием судебного акта, принятого по вопросу о судебных расходах, возмещаются по общим правилам.

Глава 8

Процессуальные сроки

Нормативной базой по данному вопросу являются гл. 10 АПК РФ, постановление КС РФ от 17 марта 2010 г. № 6-П, определение КС РФ от 16 января 2007 г. № 234-О-П. Разъяснения даются в постановлениях Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», от 28 мая 2009 г. № 36 «О применении АПК РФ при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции», от 25 декабря 2013 г. № 99 «О процессуальных сроках», от 29 марта 2016 г. № 11 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок», а также в информационном письме Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 99 «Об отдельных вопросах практики применения АПК РФ».

Неотъемлемым условием наличия правосудия, отвечающего требованиям справедливости, является *рассмотрение и разрешение дела судом в разумный срок*.

Разумный срок судопроизводства и исполнения судебного акта

При определении разумного срока судопроизводства в арбитражных судах, который включает в себя период времени со дня поступления искового заявления (заявления) в арбитражный суд первой инстанции до дня принятия судебного акта по делу, учитываются такие обстоятельства, как правовая и фактическая сложность дела, поведение участников арбитражного процесса, достаточность и эффективность действий суда, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела, а также общая продолжительность судебного разбирательства

Соблюдением разумного срока судопроизводства обеспечивается также правовая определенность и стабильность в сфере гражданского оборота⁶⁶.

Процессуальный срок

это период времени, установленный законом или судом для совершения определенных процессуальных действий

Понятие срока в процессуальных правоотношениях неразрывно связано с понятием процессуального действия, поскольку право на совершение процессуальных действий характеризуется определенным сроком, процессуальные права – срочны⁶⁷.

Лица, участвующие в деле, утрачивают право на совершение процессуальных действий с истечением процессуальных сроков, установленных АПК РФ либо арбитражным судом.

Признаки процессуальных сроков

- закреплены законом либо назначаются судом;
- необходимы для совершения процессуальных действий судом (судьей) либо иными участниками процесса;
- способы определения и правила исчисления сроков носят императивный характер

⁶⁶ См.: Ярков В.В. Юридические факты в механизме реализации норм гражданского процессуального права. Екатеринбург, 1992. – С. 24–28.

⁶⁷ См.: Васильковский Е.В. Учебник гражданского процесса / Под ред., с предисл. В.А. Томсинова. М., 2003. – С. 198, 200.

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



Процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями. В процессуальные сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которыми определено начало процессуального срока.

Процессуальный срок, исчисляемый годами, *истекает* в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока. Если окончание процессуального срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, которого соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. Процессуальный срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока.

Когда последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается первый следующий за ним рабочий день.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено до 24 часов последнего дня установленного срока. Если заявление, жалоба, другие документы либо денежные суммы были сданы на почту, переданы или заявлены в орган либо уполномоченному их принять лицу до 24 часов последнего дня процессуального срока, срок не считается пропущенным.

Если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в арбитражном суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

► В соответствии со ст. 116 АПК РФ **течение всех не истекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу.** С момента возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.



Пропуск процессуального срока не означает утраты возможности совершить процессуальное действие для лиц, не успевших реализовать свое право на совершение процессуальных действий в предусмотренный законом срок по уважительным причинам.

При решении вопроса о соблюдении заявителем срока на подачу апелляционной жалобы в случае, если жалоба была сдана на почту, необходимо учитывать, что дата подачи жалобы может быть определена по штемпелю на конверте, либо квитанции в приеме письма, либо иному документу, подтверждающему прием корреспонденции, при условии, что этой квитанцией или иным документом суд апелляционной инстанции располагает на момент решения вопроса о принятии жалобы к производству.

Если на штемпеле и в квитанции указаны разные даты, то датой подачи апелляционной жалобы следует считать более позднюю дату.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.